Владимирский государственный университет

ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

Учебное пособие

Владимир 2023

Министерство науки и высшего образования Российской Федерации
Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего образования
«Владимирский государственный университет
имени Александра Григорьевича и Николая Григорьевича Столетовых»

ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

Учебное пособие

Электронное издание

Владимир 2023

ISBN 978-5-9984-1896-9
© Гачава М. Л.,
Симонова М. А., 2023

УДК 340.1
ББК 67.0

Авторы-составители: М. Л. Гачава, М. А. Симонова

Рецензенты:
Кандидат юридических наук, доцент
зав. кафедрой административно-правовых дисциплин
Российской академии народного хозяйства и государственной службы
при Президенте Российской Федерации (Владимирский филиал)
О. Р. Рузевич

Доктор юридических наук, профессор
профессор кафедры теории и истории государства и права
Владимирского государственного университета
имени Александра Григорьевича и Николая Григорьевича Столетовых
Р. Б. Головкин

Теория государства и права [Электронный ресурс] : учеб. пособие / авт.-сост.: М. Л. Гачава, М. А. Симонова ; Владим. гос. ун-т им. А. Г. и Н. Г. Столетовых. – Владимир : Изд-во ВлГУ, 2023. – 240 с. – ISBN 978-5-9984-1896-9. – Электрон. дан. (2,14 Мб). – 1 электрон. опт. диск (CD-ROM). – Систем. требования: Intel от 1,3 ГГц ; Windows XP/7/8/10 ; Adobe Reader ; дисковод CD-ROM. – Загл. с титул. экрана.

Рассматриваются вопросы теории государства и права, а именно – происхождение государства и права; понятие, сущность и функции государства; механизм государства; форма государства; типология государства; государство в политической системе общества; понятие и сущность права; принципы и функции права; нормы права; система права; правовые отношения; реализация права; правовое сознание и правовая культура; правомерное поведение и правонарушение; юридическая ответственность; правовые системы современности.

Предназначено для студентов, обучающихся по направлениям подготовки 40.03.01 «Юриспруденция», 40.05.04 «Судебная и прокурорская деятельность», аспирантов и преподавателей юридических вузов, может быть рекомендовано всем интересующимся теорией государства и права, а также практикой применения действующего законодательства.

Рекомендовано для формирования профессиональных компетенций в соответствии с ФГОС ВО.

Библиогр.: 35 назв.

ISBN 978-5-9984-1896-9

© Гачава М. Л.,
Симонова М. А., 2023

ОГЛАВЛЕНИЕ

ВВЕДЕНИЕ 5
Тема 1. ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА КАК НАУКА И ДИСЦИПЛИНА 7
Тема 2. ПРОИСХОЖДЕНИЕ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА 20
Тема 3. ПОНЯТИЕ, СУЩНОСТЬ И ФУНКЦИИ ГОСУДАРСТВА 41
Тема 4. МЕХАНИЗМ ГОСУДАРСТВА 53
Тема 5. ФОРМА ГОСУДАРСТВА..... 69
Тема 6. ТИПОЛОГИЯ ГОСУДАРСТВА..... 78
Тема 7. ГОСУДАРСТВО В ПОЛИТИЧЕСКОЙ СИСТЕМЕ ОБЩЕСТВА 88
Тема 8. ПОНЯТИЕ И СУЩНОСТЬ ПРАВА 97
Тема 9. ПРИНЦИПЫ И ФУНКЦИИ ПРАВА..... 108
Тема 10. ПРАВО В СИСТЕМЕ СОЦИАЛЬНОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ..... 119
Тема 11. НОРМЫ ПРАВА 136
Тема 12. СИСТЕМА ПРАВА 148
Тема 13. ПРАВОВЫЕ ОТНОШЕНИЯ 156
Тема 14. РЕАЛИЗАЦИЯ ПРАВА..... 163
Тема 15. ПРАВОВОЕ СОЗНАНИЕ И ПРАВОВАЯ КУЛЬТУРА 172
Тема 16. ПРАВОМЕРНОЕ ПОВЕДЕНИЕ И ПРАВОНАРУШЕНИЕ 181
Тема 17. ЮРИДИЧЕСКАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ 196
Тема 18. ПРАВОВЫЕ СИСТЕМЫ СОВРЕМЕННОСТИ..... 205

ПРИМЕРНЫЙ ПЕРЕЧЕНЬ ВОПРОСОВ К ЭКЗАМЕНУ (1-й семестр) 220
ПРИМЕРНЫЙ ПЕРЕЧЕНЬ ЗАДАНИЙ К ЭКЗАМЕНУ (1-й семестр) 223
ПРИМЕРНЫЙ ПЕРЕЧЕНЬ ВОПРОСОВ К ЭКЗАМЕНУ (2-й семестр) 226
ПРИМЕРНЫЙ ПЕРЕЧЕНЬ ЗАДАНИЙ К ЭКЗАМЕНУ (2-й семестр) 229
ПРИМЕРНЫЙ ПЕРЕЧЕНЬ ТЕМ КУРСОВЫХ РАБОТ 233
ЗАКЛЮЧЕНИЕ 235
БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК 236

ВВЕДЕНИЕ

В системе отечественных и зарубежных юридических дисциплин теории государства и права уделяется большое внимание. Теория государства и права − базовая юридическая дисциплина. Включает узловые понятия, категориальный аппарат всей юриспруденции, с помощью которого выражается и излагается основное содержание функционирования государства и права, в том числе и в сфере исполнения наказания. При обеспечении исполнения наказания теория государства и права продуцирует идеи, в которых органически слиты идеальное отражение объективной государственно-правовой реальности существования Федеральной службы исполнения наказаний и ее практическая деятельность.

Цель изучения учебной дисциплины «Теория государства и права» состоит в том, чтобы обучаемые усвоили:

- методологические основы научного понимания государства и права, государственно-правовых явлений;
- закономерности исторического движения и функционирования государства и права;
- взаимосвязь государства, права и иных сфер жизни общества и человека;
- эволюцию и соотношение современных государственных и правовых систем;
- основные проблемы современного понимания государства и права;
- общую характеристику политико-правовых доктрин.

Особое место занимает понятийно-категориальный аппарат теории государства и права, который является базой всей юриспруденции, своего рода языком права. Освоение понятийно-категориального аппарата позволит наиболее адекватно и эффективно изучать курс теории государства и права и юриспруденцию в целом. Твердое знание базовых юридических понятий и категорий содействует подготовке юристов высшей квалификации, формированию умений и навыков, необ-

ходимых для профессионального выполнения служебных обязанностей, повышению правовой культуры курсантов и слушателей. Сформированность терминологического аппарата способствует развитию мировоззрения обучающихся, выработке умений ориентироваться в источниках права, анализировать и обобщать изученный материал, правильно применять полученные знания в деятельности правоохранительных органов.

При подготовке учебного пособия использовалась функционально-целевая технология системного синтеза и анализа, это позволило сделать наглядной и соответственно более понятной суть многих норм. Ознакомление с материалом пособия не требует при его использовании каких-либо специальных навыков или дополнительных знаний, выходящих за познавательные пределы учебных планов высших учебных заведений юридического профиля. Однако важно понять, что пособие не является альтернативой учебнику, а должно восприниматься как дополнение. Его применение в учебном процессе существенно сэкономит учебное время, будет способствовать формированию и поддержанию интереса у студентов к занятиям на всем протяжении обучения за счет конкретности, образности, доступности, а в результате и глубины усвоения пройденного материала.

Учебная дисциплина «Теория государства и права» относится к базовой части учебных дисциплин основной профессиональной образовательной программы (ОПОП ВО), предусмотренных федеральным государственным образовательным стандартом.

Тема 1. ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА КАК НАУКА И ДИСЦИПЛИНА

Вопросы:

1. Юриспруденция как комплексная юридическая дисциплина
2. Понятие, предмет и функции теории государства и права
3. Методология теории государства и права
4. Место теории государства и права в системе юридических наук

1. Юриспруденция как комплексная юридическая дисциплина

Каждая наука – это определенный способ производства и организации знаний о тех объектах, которые она изучает.

Кроме того, наука трактуется в специальной литературе как сфера деятельности, направленная на выработку и теоретическую систематизацию знаний о действительности, полученных к данному моменту.

Кроме того, наука – это и практическая деятельность на основе полученных систематических знаний.

Условно все существующие науки можно подразделить на несколько групп: *технические; естественные; гуманитарные.*

С точки зрения данной классификации ***юриспруденция*** *является гуманитарной наукой, представляющей собой способ производства и организации юридических знаний.*

У каждой науки есть объект и предмет исследования и их следует различать.

Объект исследования – это то, что еще подлежит изучению с помощью познавательных средств и приемов соответствующей науки. В процессе научного изучения исходные эмпирические знания об объекте дополняются теоретическими знаниями, т.е. системой понятий и категорий об основных сущностных свойствах исследуемого явления.

Следовательно, ***научное познание*** *представляет собой творческий процесс по созданию мысленного образа (модели) объекта в виде определенной системы понятий.*

Предмет исследования *- это искомые сущностные свойства объекта (в их понятийном выражении). Другими словами, предмет исследования – это его объект во всех своих связях и отношениях.*

В упрощенной форме: объект – это то, что мы о нем знаем до научного познания. Предмет – после.

Каждая наука имеет один предмет исследования, которому соответствует определенный объект. В нашем случае мы сталкиваемся с тем, что у юриспруденции наряду с одним предметом исследования имеются два объекта.

Преодоления подобного дуализма объектов и объединение их в едином предмете возможно лишь при глубоком внутреннем единстве исследуемых явлений. Достигнуть единства объектов возможно двумя путями:

на базе понятия государства;

на базе понятия права.

Традиционно сложилось так, *что юридическая наука (юриспруденция) развивалась и развивается на базе понятия права, т.е. предметом изучения которой являются понятие права и соответствующее ему понятие государства.*

Таким образом, ***Юриспруденция*** *– это комплексная юридическая наука, изучающая сущностные свойства государства и права в их понятийно-правовом выражении.*

2. Понятие, предмет и функции теории государства и права

Ведущее место в комплексе наук, составляющих юриспруденцию, по праву занимает теория государства и права.

Теория государства и права изучает главным образом не случайные, а закономерные процессы тех или иных государственно-правовых явлений.

Закономерность – это объективная, необходимая, существенная, устойчивая (повторяющаяся) связь общего характера между отдельными явлениями.

Объект теории государства и права *– государство и право.*

Предмет теории государства и права *- наиболее общие объективные закономерности возникновения, развития и функционирования государства и права, а также непосредственно связанных с ними общественных отношений и форм сознания.*

В числе основных государственно-правовых закономерностей можно выделить следующие:

– возникновения государства и права;

– смены их исторических типов;

– развития их сущности;

– эволюций форм государства и права;

– построения системы органов государства и системы права;

– осуществления функций права и государства;

– пределов регулирующего воздействия права и государства на общественные отношения;

– проявления принципов демократии, законности и правопорядка;

– развития правосудия и правовой культуры;

– соблюдения, исполнения, использования и применения норм права.

Теория государства и права не ставит перед собой задачу изучить все стороны деятельности государства, содержание конкретных юридических норм, практику их применения и т.п. Такую задачу решает вся система наук о государстве и праве, т.е. *правоведение*.

Следует отметить, что теория права и государства – это лишь часть правоведения, изучающая наиболее общие, основополагающие закономерности юридических отношений.

В настоящее время общая теория государства и права – это единая наука, дающая обобщенное теоретико-методологическое представление о государственно-правовой деятельности. В то же время, как и все правоведение, общая теория государства и права имеет определенную структуру. Оставаясь единой, цельной наукой, она имеет внутри себя относительно автономные части: общую теорию государства и общую теорию права.

С развитием науки представление о ее предмете значительно расширяется и углубляется. Это позволило вести отдельное исследование проблем теории права и теории государства. Вместе с тем, право и государство невозможно понять в отрыве друг от друга, они взаимосвязаны.

Соответственно сказанному, *теорию государства и права можно определить, как систему обобщенных знаний об основных закономерностях развития права и государства, их сущности и назначения в обществе.*

С учетом специфики теории права и государства можно назвать следующие, свойственные ей **задачи:**

– выработка рекомендаций по коренным вопросам права и государства;

– определение направления развития правоведения и всей системы юридических знаний;

– создание основы юридического образования;

– формирование общей юридической культуры, юридического мышления.

Далее рассмотрим функции теории государства и права.

Функции теории государства и права как науки *– это определенные направления воздействия данной системы знаний на научный и учебный процесс.*

К числу функций теории государства и права следует отнести: аналитическую, эвристическую, аксиологическую, прогностическую и др.

Гносеологическая функция призвана обеспечить познание категорий государства и права, а также иных государственно-правовых явлений.

Онтологическая функция предполагает изучение и анализ государственно-правовых явлений.

Эвристическая функция означает обобщение информации, полученной аналитическим путем, с последующим формулированием выводов общего характера.

Аксиологическая функция предопределяет выделение ценностных приоритетов, рассматриваемых в качестве идеальных целевых установок государственно-правового развития.

Прогностическая функция связана с обозначением перспективных направлений развития государства и права и определением круга задач, с решением которых связано это развитие.

Учитывая, что изучение теории государства и права в рамках науки и учебной дисциплины предполагает различные уровни позна-

ния, следует проводить определенное различие между функциями, реализуемыми в научном и учебном процессах. Совпадая по названиям, эти функции, безусловно, различаются по качественному содержательному критерию. Например, если говорить об аналитической функции, то для ученого, занимающегося углубленным исследованием той или иной проблематики, представляется очевидной необходимость получения всесторонних знаний о предмете рассмотрения. Вместе с тем для студента-первокурсника изучение того же самого предмета сводится к получению первичных знаний о нем. Кроме того, если для ученого характерно сформировавшееся и в достаточной степени устоявшееся понимание науки как целостной системы, то для студента, постигающего азы научного знания, система подобного рода лишь формируется, что неизбежно придает получаемым знаниям фрагментарный характер. Учитывая, что изучение теории государства и права в качестве учебной дисциплины осуществляется на первом курсе обучения в юридических вузах и по сути является вводным курсом, следует отметить такие важные ее функции, как пропедевтическую и воспитательную.

Пропедевтическая функция предполагает получение обучаемыми предварительных юридических знаний, являющихся базовой основой для усвоения отраслевых и специальных учебных дисциплин. Данная функция позволяет говорить о теории государства и права как об «азбуке» либо «таблице умножения» правоведения, без усвоения которых невозможно формирование профессионального юриста.

Воспитательная функция связана с формированием у обучающихся юридического мировоззрения и правовой культуры, выработкой устойчивых стереотипов правомерного поведения, привития навыков профессионального коллективизма и корпоративной солидарности.

Вопрос о предмете изучения теории права и государства не сводится к логике и технике очерчивания его границ. Этот вопрос самым непосредственным образом связан с методологическими, познавательными возможностями и характеристиками самой науки о праве и государстве.

3. Методология теории государства и права

Особенности науки теории государства и права выражаются не только в ее предмете, но и в методах. Поэтому после выяснения того,

что является предметом изучения, следует рассмотреть то, как изучается теория государства и права, т.е. какими методами.

Метод [гр. methodos буквально путь к чему-либо] – в самом общем значении способ достижения цели, определенным образом упорядоченная деятельность[1].

Под ***методом науки*** *понимается совокупность принципов, правил, приемов и способов научной деятельности, применяемых для получения истинных, объективно отражающих действительность знаний*[2].

Учение о самом методе, о способах познания называется **методологией**. Если говорить о методологии познания государственно-правовых явлений, то она (методология) понимается как сложное образование. Методология включает различные методы, приемы и средства познания правовой действительности. Более полное и целостное представление о методах, с помощью которых происходит познание государственно-правовой действительности, можно получить, кратко рассмотрев признаки и функции методов теории государства и права.

Признаками методов теории государства и права являются:

– способствование углублению знаний о государстве и праве,

– соответствие понятиям права понятий государства,

– осуществление юридического познания окружающей действительности.

К числу **функций методов теории государства и права** относятся следующие:

– получение юридических знаний;

– построение теоретической модели права и государства в понятийном выражении;

– использование полученных знаний в практической государственно-правовой деятельности.

Все **методы** теории государства и права можно расположить в следующей последовательности:

– всеобщие методы;

– общенаучные методы;

– частнонаучные методы.

---

[1] См.: Философский словарь. М., 1987. С. 278.

[2] См.: Теория государства и права. М., 1987. С. 18.

1.Всеобщие методы: диалектика и метафизика *являются по своей сути философскими, мировоззренческими подходами. Они выражают наиболее универсальные принципы мышления.* В юридической литературе, как правило, приоритетное значение имеет диалектический метод, а, точнее метод материалистической диалектики.

С позиции метода **материалистической диалектики**, всякое явление (в т.ч. право и государство) рассматривается: *в развитии* (как возникли, какие этапы в своем развитии прошли, чем стали теперь); *во взаимосвязи с другими общественными явлениями* (экономикой, моралью, культурой, историческими традициями и т.д.); *в контексте своего исторического развития* (имеется в виду то, что сущность и роль права и государства могут быть правильно поняты только в том случае, если учитывать все особенности и специфические условия их существования). Если говорить более упрощенно, то теория государства и права, основываясь на материалистической диалектике, исходит из того, что все в природе и обществе находится во взаимосвязи, развитии и изменении, в т.ч. *государство и право*.

Метафизика – *это метод познания, противоположный диалектике, рассматривающий явления вне их взаимной связи и развития.* С точки зрения метафизического подхода государство и право – явления постоянные; они были и всегда будут существовать без особых изменений. Государство и право, в этом плане, органически не связаны друг с другом и иными общественными явлениями.

2. **Общенаучные методы** – *это приемы научного познания, используемые во всех или ряде областей научного знания.* Они не охватывают всего общенаучного познания, а применяются лишь на отдельных этапах, стадиях, в отличие от всеобщих методов. К числу основных общенаучных методов относятся: *анализ, синтез, системный и функциональный подходы.*

Анализ *– метод научного исследования, состоящий в разложении целого на составные части.* В теории государства и права используется весьма широко. Так, многие категории права и государства формируются путем раскрытия их существенных признаков, свойств, качеств. Показательны здесь такие понятия, как система права, механизм государства и др.

***Синтез**, в отличие от предыдущего, заключается в познании явления как единого целого. В единстве и взаимосвязи его частей*. Анализ и синтез, как правило, применяются в единстве.

***Системный подход** – направление методологии, в основе которого лежит исследование объектов как систем*. Системный подход ориентирует исследование на раскрытие условности объекта и обеспечивающих его механизмов, на выявление многообразных типов связей самого объекта и сведения их в единую теоретическую картину. Любая система состоит из элементов, взаимосвязанных между собой. *С точки зрения системного подхода исследуются наиболее значимые связи между элементами.* Так, системный анализ позволяет проследить действие правовых норм во взаимосвязях, преодолевая существующие их разграничения (нормы-принципы, нормы дефиниции и т. д.).

***Функциональный подход** – выявление функций одних социальных явлений по отношению к другим в рамках данного общества.* Так, детально анализируя функции права и государства, правосознания, юридической ответственности и т.п. по отношению к личности, обществу в целом, выявляются функциональные зависимости между различными элементами государства и права.

3. Частнонаучными методами *являются методы, которые выступают следствием усвоения теорией государства и права, научных достижений, технических, естественных и смежных общественных наук.*

Среди частнонаучных методов можно выделить: *конкретно-социологический; статистический; социально-правовой эксперимент; математический; кибернетический метод моделирования; формально-логический; сравнительно-правовой, или метод сравнительно-правового анализа*. Эти приемы помогают собирать, обрабатывать, обобщать, систематизировать фактический материал, необходимый для установления данного государственно-правового явления, закономерностей и тенденций его развития, его связи с другими факторами общественной жизни.

Конкретно-социологический метод *рассматривает вопросы права и государства в связи с другими фактами общественной жизни (экономическими, политическими, идеологическими, психологическими).* В правоохранительной деятельности конкретно-социологические исследования проводятся, например, при определении причин

нарушений правопорядка (в форме опроса, анкетирования задержанного правонарушителя). Таким путем устанавливается их возраст, социальное положение, бытовые условия, выявляется, совершали ли они ранее правонарушения и какие меры воздействия к ним применялись. Анализ и обобщение этих данных помогают выяснить причины и условия, ведущие к нарушению правопорядка, повышать эффективность мер воздействия, применяемых к правонарушителю.

Статистический метод *позволяет получить количественные показатели того или иного явления. Он необходим для изучения государственно-правовых явлений, отличающихся массовостью и повторяемостью.*

Социально-правовой эксперимент *используется в основном как способ проверки научных гипотез. Это – проверка того или иного проекта решения (варианта правового регулирования). Его назначение состоит в предотвращении ущерба, возможного в результате принятия ошибочного решения.*

Специфика данного метода обусловливает ограниченную сферу его применения в области уголовного и уголовно-процессуального права. Завершающей стадией социально-правового эксперимента является создание опытной (экспериментальной) нормы. Она может рассматриваться как прообраз будущей нормы права.

Математические методы *предполагают оперирование количественными характеристиками.* Право по своей природе таково, что позволяет использовать в целях его познания формализованные приемы, в т.ч. *приемы математической логики*. Математика применяется в криминалистике, судебной экспертизе, при квалификации преступлений, правотворчестве и других сферах правовой деятельности.

Формально-логический, или формально-юридический. *Суть его заключается в применении законов логики для изучения какого-либо явления.* Так, чтобы уяснить природу правовой нормы, ее правильное применение, нужно определить логическую структуру – гипотезу, диспозицию, санкцию. Для правильной квалификации правонарушения важно установить его состав: объект, объективную сторону, субъект и субъективную сторону.

Как видно, специфической чертой этого метода является отвлечение от сущностных сторон права. Основное внимание уделяется выяснению важных признаков правовых явлений, их отличию друг от

друга, созданию логических конструкций на базе законодательных определений. Это необходимо для целей правотворчества, правоприменительной, сравнительно-правовой практики.

Сравнительно-правовой метод *основан на сопоставлении различных политических и правовых явлений в условиях выявления их общих и особенных свойств.* В таком плане сопоставляются и анализируются правовые акты по линии их сходства и различия, практики их применения. В правовой науке этот метод используется, прежде всего, при сопоставлении законодательства двух и более государств.

4. Место теории государства и права в системе юридических наук

Предметом изучения гуманитарных наук является общественное бытие и общественное сознание. Юридические науки – часть гуманитарных наук, так как право и государство – это общественные явления, социальные институты.

В свою очередь юридические науки можно условно поделить на **пять основных групп**:

– *общая теория государства и права*;

– *историко-правовые науки* (изучают закономерности формирования и функционирования различных государственно-правовых систем и явлений, особенности становления и развития политико-правовых институтов в конкретных государствах и в конкретные исторические эпохи, эволюцию представлений о государстве и праве, например, История государства и права ЗС, История государства и права России, История политических и правовых учений);

- *межотраслевые науки* (исследуют однородные общественные отношения (правовые институты), возникающие в сфере правового воздействия различных отраслей права. Они тесно связаны с отраслевыми науками, но вместе с тем имеют свой самостоятельный предмет изучения. К межотраслевым юридическим наукам относятся Криминология, Прокурорский надзор, Правоохранительные органы, Коммерческое право, Муниципальное право и т. д. Например, предмет науки «Прокурорский надзор» составляют отношения в сфере прокурорской деятельности, возникающие в связи с необходимостью обеспечения за-

конности в процессе реализации уголовного, административного, конституционного, уголовно-процессуального, гражданско-процессуального права.

– *отраслевые науки* (те юридические науки, которые изучают обособленные группы юридически значимых отношений, сложившихся в данном обществе на современном этапе его развития и урегулированных действующими источниками права. Например, Конституционное право, Семейное право, Гражданское право);

– *прикладные науки* исследуют юридические аспекты общественных отношений, возникающих в сферах, которые не имеют непосредственно юридического значения (например, предметом судебной психиатрии являются юридически значимые отношения, возникающие в области общей психиатрии). В связи с этим данные науки требуют специальных познаний в неюридических областях, которые имеют значение («прикладываются») для разрешения юридически значимых жизненных ситуаций. К прикладным юридическим наукам относятся: Криминалистика, Судебная психиатрия, Судебная медицина, Юридическая психология и другие.

Особенность теории государства и права как науки состоит в том, что она является:

– *гуманитарной наукой*, предметом изучения которой составляют общественные явления – право и государство. Этой особенностью она отличается от других наук – естественных и технических;

– *политико-юридической наукой*, изучающей такие общественные явления, которые непосредственно относятся к области политики, властной деятельности государства. Этой особенностью теория государства и права отличается от других общественных наук, непосредственно не изучающих право и государство;

– *теоретической наукой*, изучающей основные и общие закономерности права и государства. Этой особенностью она отличается от специальных юридических наук, имеющих, преимущественно, прикладной характер. Теория государства и права изучает право и государство в целом, как и положено всякой теории.

Рассмотрим более подробно соотношение теории государства и права с другими ***общественными науками***, как с юридическими, так и неюридическими.

Прежде всего, необходимо обратить внимание на связь теории государства и права с **философией**.

Термин «**философия**» имеет два значения: *1) система идей взглядов на мир и на место в нем человека (человек – мир); наука о наиболее общих законах развития природы, общества, мышления; 2) методологические принципы, лежащие в основе какой-либо науки*[3].

Теория – *это система принципов, утвержденных относительно некоторого объекта реальной действительности.* Теория – всегда обобщенный опыт, совокупность знаний о том или ином явлении в ходе его развития. Как видно, философский уровень теоретического осмысления права и государства позволяет показать сущность этих явлений, т.е. их глубинные качества.

В юриспруденции нередко используются философские категории, такие как: «*форма*» и «*содержание*», «*форма*» и «*сущность*». В ходе философского подхода к изучению права и государства формируется научное мировоззрение юристов, позволяющее верно оценить, осмыслить государственно-правовые институты.

Общая теория государства и права органически связана с **политологией**, т.е. политической наукой, изучающей политику, политические отношения, политические системы.

Политика означает деятельность самых различных субъектов по поводу государства, власти, демократии, словом, – *это весь комплекс общественных отношений, возникающих в обществе по поводу власти.* В этой связи теория государства и права носит политический характер.

О соотношении теории государства и права и **отраслевых нау**к можно сказать следующее: каждая из отраслей права в качестве предмета своего изучения берет в одном и том же объекте (государственно-правовая действительность) различные его стороны, аспекты и структурные части. Вместе с тем для них характерны определенные общие закономерности возникновения, развития, функционирования права и государства. Изучение данных закономерностей – предмет теории государства и права. *Следовательно, по отношению к отраслевым юридическим наукам теория государства и права выступает в качестве фундаментальной науки.* Она дает целостную картину государ-

[3] См.: Современный словарь иностранных слов. СПб.: Дуэт, 1994. С. 648.

ственно-правовой действительности, круг явлений, образующих предмет теории государства и права шире и богаче в сравнении с предметом какой-либо отраслевой юридической науки. Следовательно, ее выводы, концепции являются **более общими**, а значит, более содержательными.

С позиции **экономической** науки государство и право исследуются как своеобразные экономические факторы, **историческая наука** (всеобщая история) изучает государство и право в их историческом своеобразии, **социология** изучает государство и право, как продукты социальной жизни.

Предмет изучения теории государства и права представляет собой не только социально-экономические и политические явления, но, прежде всего, явления **юридические**.

Тема 2. ПРОИСХОЖДЕНИЕ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

Вопросы:

1. Особенности власти и социального регулирования в первобытном обществе
2. Общая характеристика теорий происхождения государства
3. Общая характеристика теорий происхождения права
4. Основные причины и закономерности возникновения государства и права

1. Особенности власти и социального регулирования в первобытном обществе

Общество – *это общность людей на определенной территории, характеризующаяся экономическим и духовным единством и целостностью организации жизни.*

Под обществом также понимается исторически сложившийся конкретный тип социальной системы (буржуазное общество), определенный социальный организм, принадлежащий к такому типу («российский феодализм»), или определенная форма социальных отношений (например, общество, противопоставляемое государству).

Однако в научной и учебной литературе существуют и другие определения и характеристики человеческого общества, но все они сходятся в одном: общество есть продукт взаимодействия людей, определенная организация их жизни, внутренне противоречивый организм, сущность которого заключается в многообразных (экономических, нравственных, религиозных и др.) связях и отношениях между людьми, их объединениями и общностями.

Мы рассматриваем общество в качестве системы общественных отношений, основу которых составляют экономические (материальные) отношения. Это позволяет:

- во-первых, подойти к нему конкретно-исторически, выделять различные общественно-экономические формации (рабовладельческое, феодальное, капиталистическое, социалистическое общество);

- во-вторых, выявить специфику главных сфер общественной жизни (экономической, политической, духовной);

- в-третьих, четко определить круг субъектов социального общения (личность, семья, нация и др.).

Еще Аристотель говорил, что человек есть существо общественное. Поэтому важнейшая черта общества заключается в том, что оно представляет собой систему взаимосвязей людей. Взаимодействуя с обществом, человек развивается сам и развивает свои социальные, сущностные свойства и силы, в результате чего становится личностью и стимулирует прогресс общества.

Объяснение природы общественной связи, а, следовательно, и общественной природы человека на протяжении всей истории, оставалось центральной проблемой всех теорий общества.

Какова же структура общества? Общество представляет собой совокупность людей, объединенных общими для них конкретно-историческими условиями материальной жизни. Следовательно, «кирпичиком" общества всегда является человек. Очевидно, что как общество не существует без индивида, так и индивид не существует без него. Общество является не просто механическим объединением, а организацией, возникшей на основе определенных правил. Подобно тому, как люди создают предметы потребления, так же они создают и свои общественные условия.

В разные периоды исторического развития общество принимало различные формы, изменялись степень его зрелости, внутреннее строение, экономическая, социально-классовая, политическая структура. Например, первобытное общество долгое время было однородно коллективистским, не знало социального и другого расслоений.

С помощью чего организуется и управляется общество? Большинство ученых-юристов считает, что оно организуется и управляется с помощью **А) власти и Б) социальных норм.**

А) Термин **«власть»** используется для обозначения ряда взаимосвязанных явлений и имеет три основных смысловых значения:

1. Свойство субъекта власти – способность оказывать определяющее воздействие на волю и поведение людей;

2. Субъект власти – лицо (организация), обладающее способностью оказывать такого рода воздействие на волю и поведение людей;

3. Особого рода общественные отношения – отношения власти и подчинения, в которых воля и поведение одних лиц (т.н. властвующих) доминируют над волей и поведением других лиц (т.н. подвластных).

Любая власть опирается либо на **убеждение** (вера, авторитет старших, осознание необходимости), либо на **принуждение** (сила, насилие).

На этой основе можно выделить **два основных метода осуществления власти**: 1. *доброй воли* и 2. *насилия*. Соответственно этим методам осуществления власти можно выделить две основные **разновидности власти**: 1. *естественную* и 2. *насильственную*.

Естественная власть характерна для первобытно-общинной организации общества. На более поздних этапах развития общества характер власти изменяется, она становится *публичной*, т.е. обособляется от общества, выделяется из него и становится относительно самостоятельной. Эта власть осуществляется определенной группой людей, которые уже не принимают непосредственного участия в экономической деятельности, а занимаются только управленческими делами. Основным определением такой власти становится ***государство***, которое объединяет общество уже не по родоплеменному признаку, а по территориальному. Власть государства распространяется на все население, проживающее на определенной территории. В отличие от общественной власти первобытного общества государство как публичная власть опирается, главным образом, на принуждение, которое осуществляется целой системой органов государства (государственным аппаратом).

Таким образом, **власть государства** *является властью публичной, т.к. основным методом ее осуществления становится принуждение*.

Б) Другим важнейшим средством организации общества и регулятором общественных отношений являются **социальные нормы**.

Норма [от лат. norma образец, эталон, стандарт, правило] *правило общего характера.* В отличие от индивидуального правила (например, распорядка дня, установленного родителями для своего ребенка на данный день) она действует непрерывно в отношении всех случаев и всех лиц, которые предусмотрены правилом (например, всех собственников, всех водителей транспортных средств, всех сотрудников милиции и т. п.). Любую норму отличает свойство **императивности** (обязательности).

Социальные нормы *представляют собой правила поведения, регулирующие отношения, складывающиеся в обществе между людьми.*

Социальные нормы включают в себя и нормы нравственности и нормы права, политические, этические, религиозные нормы, обычаи и т.п. Иными словами, это вся совокупность норм, регулирующих поведение участников социального общения.

Основной формой человеческого общежития в первобытном обществе был род, сформировавшийся с течением времени из первобытного стада. Члены рода были объединены также и общностью процесса труда и общей собственностью на имущество. Власть принадлежала всей родовой общине в целом. Общественные дела решались на общем собрании всех взрослых членов рода, как мужчин, так и женщин. Решения родовых собраний, следовательно, выражали волю всех членов рода. Все члены рода были равны, никто не имел никаких привилегий.

Таким образом, можно выделить **основные особенности общественной власти, характерные для первобытно-общинного строя**:

1. Власть опиралась на общественное самоуправление и носила общественный характер. Общественная власть не отделялась от общества, а совпадала с ним, исходила из самого рода.

2. Главными органами власти являлись: род, вече (собрание всех взрослых членов рода), старейшина (избирался на собрании всеми членами рода).

3. Старейшины, управляющие текущими делами, участвовали в производственной деятельности наравне со всеми, их власть основывалась лишь на моральном авторитете.

4. Отсутствовала обособленная от народа политическая власть и специальный аппарат принуждения (армия, полиция, тюрьмы и т.п.). Эта власть, по существу, «сливалась» с населением, так как не существовало разграничения между субъектом и объектом власти, общество одновременно было и объектом, и субъектом власти.

5. Власть базировалась на авторитете, уважении, обычаях. Она носила естественный характер, выражала единство общества, общность его интересов. В первобытном обществе люди подчинялись велениям власти под воздействием внутренних факторов: в силу убеждения, осознания необходимости, в силу привычки.

При первобытно-общинном строе нормативное регулирование выражалось в решениях общих собраний, а также в существовании социальных норм. *Нормы первобытного общества называют мононормами, т.к. они выражают основной интерес того времени - выжить.*

Мононормы – *это единые, нерасчлененные специфические нормы, совпадающие по содержанию и выражающие главный интерес того времени, необходимость выживания.*

Мононормы выступали одновременно и нормами организации общественной жизни, и нормами первобытной морали, и нормами религии, они регламентировали формы и порядок взаимоотношений между членами рода, племени, семейно-брачные отношения, отношения с другими племенами.

Особенности мононорм:

а) имели, как и органы социальной власти, естественно-природную основу, были продиктованы экономической необходимостью и существовали в самом поведении, сознании людей;

б) действовали в силу привычки, и поэтому, как правило, не возникало вопросов об исполнении или неисполнении норм. Права и обязанности сливались воедино: люди поступали только так, как это диктовалось привычкой. Строгое исполнение норм основывалось на авторитете старших поколений, на нравственных и религиозных воззрениях людей. К нарушителям норм, обычаев применялось убеждение (увещевание, внушение), а иногда и принуждение, которое исходило от рода или племени в целом;

в) регулировали поведение людей, связанных началами сотрудничества и взаимопомощи, служили воплощением единства, сплоченности рода, племени в целом.

Виды социальных норм первобытного общества:

1. Обычай – это исторически сложившееся правило поведения, вошедшее в привычку в силу многократного повторения.

2. Простейшие нормы морали – правила поведения, регулировавшие отношения между людьми на основе первобытных представлений о добре и зле.

3. Религиозные нормы - правила поведения, регулировавшие отношения между людьми на основе их религиозных представлений.

4. Мифология – совокупность рассказов, повествований о богах, героях, духах и т.д., отражавших фантастические представления людей о мире, природе и человеческом бытии.

5. Табу – религиозный запрет, налагаемый на какой-либо предмет, действие, слово, нарушение которого будто бы неминуемо влечет

жестокую кару (болезнь, смерть) со стороны фантастических духов и богов.

По **способу выражения социальные нормы** того периода можно разделить на три вида: *запреты (недопустимость совершать те или иные поступки, например, запрет инцеста)*, *дозволения (определяли поведение человека в присваивающей экономике)* и *позитивные обязывания (имело своей целью организовать необходимое поведение в процессах строительства жилищ, приготовления пищи, разжигания костров и тому подобное)*.

Таким образом, подводя итог всему изложенному, можно резюмировать: социальными регуляторами в первобытном обществе выступали естественная власть и мононормы, которые и обеспечивали его целостность и упорядочивали складывавшиеся в нем общественные отношения.

2. Общая характеристика теорий происхождения государства

Существует множество теорий, с тех или иных позиций, объясняющих причины и процесс возникновения государства. Одни из них более, другие менее догматичны и идеологизированы. Тем не менее каждая из этих теорий более или менее полно отражает какую-нибудь сторону или грань этого сложного процесса – генезиса государства. Для того, чтобы иметь достаточно полное и объективное представление о возникновении государства, необходимо рассмотреть каждую из основных теорий, объясняющих этот процесс.

1. **Классовая теория** (***К. Маркс, Ф. Энгельс, В. И. Ленин***). *Марксистская схема возникновения государства объясняет происхождение государства и права факторами экономического порядка и обусловленной ими классовой борьбой.*

Изначально производительность труда людей в первобытном обществе была чрезвычайно мала. Они занимались собирательством плодов, кореньев, охотой и рыболовством. Пользовались примитивными орудиями труда. Однако постепенно человек стал перерабатывать то, что давала природа – занялся земледелием, скотоводством, стал изготавливать более совершенные орудия труда и успешно их применять. Вследствие этого росли производительность труда и сознание человека. На определенном этапе развития общества произошло разделение труда: выделилось скотоводство из общей массы производимых работ;

ремесло – из земледелия; появилась группа людей, которая обменивала продукцию – купцы. Все это привело к тому, что воспроизводить стали больше, чем потреблять. В результате – появляется избыточный продукт, который накапливается у определенной группы людей – старейшин, вождей, военачальников. Это, в свою очередь, приводит к дифференциации населения по уровню доходов, к зарождению классов имущих и неимущих, появлению эксплуатации. Возникающие между классами противоречия носят антагонистический характер. Для того, чтобы держать в повиновении неимущих, возникает необходимость в организации особого рода, которую и назвали государством.

Таким образом, классическая марксистская **схема возникновения государства**, выглядит следующим образом: *рост сознания человека – повышение производительности труда, вследствие общественного разделения труда – появление прибавочного продукта – возникновение, вследствие неравномерного распределения прибавочного продукта, частной собственности – расслоение общества на основе отношения к частной собственности – появление классов с ярко выраженными антагонистическими противоречиями – возникновение классовой борьбы – возникновение государства как средства «сдерживания» антагонизмов, как «машины», осуществляющей классовое принуждение*. Государство, согласно этой теории, появляется под воздействием главным образом экономических факторов, по определению В.И. Ленина, как «машина для подчинения одного класса воле другого класса».

2. **Теологическая теория**. *Это одна из самых древних теорий, возникшая одновременно с первым государством и правом, на основе религиозно-мистических представлений их божественного происхождения. Общий смысл теологических доктрин сводится к следующему: государство имеет божественное происхождение, оно создано или непосредственно Богом, или же людьми по велению Бога, поэтому необходимо подчиняться существующей государственной власти как проявлению божественной воли*.

Наиболее ярким представителем ее является ***Фома Аквинский*** – философ и теолог, схоласт, догматик. В основе этой теории лежит идея божественного происхождения государства. Главная задача – обосновать превосходство власти церковной над властью светской. Теологи-

ческая концепция происхождения государства доминировала на протяжении всего средневековья. Ее восприняла вслед за Ф. Аквинским вся католическая церковь. Представителями этой концепции являются идеологи религий древнего Востока, современная католическая церковь, исламская правовая доктрина.

3. Психологическая теория (***Цицерон, Л. И. Петражицкий, Д. Фрейзер, Г. Тард, Н. М. Корнилов и др.***). *Ряд мыслителей, социологов, психологов предпринимали попытки обосновать происхождение государства и права не историческим развитием и условиями материальной жизни, а особым свойством человеческой психики: склонности к лидерству, с одной стороны, и склонности к подражанию и подчинению, с другой стороны.*

4. **Патриархальная теория.** Ее родоначальником является ***Аристотель***, который полагал, что из патриархальной семьи как из первоначальной ячейки общества произошли все другие общественные институты, включая государство. Позднее эта теория была возрождена и подновлена на Западе ***Г. Мэном, З. Вестмарком и Д. Мардоком***.

Суть этой концепции в том, что государство вырастает из разложившейся патриархальной семьи. Проводилась аналогия между властью отца в семье и властью монарха в государстве. Власть монарха, какой бы суровой она ни была, является продолжением власти отца в семье, власти патриарха. Она так же священна и неприкосновенна. Отец может наказать ребенка, наказание может носить даже физический характер, но это же отец, и к нему следует относиться с сыновним почтением. Так же следует относится и к монарху, считал аристотель.

Следует отметить, что в настоящее время патриархальная теория признана большинством ученых абсолютно не научной.

5. **Теория «насилия»** является одной из наиболее распространенных теорий происхождения государства. Ее представители: ***Э. Дюринг*** – немецкий философ и экономист, ***Л. Гумплович*** – австрийский социолог и государствовед (1838 – 1909) и известный «ревизионист марксизма» – *К.* ***Каутский***.

В соответствии с этой теорией государство всегда образуется в результате насилия. Орды воюют друг с другом. Затем одна из них завоевывает другую. Для того, чтобы удержать ее в повиновении, об-

разуется государство. Германские племена завоевали Рим, что послужило толчком к образованию Священной Римской империи. Это исторический факт.

Таким образом, суть этой теории в том, что государство возникает в результате причин военного, насильственного характера. *Агрессивная завоевательная политика первобытных племен, захват территорий более слабых соседей, контроль над ними постепенно привели к необходимости образования специальных органов (первоначально – только карательных). Именно таким образом возникает особая публичная власть – государство.*

6. **Теория «договорного» происхождения государства** зародилась в глубокой древности (английские представители – *Т. Гоббс* и *Дж. Локк*, голландские – *Г. Гроций* и *Б. Спиноза,* французские – *Ж.Ж. Руссо и Д. Дидро*, русские – *А.Н. Радищев и П.П. Пестель*), все ее варианты основаны на общих положениях: *государству предшествует т.н. «естественное состояние»; государство покоится на «общественном договоре», в результате которого люди делегируют ему часть своих естественных прав и берут на себя ряд обязанностей.*

Все государственно-правовые институты подразделяются на естественные и искусственные. Все политические и правовые учреждения, которые соответствуют естественным правам человека, являются естественными, а те, которые не соответствуют, – искусственными.

7. **Органическая теория** возникала в период «домонополистического капитализма» в Германии и Англии в рамках органической школы права. Основателем ее считается немецкий юрист ***Краузе***. К числу видных представителей этой теории относятся австрийский юрист ***Аренс,*** швейцарский государствовед ***И. Блюнчи***, французский социолог ***Вормс,*** английский социолог ***Г. Спенсер***.

Законы развития живой природы они механически переносили на общество и государство. Государство, по их мнению, есть произведение сил природы. Оно появляется, как полагал Блюнчи, вместе с людьми и само подобно человеческому организму, отдельные части которого соответствуют частям государства (голова – правительство, уши – министерство внутренних дел, нос – министерство иностранных дел и т.п.). Процесс возникновения государства органиче-

ская школа рассматривает как процесс биологический, процесс развития живой природы от менее примитивных форм к более совершенным.

Безусловно, механический перенос естественных законов природы на социальные образования не обоснован – общество подчиняется законам социальным. Однако не лишенной здравого смысла представляется мысль о развитии социальных систем от менее сложных форм, к более сложным, совершенным.

Анализ рассмотренных теорий позволяет сделать выводы о существовании ***закономерностей возникновения государства***, прослеживающихся в большинстве научно обоснованных концепций.

1. *Возникновение государства представляет собой длительный исторический процесс*. Даже если считать обоснованной договорную теорию возникновения государства или же теорию насилия, необходимо учитывать некоторые факторы: договору или акту насилия предшествует длительный период, в недрах которого зарождаются основы государства; сам договор или акт насилия является только условным моментом возникновения государства.

2. *Государство возникает относительно объективно*. Объективно потому, что не возникнуть оно просто не может. Общество на определенном этапе развития нуждается в таком органе управления, как государство. Вместе с тем государство есть продукт общества, а, следовательно, продукт сознательной деятельности людей. Это также показатель его относительности. По мнению С. С. Алексеева, возникновение государства свидетельствует о вступлении человеческого общества в эпоху цивилизации, т.е. обретении и им качеств саморегулируемой системы, развивающейся на своей собственной основе. Первобытное общество, подчеркивает он, базируется преимущественно на природных, естественных требованиях как на природно-хозяйственно-социальном единстве общины, рода. Оно не нуждается во внешней власти и, в силу этого свободное, оно еще не оторвалось от природы. При цивилизации появляются новые факторы: избыточный продукт – основа частной собственности, экономической свободы и как следствие этого – увеличение человеческой популяции. Поэтому резко осложняется задача обеспечения целостной организации общества, его надлежащего функционирования. В этой связи возникает необходимость во внешней власти, т.е. государстве – особой организации принуждения.

В условиях цивилизации при помощи государства и возникает такая целостная организация людей, которая позволяет говорить об общественном организме[4].

3. *Государство возникает постольку, поскольку возникающие внутри общества противоречия не могут быть разрешены*. Это могут быть и противоречия между антагонистическими классами, и завоевание одного племени другим, и жизненная необходимость организовать огромные массы людей для строительства ирригационных сооружений, и т.д. Наука может открыть новые факты, сыгравшие решающую роль в возникновении того или иного государства, но в любом случае они будут укладываться в рассматриваемую закономерность, т.к. государство является универсальной организацией для разрешения противоречий.

4. *Возникнув на определенном этапе развития общества*, *в обозримом будущем государства будут неизменными его спутниками*. Обратим внимание на особенности возникновения современных государств. Как видно, были и есть нации, которые живут компактно на своей национальной территории. Однако вследствие конкретных исторических причин они находились или находятся в составе многонациональных государств. Отсюда относительно самостоятельным фактором образования новых государств стало осуществление такими нациями (государствами) их права на политическое самоопределение. Такие государства образовывались в процессе ликвидации империй, путем суверенизации подобных государственных образований.

Национальному государству присущи такие особенности: образовывается нацией, которая компактно проживает на определенной территории и, как правило, составляет большинство населения (народа) данной страны; и является результатом осуществления права нации на самоопределение. Очевидно, что трактовка государствообразования в значительной степени зависит от того, как будет истолкована природа государства.

3. Общая характеристика теорий происхождения права

Неоднозначность трактовок происхождения права объясняется теми же причинами, что и возникновение государства: отсутствие чет-

[4] См.: *Алексеев С.С.* Государство и право. Начальный курс. М., 1993.

кости и однозначности сведений о данных процессах; сложность проверки той и иной концепции. Как следствие – множественность теорий, объясняющих происхождение права.

1. **Естественно-правовая теория** (***Т. Гоббс, Дж. Локк, Г. Гроций, Ж. Ж. Руссо***). *Согласно данной теории, происхождение права связано с самой природой человека, с его неотчуждаемыми правами и свободами. Оно производно от морали, декларирующей абстрактные нравственные ценности: справедливость, свобода и т.д.* Так, основатель естественно-правовой школы Г. Гроций учил, что законы естественного права покоятся в самой природе разума, а потому имеют такое же вечное, незыблемое значение, как, и самый разум, необходимы как законы логики.

Несомненным **достоинством** естественно-правовой школы является следующее: в ней замечено, что источником, порождающим право, является человек; провозглашается источником прав природа самого человека; различается право и закон.

Наряду с этим имеются и **недостатки***:* такое понимание происхождения и действия права снижает его формально-юридические свойства; оно связано больше с правосознанием, нежели с самим правом; отрицается историческое развитие права – еще дореволюционный юрист *Е.Н. Трубецкой* отмечал, что основной ошибкой естественно-правовой школы является то, что «естественное право» она представляет как «целый кодекс неизменных правил, который вытекает с логической необходимостью из природы разума, как порядок неподвижный»[5].

2. **Историческая школа права** (***Г. Гуго, Ф. К. Савиньи, Г. Ф. Пухта***).

С точки зрения представителей данной теории, право – это историческое явление, которое развивается постепенно и выражается в правовых обычаях. Так, геттингенский профессор *Густав Гуго* учил, что право не есть искусственное изобретение законодателя, что оно не выдумано и не произвольно установлено людьми, а представляет собой необходимый результат более глубоких исторических причин и, подобно языку и правам, развивается самостоятельно. Наряду с законодательством существует обычное право, в котором находят свое выражение веками сложившиеся обычаи и воззрения народа.

---

[5] См.: *Трубецкой Е.Н.* Энциклопедия права. СПб., 1999. С. 68.

К числу **достоинств** указанной теории следует отнести то, что в ней справедливо подчеркивается естественность развития права; верно определено значение правовых обычаев как первых правовых форм.

Недостатками выступают переоценка роли обычаев; излишне критический тон в отношении естественно-правовой теории.

3. **Нормативистская теория** (***Г. Кельзен, Р. Штаммлер, П.И. Новгородцев***). *Сущность данной теории заключается в рассмотрении права как производной государственной воли, выраженной в формально-определенных предписаниях.* Автор теории «чистого права» *Г. Кельзен* сводит возникновение права к т.н. «почвенной норме», к абстрактной норме, на основе которой законодатель создает право.

По *Новгородцеву*, право есть проявление «разумного начала». Разум есть единственный источник идеи должного, морального закона, который представляет собой факт чистого сознания, независимого от исторической необходимости. Из него законодатель и черпает нормы права.

К числу **достоинств** теории нормативизма относится: точность при определении главного свойства права – нормативности; признание широких возможностей государства при влиянии на общество.

Наряду с достоинствами есть и **недостатки**: значительный крен к формальной стороне права; преувеличение роли государства в формировании права.

4. **Классовая теория** (***К. Маркс, Ф. Энгельс, В. И. Ленин***). *Процесс возникновения права есть процесс возведения в закон политической воли экономически господствующего класса, обусловленной материальными условиями жизни данного класса.*

Несомненным **достоинством** классовой теории следует признать четкое выделение критериев правомерного и неправомерного; установление зависимости права от социально-экономических факторов.

К числу **недостатков** относятся: преувеличение роли классовых начал в праве; жесткая зависимость права от материальных факторов.

5. **Психологическая теория** (***Л. И. Петражицкий, М. Рейснер, И. П. Разумовский***). *Право – производная императивно-атрибутивных переживаний индивида.* Основатель психологической школы права *Л.И. Петражицкий* различал обязанности двоякого рода: по отношению к другим свободные (односторонне связывающие) – нрав-

ственные; и обязанности по отношению к другим несвободные (закрепленные активно за другими и образующие таким образом двустороннюю связь) – правовые, юридические. Соответственно обязанностям он выделяет нормы, управляющие нашим поведением – нравственные (императивные) и правовые (атрибутивные). Юридические нормы носят императивно-атрибутивный характер.

М. Рейснер развивал представление о классовом праве, включая и пролетарское право с позиций психологической теории. По его мнению, «право как идеологическая форма, построенная при помощи борьбы за равенство и связанную с ним справедливость, заключает в себе два основных момента, а именно: во-первых, волевую сторону, или одностороннее «объективное право», и, во-вторых, нахождение общей правовой почвы и создание при помощи соглашения двухстороннего «объективного права». Лишь там возможна правовая борьба, где имеется возможность нахождения такой почвы».

В рамках психологической интерпретации рассматривал право и *И.П. Разумовский*. Как идеологическое опосредование (идеологическая форма) классовых материальных (экономических) отношений право – это форма общественного сознания.

Достоинствами данной концепции являются: внимание к психическим процессам; усиление роли правосознания в формировании права.

Имеются и **недостатки:** сильный крен в сторону психических факторов затеняет другие (например, социально-экономические); отсутствуют четкие критерии правомерного и неправомерного.

6. **Социологическая теория** (***Эрлих, Жени, Р. Паунд, Ж. Карбонье****). Согласно этой теории, право исходит из реального поведения субъектов. Право – средство социального контроля и выражение солидарности всех классов общества.* Последняя идея заимствована у «солидаристов» – *Э. Дюркгейма* и *Л. Дюги.*

Достоинством этой теории является ориентирование на реализацию права. Кроме того, такое понимание хорошо согласуется с ограничением государственного вмешательства в экономику.

Недостатками ее является отождествление права с его реализацией, которое приводит к потере критериев правомерного и неправомерного (возможен произвол правоприменителей «творящих право»).

7. **Реалистическая школа (*Р. Иеринг, Н. М. Коркунов, С. А. Муромцев*)**. *Эта школа рассматривает право, как интерес*. У *Р. Иеринга* и *С.А. Муромцева* – это «защищенный интерес», у *Н.М. Коркунова* – «разграничение интересов». *Процесс возникновения права рассматривается как процесс согласования интересов индивида.*

4. Основные причины и закономерности возникновения государства и права

Исторический опыт подтверждает, что появление государства – это объективная необходимость развития человеческой цивилизации, которая не могла оставаться в родоплеменных рамках, законсервироваться на этом этапе своего существования.

Оно возникает как необходимость более совершенного человеческого общежития, из естественного стремления людей к более эффективной самоорганизации.

Государственная организация возникает не вдруг, не случайно. Государство - это более совершенная организация по сравнению с первобытнообщинным строем, в нем более высокий уровень упорядочения отношений между людьми. Вопрос о причинах и путях возникновения государства дебатируется в науке уже довольно длительное время. Существует множество теорий на данную тему (они были рассмотрены ранее).

Но факт остается фактом. В меняющихся исторических условиях, особенно в связи с переходом человечества от потребляющей к производящей экономике, появилась потребность в принципиально иной схеме управления и организации отношений между отдельными людьми, семьями, родами и племенами. Родоплеменная организация не позволяла осуществлять успешное руководство общественными делами. Усложняющиеся отношения в обществе, развитие производства, появление собственности в больших объемах, чем требовалось для потребления и использования потребовало выделения из общества таких групп людей, которые бы эффективно решали вопросы управления. Традиционные структуры власти и нормативного регулирования уже не позволяли решать усложняющиеся задачи развития и функционирования общества, т.е. объективно требовались изменения организации власти.

В юридической литературе более ли менее систематизированы те основные факторы, которые оказали заметное влияние на образование государства (А. Б. Венгеров, Т. В. Кашанин, В. И. Червонюк и др.).

Все авторы едины в том, что образование государства - это объективный процесс, но в возникновении каждого из них играли определенную роль следующие **факторы**:

Экономический фактор. Как уже отмечалось, рост производительности труда ведет к увеличению объема произведенного продукта, и соответственно, к появлению частной собственности и обособленности отдельных членов рода. Семья становится все более обособленной частью рода, приобретает экономическую самостоятельность, собственность передается по наследству. Возникает экономическое неравенство, усиливаются экономические противоречия, противоположность интересов, создаются предпосылки для появления рабства, т.е. появляется эксплуатация черного труда. Для охраны собственности, поддержания эксплуатации и защиты интересов экономически более сильных не только от внутренних, но и от внешних врагов требуется новая (а не родоплеменная) организация. Такой организацией и стало государство, с его аппаратом управления, подавления сопротивления эксплуатируемых и защиты от нападения из вне (чиновники, полиция, тюрьмы, армия).

Экологический фактор очень существенно повлиял на образование государства. Климат, географические условия предрасполагают к определенному образу жизни, они могут повлиять на характер использования орудий труда (вести к их усовершенствованию, как это было в эпоху неолита), на способ производства в крупных сообществах людей, что, в частности, характерно для русской истории. Иными словами, подобного рода факторы непосредственно ведут к необходимости переустройства жизни, а преломившись через духовно-культурные и экономические, заставляют общество создать государство. (В. И. Червонюк).

Важное значение имеет ***демографический фактор***. Так, государствообразующим фактором для многих евразийских народов явилось великое переселение племен в первые века нашей эры. Миграция и связанные с ней процессы расселения, а также необходимость противостоять внешней агрессии привели к образованию союзов племен, причем это были не этнические, а военно-территориальные образования.

Таким образом, происходило разрушение традиционных родовых связей, складывались предпосылки для упразднения предгосударственного строя и появления государства.

Внешний фактор. Сплочению, укреплению общества, его более эффективной самоорганизованности в определенной мере способствовали внешние обстоятельства. Угроза со стороны других племен, необходимость выживания и самостоятельного существования вынуждали определенные племена создавать органы власти и управления для отстаивания собственных интересов. Идея врага (мнимого и реального носителя угрозы) способствовала развитию внутренней самоорганизации, которая перерастала в наиболее эффективную – государственную.

Военный фактор. На ранних этапах развития человеческого общества переходу к государственности способствовало возросшее значение войн и военной организации. Кроме постоянного обогащения за счет захвата рабов и скота, военная организация служила и для защиты собственных интересов племен. Важно и другое обстоятельство. Военный быт консолидировал первобытное общество, способствовал объединению родственных племен в единый народ. Это, в свою очередь, вело к узурпации одним из военных вождей (царей) наиболее сильного племени власти вождей других племен. Войны, таким образом, усиливали власть вождей племен, вели к возникновению государственной организации, закреплению территорий, установлению власти и подчинения.

Важна роль ***географического фактора*** в формировании государственности. Первые рабовладельческие государства возникли в районах с субтропическим климатом. У народов, живших на огромных пространствах Центральной и Восточной Европы, Центральной Азии с умеренным климатом (германцев, славян, монголов), при разложении родового строя образовывались не рабовладельческие, а феодальные государства. Принципиальное значение географический фактор имел и для образования Российского государства.

На образование государственности влияют ***факторы психологического порядка***. Так, кочевой образ жизни цыган в сочетании с их свободолюбием в значительной мере объясняет отсутствие у данного этноса государства. Свободолюбивый характер кавказских народов

также затруднил формирование у них государственных структур. Покорность отдельных народов вела к навязыванию им государственной организации другими государствами.

Сильное влияние на образование государства оказывает ***религиозный фактор***. Возникновение единобожия – монорелигии – важнейший государствообразующий фактор. Религия сплачивала разрозненные общества, объединив разрозненные племена и роды в единую социально-политическую общность – народ, освятила власть, придав ей высший Божественный характер. Именно религия, в особенности в начальный период, способствовала тому, что власть в лице короля, царя получила Божественную силу и беспрекословное подчинение этой власти больших масс людей.

Некоторые общие причины возникновения государства и права

Государство приходит на смену родоплеменному строю. Это первое сходство всех государств.

Оно возникает как необходимость более совершенного, более прогрессивного управления обществом, поскольку родоплеменная организация управления не могла обеспечить успешное руководство обществом.

Общим признаком является необходимость подавления сопротивления эксплуатируемых масс, поддержание господствующего положения власть имущих, охрана собственности собственников.

Одним из важных признаков возникновения государства является необходимость защиты своих территорий от внешних врагов. Причем в этом была острая необходимость для отдельных народов. Кроме того, весьма важной была необходимость поддержания общественного порядка, стабильности в существующих и развивающихся отношениях в обществе. Они требовали твердого порядка, который могла обеспечить крепкая организация. Далее необходимость организации проведения больших общественных работ, требующих руководства большими массами людей, которые не могла обеспечить родоплеменная организация власти как более простая и примитивная.

Наконец, необходимость ведения захватнических войн для расширения территории, увеличения рабов, захвата богатства.

Названные нами факторы действовали в различных сочетаниях. Поэтому имеется несколько отличных, особенных, не похожих путей возникновения государства у различных народов мира.

Наиболее специфическими и характерными являются два пути (два варианта): *восточный (азиатский)* и *европейский.* Имеются и другие варианты, но восточный и европейский вобрали в себя наибольшее число черт, которые характерны для возникновения государственности у многих народов. Дадим их краткую характеристику.

Восточный путь (восточный сценарий). Основной характеристикой данного сценария является необходимость проведения масштабных сельскохозяйственных работ. В связи с низкой развитостью орудий труда эти работы требовали значительной организационной подготовки и эффективного управления. Экономика основывалась на государственной и общественной собственности, в тех условиях частная собственность не играла какой-либо значительной роли, поскольку сохранялся сельско-общинный уклад жизни. Поэтому самые древние государства возникли на Востоке в долинах Нила, Евфрата, Ганга, Инда, Янцзы. В благополучных климатических условиях, в зонах орошаемого земледелия, которое требовало организации труда в больших размерах (строительство каналов, дамб, сбор урожая, посев и т.д.). Здесь появились первые организаторы, управленцы, выделенные из общества. На Востоке не было частной собственности на землю, а было общинное землевладение и производство. Управленцы постепенно становились особой кастой, классом. Они выстраивались по иерархической лестнице, они руководили, командовали, каждый в пределах своих полномочий. Эти полномочия нередко переходили по наследству (Индия, Египет). Неразвитое производство, большая масса людей, жесткие требования законов природы (вовремя посеять, полить, убрать), требовали и жестких методов руководства. На Востоке образовались первые жесткие режимы, абсолютные монархии, традиционные касты. В этих регионах свою активную роль стала играть идеология (религия), объяснявшая необходимость почитания, подчинения единому властелину. Но эта форма власти оказалась и менее прогрессивной, более застойной, более деспотичной.

Таким образом, на Востоке отсутствовал один из важнейших причинных элементов возникновения государства – частная собственность на землю и вообще частная собственность в ее европейском варианте,

что и повлекло своеобразный, особый путь появления и функционирования там государства.

Европейский путь. Как считают многие специалисты, этот путь стал ведущим, самым быстрым и прогрессивным. Главную роль здесь сыграло изначальное разделение общества на классы, появление частной собственности, экономическое неравенство. Государство стало необходимой организацией поддержания господства, охраны собственности, подавления сопротивления эксплуатируемых масс. В древних Афинах государство возникает по так называемому классическому образцу, который затем стал типичным для возникновения многих государств.

Внутренние противоречия, появление частной собственности, расслоение общества, необходимость совершенствования управления обществом, в конечном счете, привели к созданию государства, - особой политической организации для поддержания господства, защиты собственности и установления правопорядка.

У славянских народов процесс образования государства связан с разложением родовой общины и становлением раннефеодальных отношений. В VI-VIII вв. в экономической жизни славян наступают значительные изменения. Наряду с подсечным земледелием развивалось пашенное. Первое было связано с коллективным трудом, общественной собственностью на средства производства. Пашенное земледелие велось с применением более совершенных орудий труда, вследствие чего появилась возможность вести хозяйство отдельными семьями, а это в свою очередь, привело к тому, что родовая община уступила место общине сельской. Начался процесс общественного расслоения, накопления богатства родовыми вождями, старейшинами.

Важнейшей особенностью, характеризующей возникновение славянской государственности, специалисты считают фактор постоянной внешней угрозы. Так, известно, что в VII и даже в VIII вв. хазары брали дань с полян, радимичей, вятичей. Угрозу с Севера, со стороны норманов, постоянно испытывали восточные славяне. Угроза порабощения, таким образом, служила непосредственным государствообразующим фактором для всех славянских народов.

Значительными особенностями характеризовалось возникновение ***Российского государства***. Можно указать на ряд факторов, кото-

рые в определяющей степени оказывали влияние на становление Древнерусского государства. Важнейшим из них является географический. Не случайно учёные XIX столетия почти единодушно выдвигали географический фактор в качестве доминанты исторического процесса при объяснении русской истории. Исследователи русской истории считают, что огромное пространство и географические условия страны, наличие практически неисчерпаемых ресурсов для развития земледелия и другие факторы географического характера в значительной степени предопределили специфику формирования (а в дальнейшем и развития) российской государственности.

Следующий принципиально важный фактор, оказавший влияние на государственное и социальное развитие России – это колонизация. Особенным для образования Российского государства является и внешний фактор, связанный с признанием роли варягов в становлении государственности у восточных славян.

Географическое положение страны, расположенной на значительной части территории Европы и Азии, многонациональный состав населения порождали необходимость заимствования черт у разных типов цивилизаций – западной и восточной, что обусловило специфику возникновения и развития Российского государства.

Важную роль в становлении и развитии российского государства сыграла религия, а именно принятие Русью христианства, которое, бесспорно, помогло заимствовать опыт государственного строительства Царьграда (Восточной Римской империи).

Тема 3. ПОНЯТИЕ, СУЩНОСТЬ И ФУНКЦИИ ГОСУДАРСТВА

Вопросы:

1. Понятие, признаки и сущность государства.
2. Понятие государственной власти и ее особенности.
3. Функции государства.
4. Государство и государственность (анализ соотношения понятий).

1. Понятие, признаки и сущность государства

Существуют различные подходы к понятию государства:

- *теологический*

- *социологический* (гос-во это форма взаимодействия людей с целью достижения социального компромисса и устранения противоречий: договорная концепция, классовый подход)

- *кибернетический* (гос-во как особая система, состоящая из потоков информации, характеризующаяся прямыми и обратными связями) и др.

- *юридический* (государство – это юридическая персонификация личности, т.е. гос-во – это способность общества закрепить свои права, статус и установить четкий механизм социального регулирования)

- *классический* (интегративный, учитываются признаки государства).

Мы будем рассматривать государство с точки зрения классического подхода.

Существует два основных значения рассматриваемого термина: во-первых, *страна*, т.е. политико-территориальное образование, и, во-вторых, общественно-политический институт, т.е. *организация политической власти,* система институтов власти, существующая в той или иной стране.

Объединив два этих понятия, можно получить целостную картину об этом сложном социальном феномене и определить государство в самом общем виде как *организацию политической власти, существующую в определенной стране*.

Для того чтобы отличить государство от других социальных явлений и сформулировать понятие государства с точки зрения классического подхода необходимо рассмотреть **признаки** государства.

Прежде всего, необходимо отметить следующее: *признаком* называется все, что так или иначе характеризует предмет, явление – в чем они сходны, в чем различны между собой. Необходимо иметь в виду, что признаками государства могут быть только те, которые отличают его как особую политико-правовую реальность.

С позиции современных подходов в теории государства и права принято выделять **пять** основных признаков, характеризующих государственно-правовую организацию общества:

1) территория;

2) население;

3) организация публичной (политической) власти;

4) налоги;

5) суверенитет;

6) аппарат принуждение – выделяют некоторые авторы.

Территория. *Это определенная часть земной поверхности, находящаяся под суверенитетом данного государства и отделяющаяся от территорий других государств государственной границей.*

Если при родовом строе люди группировались в общины по кровно-родственным связям, то государственная власть объединяет людей не по признаку родства, а по признаку территории, т.е. по месту жительства. Новый принцип разделения населения по территории позволил государству разрушить старые родовые связи и обеспечить тем самым большую эффективность управления своими гражданами. Управлять обществом – это значит управлять определенной массой людей, находящихся на территории, очерченной границами. Поэтому именно территориальная, а не национальная или иная подчиненность людей общему управлению – *важнейший признак государства.* Заметим, что территория как признак государства фиксирует определенную часть земли, поверхность планеты – суши, моря, воздушного пространства, а также внутригосударственную, административно-территориальную организацию.

Применительно к территории понятия *«государство»* как организация политической власти и *«страна»*, в принципе, совпадают. *Государство и есть организация политической власти страны.*

Население. *Данный признак характеризует состав и «относимость», т.е. принадлежность людей к данному обществу. В отличие от родоплеменной организации общества, где люди объединялись по*

признаку кровного родства и становились членами данного общества в силу своей принадлежности к конкретному роду, при государственной организации общества, человек становится его членом в силу особой политико-юридической связи с государством, которую принято называть гражданством.

Организация публичной политической власти. Имеется в виду то, что *во-первых*, государство является властью, которая не сливается с обществом, а выделяется из него, будучи относительно самостоятельной по отношению к обществу, в определенном смысле над ним; *во-вторых*, государственная власть внешне и официально представляет все общество, выступает в качестве особого органа управления обществом; *в-третьих,* эта власть призвана обеспечить поддержание правопорядка, нормальной жизнедеятельности людей; *в-четвертых*, публичная власть как разновидность политической власти означает наличие у нее особого аппарата, включающего различные органы. Этот аппарат (механизм) имеет свою материальную базу (государственную собственность), свои источники доходов (налоги); и, наконец, *в-пятых*, политическая власть – это организованное принуждение, концентрированное принуждение одной части общества по отношению к другой.

Суверенитет выражает верховенство государственной власти по отношению ко всем другим организациям и лицам внутри страны – *внутренний*, и независимость государственной власти в сфере взаимоотношений с другими государствами – *внешний*.

Суверенитет государства внутри страны выражается:

1. В единстве и распространении государственной власти на все население и общественные организации страны.

2. В общеобязательности решений органов государства для всех, кого они касаются на территории государства. Такая общеобязательность решений проявляется и в пределах экстерриториальности (например, для граждан и учреждений, находящихся за границей).

3. В прерогативе, т.е. в возможности отмены и признании ничтожными антиконституционные действия любой общественной власти.

4. В исключительной компетенции (полномочиях) государства на издание законов и иных нормативно-правовых актов (указов, постановлений и т.д.), их применение.

Внешний суверенитет (вне государственной территории) выражается в *возможности государства самостоятельно проводить внешнюю политику, выступать в качестве равноправного участника международно-правовых отношений*.

Налоги. Под налогами понимается взимание с населения определенных материальных средств, необходимых для содержания государственного аппарата и реализации государственных программ (например, подоходный налог, налог на транспорт, на имущество и др.).

Таким образом, рассмотрев сущностные признаки государства, можно сформулировать следующее определение: **государство** – *это политико-территориальная суверенная организация публичной власти общества, взимающая с населения налоги, издающая законы и обеспечивающая их реализацию.*

Под **сущностью** какого-либо явления понимается совокупность внутренних устойчивых связей, глубокий смысл явления, проявляющийся в его предназначении.

Сущность государства определяется той *ролью,* которую оно выполняет в обществе, и *целью*, достижению которой подчинена его деятельность. *Цель государства – благо общества, благо каждого из членов общества. Предназначение государства состоит в том, чтобы достичь стоящей перед ним цели с помощью имеющихся в его распоряжении средств (государственный аппарат и законы) в процессе регулирования общественных отношений.*

Таким образом, ***сущность государства*** *состоит в том, чтобы с помощью государственного аппарата и законов обеспечивать целостность и нормальную жизнедеятельность общества.* Сущность государства выражается в его функциях.

2. Понятие государственной власти и ее особенности

Прежде чем характеризовать власть государственную, необходимо дать определение ***социальной власти****, под которой понимают присущее всякой общности людей отношение господства и подчинения между субъектами, опирающееся на принуждение или авторитет.*

Социальная власть неотъемлема от любой организованной, более или менее устойчивой и целенаправленной общности людей (рода,

племени, семьи, общественной организации, партии, государства, общества и т.п.); она – важнейшее средство функционирования социальных структур и институтов.

Государственная власть представляет собой особую разновидность социальной власти. Согласно одной точке зрения, государственная власть – более узкая категория, чем политическая власть, ибо последняя осуществляется не только государством, но и другими звеньями политической системы общества: партиями, общественными организациями и т.п. В соответствии с другой точкой зрения, понятие «политическая власть» тождественно понятию «государственная власть», так как первая исходит от государства и реализуется не иначе, как при его (прямом или косвенном) участии.

Государственная власть *– это публично-политическое отношение господства и подчинения между субъектами, опирающееся на государственное принуждение.*

Характерные черты государственной власти:

1) распространяется на все общество;

2) носит публично-политический характер;

3) опирается на государственное принуждение;

4) осуществляется специальными лицами (чиновниками, политиками и т.п.);

5) имеет систему налогов;

6) подразделяет население по территориальному признаку.

3. Функции государства

Под функцией в современной науке понимается та специфическая деятельность какого-либо явления, которую оно выполняет для достижения стоящей перед ним цели. Под ***функциями государства*** *понимаются основные направления его деятельности, определяющие его сущность и назначение в обществе.*

Следует различать функцию государства и функцию органа государства. Функция государства - это основное направление его деятельности, вытекающее из его сущности и социального назначения, а *функция конкретного государственного органа* - это деятельность в соответствии с его компетенцией (полномочиями), например, деятельность министерства внутренних дел, таможенного комитета, налоговой службы и т.д.

Классификация функций государства.

Проанализируем следующие классификационные модели.

1. Внешние и внутренние функции государства. *Деление функций государства на внутренние и внешние в период социалистического строительства соответствовало реалиям определенного исторического периода* – периода относительно обособленного и конкурирующего развития двух мировых политических систем. Противостояние порождало известную политическую обособленность главных участников мирового исторического процесса – СССР и США. Это обстоятельство необходимо принимать во внимание при оценке применимости указанной классификации в современных условиях, характеризующихся сменой (но не исчезновением) форм такого противостояния (конкуренции).

Внутренние *функции охватывают сферу внутренней, самостоятельной жизни государства, в которую входят экономические, культурные, экологические отношения, а также отношения, складывающиеся в области обеспечения правопорядка в обществе.* К числу внутренних функций государства можно отнести: *экономическую функцию; обеспечения и социальной защиты граждан (социальная функция); функцию налогообложения; природоохранительную; правоохранительную*.

Внешние *функции государства охватывают те направления деятельности, которые характеризуют его как участника международно-правовых отношений*, и направлены на обеспечение существования государства в мировом сообществе. В их число можно включить такие функции, как: *защита государства от вооруженных нападений других государств (функция обороны); поддержание международных связей (экономических, политических, культурных) с другими государствами, а также борьба с преступлениями международного характера (терроризм, незаконный оборот наркотиков и др.) и участие в международной охране окружающей природной среды*.

В условиях мировой интеграции и глобализации деятельность любого государства не может ограничиваться рамками государственных границ, исходя из этого, можно говорить ***о размывании границ между внутренними и внешними функциями государства.***

2. Основные и неосновные функции государства. Основные и неосновные функции государства рассматривались с точки зрения его

принадлежности к определенному историческому типу. *Советские правоведы акцентировали внимание лишь на основных функциях государства и не предлагали даже приблизительного перечня неосновных функций, поскольку считали, что вопросы, касающиеся неосновных функций (подфункций) государства и функций отдельных государственных органов, должны находиться в ведении государственного (конституционного), административного, финансового, трудового, земельного, гражданского, хозяйственного права и других юридических наук.*

3. Постоянные и временные функции государства. Несмотря на то, что данная группировка функций государства встречается не так часто, как предыдущие, она нуждается в осмыслении. *Подобная классификация продуктивна при изучении функций государства, существующего в конкретных историко-политических условиях. Если рассматривать данную классификацию применительно к государству как объективно существующему политико-правовому явлению, вне его типологической и геополитической характеристики, то вряд ли возможно с достаточной убедительностью говорить о наличии у такого государства временных функций. Другое дело, когда исследуется конкретное государство в его непрерывном историческом развитии. Такое государство, безусловно, выполняет временные задачи, и национальная история каждого из них изобилует примерами, подтверждающими данный тезис.*

4. Классовые и общесоциальные функции государства. В связи с происходящими в мировом сообществе социальными, социально-экономическими и политическими изменениями уместно подвергнуть уточнению классификацию функций государства на основе классового критерия. *Социальные силы, стоящие у власти, осуществляют деятельность, которая направлена на удержание власти и использование ее в своих собственных интересах* (В. С. Афанасьев). Как оценивать подобную классификацию сегодня, в XXI в.? На первый взгляд кажется, что с исчезновением классов с формальной точки зрения (за исключением среднего класса, который пока только формируется) ушли в небытие и классовые вопросы, классовые противоречия. И да, и нет. Да, если рассуждать о формально-юридическом равенстве: «каждый вправе», «каждый может», «каждый имеет право», «все равны пред законом и судом» и т. п. Нет, если принять во внимание

колоссальные социально-экономические диспропорции в уровне доходов россиян и продолжающееся увеличение численности граждан, находящихся за чертой бедности. В содержании, методах, целях государства нетрудно усмотреть интересы тех или иных, если не классов, то групп, слоев, кланов и т. д. Вполне современны в этой связи соображения основателей теории элит.

5. Единая классификация функций государства. В современной науке и правовой литературе она является наиболее признанной. *Ее критерием выступают относительно обособленные сферы социума.* В соответствии с таким критерием обычно выделяются **четыре** основных комплексных функции государства:

1. **экономическая** направления деятельности государства в сфере экономики (*выработка экономической политики, установление правовых основ рынка и ценовой политики, пресечение монополизма и недобросовестной конкуренции, защита прав потребителей и др.*),

2. политическая (*формирование легитимной, компактной и эффективной системы управления жизнью общества*),

3. социальная (*состоит в создании условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека*) и

4. идеологическая (*разработка и поддержка государственной идеологии, деятельность государства в сфере образовательной и культурной политики, взаимодействие со СМИ*). Однако в вопросе о количестве и наименовании сфер жизнедеятельности в отечественной науке нет единодушия. Это обстоятельство порождает вариативность в перечне и наименовании функций, выделяемых на основании отраслевого критерия. В свое время Г. Еллинек подверг критике такой подход: «Разделением государственных функций не может быть признано разложение их по отдельным областям управления»

6. Классификация функций государства, основанная на принципе разделения власти. В соответствии с этим критерием функции государства делятся на *правотворческие*, *управленческие* и *судебные*. По мнению ряда авторов (Л. А. Морозова), данная классификация является основной, поскольку *отражает механизм реализации государственной власти и закреплена на конституционном уровне*.

Формы осуществления функций государства.

Формы осуществления функций государства могут быть *правовыми* и *не правовыми* (*организационными)*.

К числу **правовых форм** осуществления функций государства следует отнести *правотворческую*, *правоприменительную* и *правоохранительную деятельность* государства.

Правотворчество *– издание компетентными государственными органами нормативно-правовых актов, оно позволяет осуществить нормативную регламентацию общественных отношений в той или иной сфере деятельности государства* (экологическая, культурная, внешнеполитическая и др.).

Правоприменение *– организационно-властная деятельность компетентных субъектов, состоящая в рассмотрении юридических дел и вынесении по ним решений, в результате которых у соответствующих субъектов правоотношений возникают субъективные права и юридические обязанности; она направлена на индивидуальное регулирование общественных отношений – абстрактное веление, содержащееся в юридической норме, "привязывается" к конкретной жизненной ситуации и конкретным лицам*.

Правоохранительная функция *– государственная деятельность, выражающаяся в контроле и надзоре за соблюдением и исполнением норм, а также в применении принудительных мер к их нарушителям.*

Правотворчество и правоприменение есть внешние формы выражения деятельности государства по осуществлению его функций.

Организационные формы реализации функций государства не связаны непосредственно с правотворчеством, правоприменением, правоохранением и совершением иных юридически значимых действий. Это деятельность государства, представляющая различные **материально-технические операции** (например, финансирование социальных программ, и др.), либо **организационные мероприятия**, способствующие реализации той или иной функции государства (например, проведение различных семинаров и конференций по проблемам окружающей природной среды или борьбы с международной преступностью).

4. Государство и государственность (Анализ соотношения понятий)

Государственность и государство понятия несовпадающие, их нельзя отождествлять.

Государственность - понятие широкое, многоструктурное, состоящее из различных элементов, одним из которых является «государство». Объем понятий «государственность» и «государство» различен, они соотносятся между собой как целое и часть.

Можно также сказать, что государственность - это многоаспектные проявления государства, это различные грани в их развитии и функционировании, состоящие во взаимодействии с различными экономическими, политическими, социальными, правовыми и т.п. явлениями.

В юридической литературе ***государственность*** *понимается как особая форма организации общества, включающая в себя все государственно-правовые явления, динамически развивающиеся во времени, с присущими им особенностями и закономерностями, возникающими под влиянием экономической, социальной, духовно-культурной и политической сфер общества6.*

Если провести анализ подходов различных авторов к понятию «государственность», то можно сделать следующие *выводы:*

1) Государственность, объединяя в себе все государственно-правовые явления, включает в себя в качестве основных, центральных, главных составляющих - государство и право.

2) Государственность - это уровень, состояние государственно-организованного общества на определенном этапе его развития.

3) Государственность - это сложный комплекс элементов, структур, институтов публичной власти, обусловленных самобытностью экономических, социальных, политических, духовно-нравственных условий жизни конкретного народа или объединения народов на определенном этапе развития общества7.

4) Российская государственность, точнее теория российской государственности - это часть общей теории государства и права, это конкретизация выводов и положений теории государства и права применительно к российскому государству в его статике и динамике.

В качестве **свойств**, характеризующих государственность, можно назвать следующие:

---

[6] См. Рябинин Н.А. Преемственность государственности. Автореферат кандидатской диссертации. Екатеринбург, 2001, с. 10.

[7] См. Морозова Л.А. Теория государства и права, М, 2002, с.155.

а) динамизм - это постоянное изменение государственности в ходе ее исторического развития под влиянием самых различных экономических, политических, социальных, международных, межнациональных, внутринациональных и т.п. факторов, под воздействием законом общественно-исторического развития;

б) конкретность - это государственность в реальной действительности, это государственность конкретного общества, определенной цивилизации. Благодаря этому свойству государственность проявляется в только ей присущих формах, только ей присущих взаимодействиях с обществом. Поэтому и имеется возможность различать российскую, английскую, французскую, германскую и т.п. государственность;

в) целостность – это единство государственности, выражающееся в его устойчивости, стабильности, реализующееся в определенном устойчивом государственно-правовом и политическом режиме. Целостность характеризует государственность как сложение, гармоничное образование, из которого невозможно искусственно убрать (или в которую невозможно искусственно ввести) ни один из составляющих ее элементов8.

г) системность. Системность характеризует государственность как сложное системное образование, имеющее внутреннюю структуру и состоящую из тесно взаимосвязанных, взаимодействующих элементов (государство, правовая система, общественное сознание, государственные образования, церковь, культуру и т.п.).

В отличие от свойств государственности, следует различать ее ***состав.***

Состав понятия «государственность» включает в себя следующие элементы: (Л.А. Морозова)

- государство – как центральный, важнейший элемент, отражающий и определяющий во многом весь спектр политических отношений в обществе;

- экономический уровень развития общества, его экономический строй, влияющий самым существенным образом на состояние государственности. Скажем, социалистический или капиталистический тип производства, превалирует частная ил государственная собственность и т.п.

---

[8] См. Рябинин Н.А. Указ. Соч. стр. 11.

- социально-политическую организацию общества (расстановка политических сил, соотношение различных методов руководства, режим, характер национальных отношений, место и роль профсоюзов)

- правовую систему общества (законодательство, юридическая практика, правовая культура и т.д.)

- духовно-нравственное состояние общества (восприятие идей государственности обществом, отношение общества к государству, праву, закону; уровень сознания общественного, группового, индивидуального)

- исторические традиции общества (сохранение или отвержение их)

- человека – как субъекта общества, его правовое положение, признание его прав и свобод

- информационную систему, действующую в государстве и обществе.

Тема 4. МЕХАНИЗМ ГОСУДАРСТВА

Вопросы:

1. Понятие и структура механизма государства.
2. Понятие и признаки государственных органов.
3. Классификация органов государства.
4. Характеристика отдельных органов государства.

1. Понятие и структура механизма государства

Понятием «механизм государства» характеризуется прежде всего статическая сторона государства. Он создается в соответствии со стоящими перед государством задачами и целями для реализации его функций. В последнем случае механизм государства связывается с динамической стороной существования и деятельности государства.

Механизм государства в различных исторических условиях был не одинаков, его структура изменялась применительно к задачам того или иного исторического периода, к тем целям, которые ставились государством в конкретных условиях его функционирования и развития. По крайней мере, очевиден тот факт, что каждое государство добивалось стабильности своего существования в том числе и за счет хорошо работающего государственного механизма, который не тормозил прогрессивного развития, а, напротив, содействовал эффективности выполнения государством его функций, обеспечивал достижение поставленных им задач и целей.

Общепринятого, единого подхода к понятию и структуре механизма государства в юридической науке нет – соответственно нет и его общепринятого определения. Более того, наблюдается все более и более разнообразный подход к проблеме механизма государства. Если несколько лет назад можно было говорить о двух подходах к его пониманию (широком и узком), то в настоящее время их уже значительно больше.

Известна позиция В. В. Копейчикова, сторонника широкого подхода к пониманию механизма государства, считающего, что механизм государства включает в себя совокупность всех его органов власти, управления, организаций, учреждений и предприятий[9].

---

[9] См.: *В. В. Копейчиков.* Механизм советского государства. - М., 1968. С. 52 – 83; 84 – 115.

Имеется точка зрения, отождествляющая понятия «механизм государства» и «государственный аппарат»[10].

Близка к ней позиция А. Е. Лунева, который государственный механизм заменяет понятием государственный аппарат в широком смысле этого слова[11].

Высказываются предложения различать механизм государства и механизм функционирования государства, или на первое место в механизме государства ставятся чиновники, входящие в систему органов власти[12], и т. п.

Несмотря на различные акценты в понимании механизма государства, нельзя не отметить того обстоятельства, что все точки зрения совпадают в главном – в каждой из них подчеркивается наличие государственного аппарата, системы органов государства, призванных решать стоящие перед государством задачи, реализовать осуществляемые им функции.

*Под **механизмом государства** понимается целостная система взаимосогласованных и взаимодействующих государственных органов и средств, с помощью которых осуществляются задачи и функции государства.*

В ряде случаев механизм государства именуют государственным аппаратом, однако более точно отражает сущность рассматриваемого государственного явления термин «механизм». Это не просто «набор» государственных органов, находящихся в статическом состоянии, а целостная динамическая система, обладающая сложной структурой, каждый из элементов которой обеспечивает реализацию соответствующей функции государства. Сам механизм государства – полисистемное образование.

Характерные **признаки** механизма государства:

Механизм государства является результатом необходимости осуществлять каждым конкретным государством те или иные основные и неосновные функции, которые неизбежно требуют соответствующего государственно-правового реагирования, чем, собственно, и яв-

---

[10] См., например, *В. М. Лесной*. Социалистическая революция и государственный аппарат. - М., 1972. С. 124.

[11] См.: *А. Е. Лунев.* Советский государственный аппарат. - М., 1972. С. 4 – 6.

[12] См., например, Общая теория права и государства / Под ред. В. В. Лазарева. - М., 1999. С. 369, 389; Теория государства и права / Отв. ред. А. И. Денисов. - М., 1980. С. 250.

ляется механизм государства; т. е. объясняется появление у государства тех или иных органов, организаций, учреждений (разнообразных властвующих структур).

Механизм государства всегда строится (основывается) на единых принципах организации и деятельности. Они, как правило, устанавливаются и закрепляются в законодательстве или складываются исторически. Их правовыми источниками являются конституции государств, прецеденты и правовые обычаи. Последние весьма заметны, например, в Великобритании.

Механизм государства в каждом из современных государств имеет сложную многоуровневую структуру, что объясняется необходимостью решения различных по своей сложности управленческих задач, стоящих перед государством (защита собственной территории, обеспечение прав и свобод граждан, экономическое сотрудничество с другими государствами, борьба с преступностью, решение социальных проблем и т. п.). Кроме того, существуют объективные требования к легитимному и эффективному функционированию государственного механизма, исходящие от источника власти – народа, которым должен соответствовать механизм государства (требование построения власти на принципах ее разделения на законодательную, судебную и исполнительную, требование создания органов конституционного контроля и т. д.).

Механизм любого государства характеризуется наличием необходимых материальных ресурсов, материальных структур, без которых он не может нормально функционировать. Их особенность состоит в том, что они не являются самостоятельными элементами властного, управленческого характера, а выступают в виде обеспечивающих факторов, позволяющих успешно осуществлять свою деятельность основным элементам (частям) государственного механизма[13]. Таковыми являются различные материальные структуры: здания, сооружения, финансовые средства, некоторые учреждения (например, склады, базы, тюрьмы, следственные изоляторы, учреждения связи и т. п.). Надлежащее материальное обеспечение государственного механизма является непременным условием его успешного функционирования.

---

[13] См.: *М. И. Байтин*. Механизм современного Российского государства. «Правоведение». 1996. № 3. С. 4 – 15.

Рассматривая признаки (черты) государственного механизма необходимо учитывать наличие в нем человеческого фактора, заключающегося в наличии людей, специально занимающихся реализацией властных функций, выполняющих руководящие, управленческие, организационные и т. п. функции, осуществляющих правотворчество, исполнение правовых предписаний, охрану их от нарушений.

Проблема структуры механизма государства для каждого из государств является постоянной, поскольку внутреннее строение, субординация, взаимоконтроль, взаимодействие органов и организаций, входящих в механизм государства, самым непосредственным образом влияют на эффективность и качество работы государственной власти.

Под структурой механизма государства понимается его внутреннее строение, т. е. наименование органа власти, субординация органов (расположение в зависимости от властных правомочий), их соподчиненность, построение по вертикали и горизонтали. Когда употребляется термин «элемент механизма государства», то прежде всего имеется в виду какая-либо его структурная часть (орган, организация).

Структура механизма государства *– это элементы, из которых он состоит, их взаимосвязь, соотношение, основанные на определенных принципах.* Структура показывает, из каких органов власти, управления, организаций состоит механизм государства, для чего они созданы и на что должна быть направлена их деятельность.

В его **структуре** можно выделить три взаимосвязанных уровня: *элементарный* – уровень государственного органа, *системный* – уровень группы государственных органов, образующих ту или иную подсистему механизма государства (правоохранительная система) и *инструментальный уровень* – правовые нормы, регламентирующие деятельность государственных органов, отношения, возникающие на базе этих норм, и средства, обеспечивающие реализацию функций государства (эмиссия, налоговая система, бюджет, материально-технические средства и др.).

2. Понятие и признаки государственных органов

Наибольший интерес для уяснения сущности механизма государства представляет его первичный элемент – государственный орган.

Государственный орган *– это структурно обособленная, относительно самостоятельная часть государственного аппарата, выполняющая функции государственного характера и наделенная для этого определенной компетенцией*.

Государственные органы, составляя элементарный уровень механизма государства, в то же время обладают относительной самостоятельностью, структурной обособленностью и могут одновременно выступать частями нескольких подсистем. Так, например, налоговая полиция, выполняя свои собственные функции (охрану налоговых отношений), вместе с тем участвует в деятельности нескольких подсистем, реализующих соответствующие функции государства в целом: правоохранительная функция (правоохранительная система), экономическая функция (экономическая система) и т.д.

Признаки государственного органа:

1. формируется по воле государства и от его имени осуществляет свои функции;
2. выполняет строго определенные, установленные в законодательном порядке виды деятельности;
3. имеет юридически закрепленную организационную структуру, компетенцию, территориальный масштаб деятельности, специальное положение, определяющее его место и роль в государственном аппарате, а также порядок его взаимоотношений с другими государственными органами;
4. наделяется определенными материальными средствами (здания, транспорт, оргтехника);
5. наделяется полномочиями государственно-властного характера, состоящими прежде всего в праве издавать различные правовые акты и обеспечивать их реализацию

Принципы организации и деятельности органов государства

Большинство авторов в той или иной редакции называют следующие принципы: *народовластие, разделение власти, федерализм, гуманизм, законность, профессионализм.*

Принцип народовластия *проявляется прежде всего в демократизме государственного строя, в закреплении демократических форм и методов формирования органов власти.* Высшим непосредственным

выражением власти народа являются референдум и свободные выборы. По Конституции обе формы народовластия (прямая и представительная) равнозначны.

Разделение власти *представляет собой системообразующий принцип механизма современного Российского государства. Власть разделена на три ветви: законодательная, исполнительная и судебная.* Следует еще раз подчеркнуть, что соблюдение принципа разделения власти является показателем развитости государства, предпосылкой или выражением уже существующего правового характера государства, необходимым условием для режима демократии и законности.

Принцип федерализма является необходимым для федеральных государств. *Согласно этому принципу, механизм государства должен формироваться и функционировать с учетом сложной (федеративной) формы территориального устройства.* Большинство федеративных государств сохраняет свой государственный суверенитет, государственную целостность, единство системы государственной власти. Российская федерация основывается на единстве конституционно-правовой системы, равноправии субъектов федерации, конституционном разграничении предметов ведения и полномочий между федеральными органами государственной власти и органами государственной власти субъектов Российской Федерации, равноправии и самоопределении народов, но без права выхода их из федерации. Этим самым обеспечена ее целостность.

Принцип гуманизма*. Закрепляется прежде всего в Конституциях государств. Конституция РФ в ст. 2 провозгласила: «Человек, его права и свободы являются высшей ценностью. Признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина – обязанность государства».* Это конституционное требование относится ко всем без исключения органам государства, к каждому государственному служащему.

Не человек создан для государства, а государство для человека. В советской государственной политике и практике на первом месте стояли интересы государства, на втором – интересы общества и на третьем – интересы личности. Теперь на первом месте должны стоять интересы личности, на втором – интересы общества и только на третьем – интересы государства.

Принцип законности *применительно к деятельности государственного механизма означает осуществление всех свойственных государственным органам и должностным лицам функций в точном и строгом соответствии с действующей конституцией, законами и подзаконными актами.* Принцип законности означает также обеспечение точного, строгого и неуклонного исполнения всеми органами власти, должностными лицами и организациями действующих правовых актов.

Основу законности составляют конституция государства, а также законы, принятые в ее развитие. Наличие четкого, совершенного, отвечающего требованиям жизни законодательства является принципиально важным и необходимым условием последовательного укрепления законности в деятельности всего государственного механизма.

Профессионализм *как принцип деятельности государственного аппарата означает умелое, грамотное, разумное и квалифицированное принятие решений при осуществлении своих должностных функций.* Подбор кадров, отвечающих указанным (и другим) требованиям, представляет проблему для любого государства. Государственная власть заинтересована в том, чтобы в ее органах трудились профессионалы, т. е. квалифицированные и преданные делу кадры. Для этого она организует их подбор, подготовку, повышение квалификации, стажировку, конкурсное замещение должностей и т. д. политика правильного подбора и расстановки кадров считается в деятельности государственной власти одной из приоритетнейших.

3. Классификация государственных органов

Государственные органы многообразны и их принято **классифицировать** по определенным основаниям.

1. *По форме осуществления государственной деятельности*:

– представительные органы, избираемые непосредственно населением и выражающие его государственную волю;

– органы государственного управления, т.е. реализующие законодательную волю народа и во исполнение этой воли издающие подзаконные акты в целях управления различными сферами общественной жизни;

– судебные органы, т.е. осуществляющие правосудие от имени общества;

– прокурорские и иные контрольно-надзорные органы, осуществляющие контроль и надзор за законностью в обществе.

2. *По принципу разделения власти подразделяются на органы*:

– законодательной власти;

– административной (исполнительной) власти;

– судебной власти.

3. *По территориальной сфере деятельности выделяют*:

федеральные, органы субъектов федерации и местные органы.

4. *По порядку образования*:

– первичные органы члены которых избираются непосредственно населением;

– производные органы в формировании которых население непосредственного участия не принимает.

5. *По характеру компетенции*:

– общей компетенции, рассматривающие и принимающие решения по делам, касающимся широкого круга вопросов;

– органы специальной компетенции, рассматривающие специальные вопросы, относящиеся к их компетенции.

6. *По способу принятия решений* (по порядку осуществления компетенции):

– коллегиальные органы, принимающие решение несколькими членами;

– единоначальные, где решение принимается одним лицом – начальником органа или его заместителем единолично.

7. *По срокам полномочий*:

– постоянные органы, создаваемые без ограничения срока деятельности;

– временные органы, создаваемые на определенный срок.

8. *По организационно-правовым формам* деятельности:

– полновластные органы, решение которых не нуждается в утверждении вышестоящим органом;

– неполновластные органы, решение которых нуждается в обязательном утверждении вышестоящим органом.

9. *По содержанию деятельности* на правоохранительные, санэпиднадзора и др.

Сущность, функции и механизм государства определяют его форму, т.е. его внутреннюю и внешнюю организацию.

4. Характеристика отдельных органов государства

Кратко рассмотрим основные структурные элементы механизма современного государства.

а) Президент. Президент во многих государствах занимает достаточно высокое и важное место в структуре государственного механизма. Во-первых, во многих странах президент является главой государства, т. е. особым лицом в системе государственных органов. Во-вторых, президентская власть во многих случаях является видом власти, выходящей за рамки классической триады разделения власти. Президент юридически и фактически становится четвертой властью, поскольку не входит ни в одну из трех ветвей власти (подобно монарху). Он осуществляет высшее представительство своего государства во внешних делах и во внутриполитической жизни, является своего рода символом государственности.

Первоначально институт президентства входил в систему исполнительной власти. В России президент выступает в качестве системообразующего фактора в механизме государственной власти. Место, которое занимает в Конституции РФ глава о Президенте является правовым доказательством, подтверждающим в прямой форме то, что Президент не включается непосредственно ни в одну из трех ветвей власти: ни в законодательную, ни в исполнительную, ни в судебную. Это как раз и дает возможность Президенту обеспечивать их согласованное функционирование[14].

Являясь гарантом Конституции, Президент должен тесно взаимодействовать со всеми ветвями власти, с властями субъектов федерации. Это очень важная составляющая в деятельности Президента.

Для содействия реализации полномочий Президента РФ по вопросам обеспечения согласованного функционирования и взаимодействия органов государственной власти создан Государственный Совет. В соответствии со ст. 85 Конституции РФ Президент использует согласительные процедуры для разрешения разногласий между

[14] См.: *Е. И. Козлова, О. Е. Кутафин*. Конституционное право России. М., 1998. С. 343.

органами власти Российской Федерации и органами власти субъектов федерации, а также между органами власти субъектов федерации.

Действуя как глава государства внутри страны, президент России назначает своих полномочных представителей в федеральные округа. Президент РФ имеет право также приостанавливать акты органов исполнительной власти субъектов РФ при нарушении ими Конституции, законов Федерации, международных обязательств. В этом случае он действует как гарант Конституции и законности на всей территории Российской Федерации.

Президенты практически во всех странах обладают правом законодательной инициативы, ежегодных посланий парламенту, правом отлагательного вето, назначения даты выборов, роспуска парламента (в США нет).

Президент назначает должностных лиц различных рангов, а также формирует некоторые центральные и высшие органы государства. В России президент назначает премьер-министра, министров, предлагает Совету Федерации кандидатуры на должность судей, принимает решение об отставке правительства, Конституционного суда, Верховного суда, Государственной Думе представляет кандидатуру председателя центрального банка, кандидатуру Генерального прокурора.

В России президент вправе издавать только подзаконные акты (указы, распоряжения), которые должны соответствовать конституции и федеральным законам. Фактически он издает акты, регулирующие такие отношения, для которых нужен закон. Считается, что это явление временное, но окончание этого периода нигде и никем не определено.

б) Органы законодательной власти. Важнейшее место в структуре механизма современных государств занимает законодательная власть, осуществляемая парламентами. Парламенты бывают с неограниченными полномочиями, с ограниченными и консультативными. *Основными функциями законодательной власти (парламентов) являются: создание и развитие системы законодательства; представительство интересов населения.* Кроме того, в некоторых странах законодательная власть имеет контрольные и учредительные полномочия, но первые признаются наиболее важными[15]. Следует сказать, что

[15] См: *Чиркин В. Е.* Президентская власть // Государство и право. 1997. № 5. С. 15 – 24.

парламент не является исключительным субъектом осуществления законодательной власти, это не единственный орган законодательной власти.

Законодательная власть в государствах современного мира осуществляется не только парламентами, но и другими органами, в частности, законодательными органами субъектов федерации, например, которые именуются собраниями, советами, коллегиями и т. п. В ряде стран до сих пор законодательствует монарх, что свидетельствует о наличии внепарламентской формы законодательства.

В зависимости от полномочий различают три вида парламентов: с неограниченными полномочиями, с ограниченными полномочиями и консультативные.

Конституция РФ не устанавливает пределов законодательства, которое может быть принято Федеральным Собранием, что дает основание говорить о праве парламента принимать любые законы, по вопросам компетенции Российской Федерации. Федеральное Собрание не подвергается какому-либо контролю со стороны других ветвей власти, кроме конституционного, осуществляемого Конституционным судом. Его законы могут быть рассмотрены в установленном порядке на предмет соответствия либо несоответствия Конституции РФ лишь Конституционным судом, а отлагательное вето президента может быть преодолено самим Федеральным Собранием.

В литературе нередко встречаются высказывания, что поскольку парламент – это избранный всенародно орган, что источником его формирования является народное волеизъявление, то его правомочия и не должны никем ограничиваться. Такое суждение необоснованно. Во-первых, во многих странах всенародно избирается не только парламент, но и президент (в России в том числе), а во-вторых, история дает нам немало примеров, когда избранный парламент являлся прикрытием диктатуры одной партии (СССР) или сам состоял из лиц, склонных к поддержанию диктатуры (парламент нацистской Германии, давший «зеленый свет» Гитлеру). Парламенты, должны быть разумно ограничены, состоять в системе властей и иметь соответствующие сдержки и противовесы. Это лучшая гарантия от любой диктатуры.

Для более успешного функционирования государственного механизма почти все парламенты имеют те или иные контрольные полно-

мочия в отношении органов исполнительной власти и некоторых других органов государства. В России это относится прежде всего к правительству, поскольку в конституции указана возможность выражения недоверия правительству. К президенту в прямом смысле это не относится, хотя предусмотренная конституцией возможность отрешения его от должности в определенных случаях тоже может представлять собой специфическую форму парламентского контроля. Следует сразу сказать, что контроль российского парламента ограничен, он в большей степени косвенный, чем непосредственный.

В Конституции Российской Федерации (статья 94) четко сформулировано, что Федеральное Собрание является представительным и законодательным органом Российской Федерации. Как видно из текста статьи, на первое место в ней поставлено представительное назначение Федерального Собрания.

Подтверждением того положения, что, например, Государственная Дума является не только высшим законодательным, но и высшим представительным органом в Российской Федерации, является статья 103 Конституции. В соответствии с этой статьей Государственная Дума дает согласие Президенту на назначение Председателя Правительства России, решает вопрос о доверии Правительству, назначает и освобождает от должности Председателя Центрального банка Российской Федерации, назначает на должность и освобождает Председателя Счетной палаты и половину состава ее аудиторов, назначает и освобождает Уполномоченного по правам человека, объявляет амнистию, выдвигает обвинения против Президента для отрешения его от должности.

Еще большие рабочие вопросы решает Совет Федерации. Здесь налицо деятельность именно представительного органа власти, поскольку названные задачи являются важнейшими государственными задачами, но не являются законотворчеством. Аналогичные вопросы решают высшие законодательные органы власти во многих странах мира. Таким образом, законотворчество – важнейшая, но не единственная задача Федерального Собрания, определенная Конституцией Российской Федерации, т. е. мы можем констатировать, что в самом парламенте теряется чистота теории разделения властей.

в) Органы исполнительной власти. Органы исполнительной власти – это специальные субъекты, наделенные соответствующими

управленческо-распорядительными властными полномочиями. Их деятельность прежде всего организующая, она направлена не вовнутрь себя, а вовне, на общество, его членов в целях обеспечения их нормального существования, взаимодействия и функционирования. Исполнительная власть действует постоянно, целенаправленно, она призвана первой реагировать на любые жизненные ситуации, на происходящие в обществе различные процессы и эксцессы. Органы исполнительной власти должны быть активными, мобильными, способными решать успешно возникающие перед ними задачи. В юридической литературе правильно подчеркивается, что исполнительная власть носит устойчивый, динамичный и универсальный характер, в ее ведении находятся огромные экономические, информационные и правовые ресурсы[16]. *В различных странах для успешного выполнения государственных задач создаются следующие виды правительств: однопартийное, коалиционное, в некоторых случаях – только двухпартийное и др.*

Однопартийное правительство обычно создается в президентской республике партией президента, а в парламентарной республике или в парламентской монархии оно действует, если какая-либо партия имеет абсолютное большинство в парламенте. В некоторых странах оно создавалось в периоды войны с целью сплотить нацию в это трудное время.

Коалиционное правительство формируется на базе блока нескольких партий, которые вместе располагают большинством в парламенте, а иногда в него включаются даже независимые депутаты. Коалиционное правительство связано с объективной расстановкой сил в парламенте, а не с желанием монарха или президента дать кому-то ту или иную должность. Оно связано с необходимостью получения вотума доверия при утверждении программы и состава правительства. Коалиционное правительство, как правило, очень непрочное, часто распадающееся из-за партийных противоречий, возникающих в коалиции.

В некоторых странах существуют беспартийные правительства. Причин существования таковых несколько. Одна из них – отсутствие сильных устойчивых политических партий. Беспартийное правительство также часто создается после военных переворотов. В России

[16] См.: *Милушева Т. В.* Исполнительная власть как форма реализации права. Автореферат канд. дисс. Саратов, 2001. С. 13.

структура правительства определяется федеральным конституционным законом «О Правительстве Российской Федерации». Непосредственно в самой Конституции РФ 1993 г. нет достаточно полного системно-структурного определения исполнительной власти. Она относит к федеральной исполнительной власти только Правительство РФ, а вся нижестоящая часть этой пирамиды оказалась вне конституционного поля[17].

Правительство возглавляется *главой правительства,* который именуется премьер-министром, председателем совета или кабинета министров, первым министром, канцлером. В состав правительства входят члены правительства, возглавляющие центральные ведомства (министерства, департаменты).

По всем вопросам своей компетенции правительство принимает решения и издает правовые акты. В унитарных государствах образуется одно правительство, в федеративных государствах – общефедеральное правительство и правительства членов федерации.

г) Судебная власть в механизме государства. Судебная власть – это самостоятельная и независимая ветвь государственной власти, созданная для защиты прав граждан, разрешения на основе закона конфликтов между государством и гражданами, самими гражданами, юридическими лицами, контроля за конституционностью принимаемых законов[18]. Статья 66 Конституции Франции определяет судебную власть как хранительницу личной свободы.

В любой стране существуют различные юридические учреждения, но носителем особой ветви государственной власти – судебной – является только суд. В отличие от законодательной власти суд не создает общих правил поведения (частичным исключением является судебный прецедент, практикуемый в странах англосаксонской системы права), он не занимается исполнительно-распорядительной деятельностью. Власть суда имеет всегда конкретный характер. *Суд разрешает конкретные дела и споры, возникающие вследствие различных кон-*

[17] См.: *Бельский К. С.* О функциях исполнительной власти // Государство и право. 1997. № 3. С. 14.

[18] См.: *Петрухин И. Л.* Проблема судебной власти в современной России // Государство и право. 2000. № 7. С. 15.

фликтов в обществе и между членами общества (уголовные дела, имущественные, трудовые споры), рассматривает жалобы на действия чиновников и т. д.

Судебная власть осуществляется исключительно судами, т е. она сосредоточена в рамках судебных органов. Взаимодействие судебной власти с другими ветвями власти осуществляется на основе сдержек и противовесов. Так, органы законодательной власти влияют на суды, создавая для них нормативно-правовую базу, а судьи следят за конституционностью законов, применяемых при рассмотрении дела.

Органы исполнительной власти создают надлежащие условия для деятельности судов и исполнения принимаемых ими решений, а суды рассматривают жалобы на незаконные действия представителей исполнительной власти, могут отменить их решение.

Особенность судебной власти как независимой ветви власти состоит в том, что она имеет *судейское самоуправление* – создает специальные органы для решения кадровых, дисциплинарных и иных вопросов членов судейского корпуса. В России в соответствии с Законом о судебной системе Российской Федерации от 31 декабря 1996 г. высшим органом судейского сообщества является Всероссийский съезд судей, который формирует Совет судей и Высшую квалификационную коллегию судей, которые вследствие демократического порядка своего создания, несомненно, имеют среди судей большой авторитет и пользуются их доверием.

Осуществляя государственную власть в особой форме, суд обладает большими полномочиями. Особенность судебной власти состоит в том, что она не опирается на непосредственную поддержку населения, например, своих избирателей, как законодательная власть (лишь в некоторых странах судьи отдельных звеньев в системе правосудия избираются), не имеет таких силовых механизмов, как исполнительная власть.

В любом демократическом государстве судебным органам уделяется большое внимание и со стороны общества, и со стороны государства, потому что судебная власть – это теснейшее слияние государственной власти с правом. Она выполняет большое число социально-значимых функций: правозащитную, правоприменительную, правосудия, судебного контроля, восстановительную, превентивную, воспита-

тельную, нормотворческую, информационную, толкования права, законодательно-инициативную и др.[19]. Судебная власть осуществляется в рамках специальных юридических процедур, обладает особой компетенцией, чем существенно отличается от других ветвей власти. Общепризнанно, что судебная власть – это наиболее надежный и эффективный институт защиты и прав человека.

д) Контрольно-подзорные органы в механизме государства. Вопрос об особой ветви власти – контрольно-надзорной – является весьма дискуссионным. Имеются принципиальные противники выделения какой-либо ветви власти, кроме законодательной, исполнительной и судебной.

Контрольно-надзорная власть – это особая ветвь власти, разумеется, значительно меньшая по объему и по своей значимости, чем законодательная, исполнительная или судебная, но это реальная и самостоятельная власть. Каждое государство создает специальные органы для ее осуществления, эти органы имеют свою структуру, наименование специфические формы деятельности. Они не входят ни в одну из трех классических ветвей власти (законодательную, исполнительную, судебную), но создаются на конституционно-правовой основе и по своему статусу являются независимыми, самостоятельными и неподконтрольными.

В Российской Федерации это прокуратура, уполномоченный по правам человека, счетная палата, избирательные комиссии, Центральный банк.

[19] Более подробно см. *Терехин В. А.* Судебная власть в государственно-правовом механизме обеспечения прав и свобод граждан. Канд. дисс. Саратов, 2001.

Тема 5. ФОРМА ГОСУДАРСТВА

Вопросы:

1. Понятие и элементы формы государства.
2. Понятие формы правления; виды форм правления.
3. Понятие формы государственного устройства; виды форм государственного устройства.
4. Политический (государственный) режим.

1. Понятие и элементы формы государства

Вопрос о форме государства исследуется юридическими и политическими науками довольно длительное время. Еще Аристотель на основе анализа государственного управления в греческих государствах, сделал вывод о том, что имеет место различные формы государственного правления и устройства. Он считал, что существуют шесть форм правления: демократия, олигархия, тирания, аристократия, монархия и полития.

В настоящее время в понятие формы государства вкладываются три аспекта проявления сущности и содержания государства.

Под ***формой государства*** *принято понимать его комплексную характеристику, отражающую организацию верховной государственной власти, территориальную организацию государства, а также приемы и способы осуществления государственной власти.*

Форма государства складывается из **трех элементов**: формы правления, формы государственного устройства и политического (государственного) режима.

На форму государства оказывают влияние различные факторы, т.е. причины приобретения каждым конкретным государством определенной формы (монархии, республики и т.д.). Таковыми причинами являются соотношение политических сил, их расстановка по силе, возможности влияния на установление формы государства, исторические условия (международные, внутренние), национальные традиции, политическое и правовое сознание общества, его культура, территория, национальный состав и т.д.

Все эти причины так или иначе делают каждое государство уникальным по форме, особенно по деталям этой формы.

Теория государства и права как наука об общих закономерностях возникновения, функционирования и развития государства и права, а также тесно связанных с ним общественных отношений и форм сознания определила три наиболее общих квалифицирующих элемента, характеризующих форму любого государства – это форма правления, форма государственного устройства и государственный режим.

Почти во всех работах о государственности отмечается, что каждое государство представляет собою единство именно этих трех элементов. Вместе с тем необходимо учитывать, что данное единство не означает тождества и не является абсолютным, неразрывным. Каждый из указанных трех элементов государства обладает относительной самостоятельностью, т.е. способен развиваться и существовать относительно самостоятельно.

Например, форма правления может сохраняться, не исчезать, в то время как сущность государства принципиально меняется. Так, сегодня нет рабовладельческих и деспотических государств, практически исчезли феодальные государства, а формы, присущие этим давним государствам, - республики и монархии существуют до сих пор. Как видим – сущность исчезла, а форма сохранилась. Это обстоятельство свидетельствует о подвижности элементов формы государства, их качественной устойчивости и способности к выживанию (сохранению), несмотря на меняющиеся исторические условия. В наибольшей степени качество устойчивости присуще форме государства, в меньшей степени его сущности и содержанию.

Вместе с тем *в самой форме государства имеются, как уже говорилось, три составных элемента, которые также могут быть самостоятельны, каждый по себе может развиваться и изменяться независимо от других.*

2. Понятие формы правления; виды форм правления

Форма правления *– это способ организации верховной государственной власти, порядок образования ее органов и их взаимоотношения с населением.*

Различают две основные (типичные) формы правления: монархию и республику.

Монархия [гр. monarchia единовластие, единодержавие] – *форма правления, при которой высший пост в государстве замещается одним лицом в порядке престолонаследования.*

Монархии возникли с появлением первых государств. Они имели место в рабовладельческих формациях, были очень распространены при феодальном строе и сохранились до настоящего времени. Правда, сейчас их немного – всего 25 из двухсот государств нашей планеты. Монархии, как и многие общественно-политические явления, разнообразны, даже иногда индивидуальны по своим характерным признакам. Так, монархии на Древнем Востоке отличались особой жестокостью по отношению к подвластным и жестокостью государственного управления. Монарх в этих государствах имел неограниченные права, в его ведении имелись мощные военные формирования и сильный бюрократический аппарат (Египет, Вавилон, Ассирия и др.).

Монархия может быть **двух видов:**

1) *абсолютная*, в которой вся полнота власти сосредоточена в руках монарха, она никем и ничем не ограничена;

2) *ограниченная (конституционная)*, в которой власть монарха ограничена каким-либо органом.

Существует три разновидности **ограниченной** монархии: **дуалистическая, парламентарная, сословно-представительная.**

1. Дуалистическая (двойственная) **монархия** – э*то такая организация верховной государственной власти, при которой законодательная власть принадлежит парламенту, а монарх и руководимое им правительство осуществляют функции исполнительной власти.*

2. Парламентарная монархия – *такая организация высших органов государственной власти, при которой монарх «царствует, но не правит». Он лишь формально утверждает состав правительства, формируемого лидером партии, получившей большинство на парламентских выборах, подписывает законы, принимаемые парламентом, и официально представляет государство.*

3. **Сословно-представительная монархия** – *форма правления, при которой власть монарха ограничена каким-либо представительным органом* (*собранием, сенатом, собором и т.п.). Функции этих органов в основном совещательные, рекомендательные, одобряющие по отношению к действиям и намерениям монарха.*

Республика – [лат. respublica, res власть, publicus народ] – *форма правления, при которой высшие органы государственной власти формируются выборным путем.*

Различают республики **аристократические** и **демократические.**

В **аристократических республиках** в формировании органов государственной власти принимает участие не все население страны, а лишь меньшая его часть. Право участия в выборах ограничивается рядом цензов (например, личная свобода, происхождение, имущественное положение и др.). Примером аристократической республики могут выступать Рим периода республики, Спарта, Новгородская республика.

В **республике демократической** (от гр. demos – народ) высшие органы государственной власти формируются при участии широких слоев населения. Принято различать две разновидности демократической республики: ***парламентскую*** и ***президентскую***.

В ***парламентской республике*** *доминирует законодательная ветвь власти. В ней правительство формируется лидером партии, получившей большинство голосов на парламентских выборах, утверждается парламентом и ему подотчетно.* Таковыми являются Италия, ФРГ, Греция, Португалия, Индия и др.

*В **президентской республике** президент одновременно является и главой государства и главой исполнительной власти; он свободен в выборе министров, а парламент не вправе отправить их в отставку как персонально, так и всем кабинетом; он избирается населением или выборщиками; приоритет принадлежит исполнительной власти. Президент – глава государства – формирует правительство, которое ему подотчетно, утверждает законы, принимаемые парламентом, и обладает правом вето на законы, принимаемые парламентом.*

Нетипичные формы правления (В. Е. Чиркин):

1. полупрезидентская республика – в ней устанавливается ответственность перед парламентом отдельных министров, но не главы государства;

2. полупарламентская республика – устанавливается усложненный порядок объявления вотума недоверия правительству;

3. монархическая республика – монарх переизбирается через определенный срок;

4. суперпрезидентская республика – чрезвычайно усилена власть президента;

5. президентско-монократическая республика – они существуют при однопартийных системах, а их конституции предусматривают пожизненных президентов.

3. Понятие формы государственного устройства; виды форм государственного устройства

В юридической литературе иногда высказывается предложение считать форму государственного устройства в качестве не отдельного и самостоятельного, а лишь конкретизирующего, дополнительного признака формы правления (В.П. Рожнова). При этом предлагается понимать под формой государства только форму правления.

Иногда наоборот, понятие «государственное устройство» употребляется в широком смысле, им пытаются охарактеризовать государственный строй той или иной страны в целом, связать с политическим устройством государственной власти, для чего используется термин «политико-территориальное устройство государства».

Но большинство авторов под формой государственного устройства понимают территориальную организацию государственной власти, взаимосвязь (соотношение) государства как целого с его составными частями.

Форма государственного устройства *– территориальная организация государственной власти, или, иными словами, внутреннее строение государства, деление его на составные части.*

По форме государственного устройства государства могут быть *простыми и сложными.*

При рассмотрении государства как системы на первый план выступают вопросы построения, компетенции и процедуры деятельности органов государства (аппарата), разделения власти; юридического оформления порядка работы составных частей «правительственной машины», контроля общества над нею и т.п. Рассматривая государство как территориальную систему, мы неизбежно сталкиваемся с необходимостью применения методов политической и правовой системотехники, в том числе при моделировании организации территории, при рассмотрении самой территории как системы.

Как известно, одним из признаков государства является наличие территории. Территория государства представляет собой пространство, на которое распространяется его власть. Территория - это наиболее зримая часть государства. В ней наиболее емко ощущается такой признак, как целостность. Целостность выступает непременным условием существования государства.

Территориальное устройство определяется его исторической и культурной эволюцией, становлением, развитием и существованием экономической системы, политических и правовых институтов. Оно выступает одновременно и как фактор развития, и как его результат.

Территориальная организация государства может пониматься в двух значениях. Во-первых, под территориальной организацией понимается само государство как одна из организаций общества, в которой связь между населением и властью осуществляется по территориальному принципу.

Во-вторых, под территориальной организацией государства понимается организация его территории, определение его составных частей и система взаимоотношений между ними. Форма государственного устройства – категория качественно-самостоятельная, она во многом определяется конкретно-историческими особенностями возникновения и развития государства. Поэтому в одних и тех же формах правления могут быть различные формы государственного устройства.

Форма государственного устройства может быть простой и сложной.

Простые государства называют ***унитарными*** [лат. uno один], так как его составные части являются простыми административно-территориальными единицами, не обладающими суверенитетом. Они могут быть однонациональными (Польша, Франция, Венгрия) или многонациональными (Китай, Испания, Турция).

Сложные государства представляют собой союз государств или состоят из обособленных государственных образований. Истории известны три вида сложных государств: ***империи, конфедерации и федерации***.

Империя [лат. imperium власть] – монархические государства, создаваемые посредством насильственного захвата чужих территорий, но оставляющие последним определенную долю политической и юри-

дической самостоятельности (Российская, Британская, Римская, Священная Германская империи). На сегодняшний день в чистом виде не существует.

Конфедерация [от позднелат. confoederatio союз, объединение] представляет собой союз государств, временно создаваемый для достижения определенных целей и характеризующийся отсутствием политической централизации (т.е. отсутствием единого правительства, единого законодательства, единой судебной и административной системы).

Классический пример конфедерации – Швейцария, до принятия Конституции 1874 г., США периода Гражданской войны. В настоящее время, как полагают некоторые авторы, в качестве конфедераций можно рассматривать некоторые межгосударственные союзы – СНГ, Европейский Союз и др.

Федерация [от позднелат. foederatio объединение] – сложное государство, состоящее из национально-государственных образований, обладающих юридически определенной самостоятельностью. Составные части федерации (республики, штаты, кантоны, провинции) являются субъектами федерации. В числе таковых можно назвать США, Мексику, Россию, ФРГ. Главное отличие федерации от конфедерации – политическая централизация (единая федеральная конституция, единое федеральное правительство, единое федеральное законодательство).

4. Политический (государственный) режим

Политический режим теснейшим образом связан с политической системой. Он характеризует весь комплекс институтов, участвующих в политической жизни общества и осуществлении политической власти. Исходя из политического режима, судят о реальной картине политического устройства общества, о характере политических взаимоотношений между его субъектами.

Политический (государственный) режим *– совокупность приемов и способов осуществления политической власти в государстве.*

Различают два основных вида: ***демократический*** и ***антидемократический***.

Понятие «политический режим» включает следующие качественные признаки:

- степень участия народа в формировании политической власти, а также сами способы такого формирования;

- соотношение прав и свобод человека и гражданина с правами государства;

- гарантированность прав и свобод личности;

- характеристику реальных механизмов осуществления власти в обществе;

- степень реализации политической власти непосредственно народом;

- положение средств массовой информации, степень гласности в обществе и прозрачности государственного аппарата;

- место и роль негосударственных структур в политической системе общества;

- учет интересов меньшинства при принятии политических решений;

- доминирование определенных методов (убеждения, принуждения и т.п.) при осуществлении политической власти;

- принципы взаимоотношения общества и власти;

- мера политического плюрализма, в том числе многопартийности;

- существование реальных механизмов привлечения к политической и юридической ответственности должностных лиц, включая самых высших.

Политический режим может быть **демократическим** и **антидемократическим**.

Демократический политический режим *основан на конституционном провозглашении и реальном осуществлении демократических социально-экономических и политических прав и свобод граждан. Он характеризуется участием широких народных масс в формировании и осуществлении власти, совпадением воли государства, выраженной в законодательстве, и воли народа.*

*Его **признаками** являются: идеологический и политический плюрализм; формирование органов власти выборным путем; наличие в обществе демократических прав и свобод, их гарантированность государством.*

Антидемократический политический режим *представляет собой противоположность демократическому и характеризуется*

отсутствием демократических прав и свобод; запретом деятельности политических партий; отсутствием органов власти, сформированных выборным путем; массовым террором и беззаконием со стороны государства.

Достаточно условно выделяют **две разновидности антидемократического режима**: *авторитарный* – персонифицирован конкретным политическим лидером (режим С. Хусейна в Ираке, А. Пиночета в Чили) и *тоталитарный*, всепроникающий, всеохватывающий, жестко регламентирующий все сферы жизни общества. Последний характеризуется наличием одной правящей партии, одной идеологии, функционированием административно-командной системы, разнузданной социальной демагогии и бесправием граждан.

В наиболее откровенной форме тоталитарный режим – *фашизм* [от лат. fascio – пучок, связка], режим, который возводит геноцид и расовую дискриминацию в ранг государственной политики (нацистская Германия, Италия во времена правления Бенито Муссолини).

Тема 6. ТИПОЛОГИЯ ГОСУДАРСТВА

Вопросы:

1. Типология государства: понятие и виды
2. Формационный подход к типологии государства
3. Цивилизационный подход к типологии государства
4. Иные походы к типологии государства

1. Типология государства: понятие и виды

Типология есть учение о типах - больших группах (классах) тех или иных объектов, обладающих набором общих, характерных для каждого типа признаков. Типология государства - это его классификация, предназначенная для разделения всех прошлых и настоящих государств на такие группы, которые дали бы возможность раскрыть их социальную сущность.

Типология государства – *это теория о типах государств, когда-либо существовавших в истории человеческого общества, или существующих в настоящее время.* Это – специфическая форма классификации государств.

В процессе классификации государственно-правовых явлений, на основе общих признаков конкретных государств, составляется обобщенная абстрактная модель государства (тип государства). На ее основе осуществляется типологическая идентификация государства – устанавливается его принадлежность к тому или иному типу.

Категория «тип государства» занимает самостоятельное место в теории государства и права, так как дает возможность более полно отразить изменяющуюся сущность государства, особенности его возникновения и эволюции, увидеть в целом естественно-исторический прогресс в развитии государственно-организованного общества.

Типология государства основывается на том, что любое государство обладает целой *совокупностью различных признаков*. Одни признаки, будучи присущи только конкретному государству, отражают его оригинальность, политико-правовую, культурную и национальную самобытность. Другие признаки (например, географические, региональные социально-экономические и др.) характерны для группы госу-

дарств того или иного региона земного шара. Третьи – признаки, присущие всем, без исключения, государствам одной общественно-экономической формации.

В отечественной юридической науке долгое время доминировал формационный подход к изучению государства и права, рассматривавший последние в качестве «придатка» к господствующему способу производства и отражающий узкоклассовый подход к исследованию государственно-правовой действительности. В последние годы в отечественной теории государства проявляется тенденция, выражающаяся в попытке предложить альтернативные формационному подходы. Само по себе это не вызывает возражений, однако представляется необходимым внести ясность в вопрос о том, каково соотношение классификации и типологии государств. Вопрос далеко не праздный, так как нередко неправомерно отождествляются понятия «типология государства» и «классификация государств».

Классификация есть способ научного познания, с помощью которого все существующие или существовавшие когда-либо государства распределяются по классам (типам). В то же время классификация может основываться на различных критериях (подчас произвольных – географическое положение, климатические особенности, тот или иной элемент формы государства и т.п.), и не всегда ее результатом является определение типа государства.

Типология – разновидность классификации, однако это классификация более *высокого порядка*. Через сопоставление различных элементов государства, в результате анализа основных государственно-правовых закономерностей, формируется категория «тип государства». Это – понятие высокого уровня обобщения, отражающее наиболее общие, сущностные, генетические черты, присущие довольно большой группе государств, обусловленные многими факторами: господствующим способом производства, характером властеотношений в данном государстве, политической свободой, особенностями конкретной исторической эпохи.

Таким образом, под ***типом государства*** *понимаются взятые в единстве общие черты различных государств, система их важнейших свойств и сторон, порождаемых соответствующей эпохой, характеризующихся общими сущностными признаками.*

Первые попытки типизации государств были предприняты еще Аристотелем, который считал, что основными критериями разграничения государств являются количество властвующих в государстве и осуществляемая государством цель. Он различал правление одного, правление немногих, правление большинства, а государства делил на правильные (где достигается общее благо) и неправильные (где преследуются частные цели).

В современной юридической науке существует множество типологических теорий, авторы которых, используя определенные критерии (основания типологии), различают те или иные типы государств. В силу ранее высказанных соображений представляется, что применение ко многим из них терминов «типология», «тип государства» весьма условно. Скорее следует говорить не о типологии, а о классификации государств.

Все существующие типологические теории основываются на определенных подходах к пониманию и изучению государства и права, которые условно можно объединить в три группы: *формационный, цивилизационный и иные подходы*.

2. Формационный подход к типологии государства

Формационный подход широко использовался советской юридической наукой и в общей теории государства и права получил название “учение об историческом типе государства и права”. Этот подход является наиболее основательно разработанным в юридической литературе, в силу чего заслуживает более детального рассмотрения.

Учение об историческом типе основывается на формационной теории развития общества, разработанной классиками марксизма-ленинизма (*К. Маркс, Ф. Энгельс, В. И. Ленин* и др.). *Суть данной теории в том, что развитие человеческого общества рассматривается как процесс последовательной смены общественно-экономических формаций.*

Общественно-экономическая формация – *совокупность экономического базиса и социально-политической надстройки*.

Базис – экономический фундамент общества, включает в себя средства производства (орудия труда) и людей, использующих средства производства в процессе создания материальных благ.

Социально-политическая надстройка – совокупность отношений, взаимозависимых и взаимообусловленных экономическим базисом, включает в себя классы, политику, общественную мораль и иные социальные нормы, государство и право. Важнейшей частью социально-политической надстройки является государственно-правовая надстройка (государство и правовая система общества: право, правовая культура, правовая идеология, правовая наука, юридическая практика и др.).

В истории человеческого общества выделяется пять общественно-экономических формаций: первобытно-общинная, рабовладельческая, феодальная, капиталистическая (буржуазная) и социалистическая (переходящая в коммунистическую). Тип государства и права ставится в зависимость от типа общественно-экономической формации.

Критериями марксистской типологии выступают: *экономическая основа государства (господствующий способ производства); классовая сущность государства; социальная (классовая) структура общества; классовая сущность государства; функции государства; особенности механизма государства; форма государства; классовая сущность и формы права.*

Соответственно пяти типам общественно-экономической формации выделяют **четыре типа** государственно-правовых явлений: *рабовладельческое*, *феодальное*, *капиталистическое (буржуазное)* и *социалистическое* государство и право.

Рабовладельческое государство есть орудие поддержания власти рабовладельцев над рабами, которые были собственностью свободных граждан. Раб не имел никаких прав и фактически представлял собой говорящее орудие труда.

Феодальное государство - это диктатура класса феодалов, земельных собственников, присваивающих безвозмездный труд крестьян. Крестьяне находились в полурабской зависимости от помещиков.

Буржуазное государство представляет собой диктатуру буржуазии, в котором сословное неравенство заменяется социальным. Рабочий юридически свободен, но, лишенный средств производства, он вынужден продавать свою рабочую силу капиталисту. Данное государство проходит различные стадии развития: капиталистическое, монополистическое, индустриальное, постиндустриальное государство.

Социалистическое государство - государство высшего типа, антиэксплуататорское по своей природе, оно считается «полугосударством», это последний тип, постепенно отмирающее государство, базирующееся на общественной собственности на средства производства и имеющее широкую социальную базу.

В соответствии с данной типологией первые три типа (рабовладельческое, феодальное и буржуазное) государства и права были по своему характеру эксплуататорскими, в социалистическом же – эксплуатация отсутствовала.

Эксплуататорские типы государства по своей классовой сущности орудия диктатуры экономически господствующего класса (рабовладельцы, феодалы, крупные капиталисты); в числе функций данных государств доминируют те из них, которые обусловлены классовыми интересами эксплуататорского меньшинства (охрана господствующего способа производства и подавления сопротивления эксплуатируемых классов); для реализации этих функций создается соответствующий механизм, в котором доминируют армия, полиция и т.п.).

Эксплуататорские типы права характеризует прежде всего их классовая сущность (возведенная в закон воля экономически господствующего класса).

Социалистическое государство и право рассматривалось как государство и право принципиально нового типа. Главным отличием от эксплуататорских типов государства и права являлось то, что их экономической основой был социалистический способ производства, основанный на собственности на средства производства и социалистической системе хозяйствования, исключая эксплуатацию одного класса другим. По своей классовой сущности, это государство – «орудие в руках абсолютного большинства общества (трудящиеся, возглавляемые рабочим классом) для подавления сопротивления меньшинства (свергнутых эксплуататоров)»[20].

Социалистическое государство называлось государством «высшего, исторически последнего типа», которое в последующем должно было «отмереть» и перерасти в общественное коммунистическое самоуправление».

---

[20] Теория государства и права: Учеб. для средних специальных учебных заведений / Отв. ред. Б.М. Курицин, З.Д. Иванова. М., 1986. С. 106.

Сущность социалистического права составляет «*воля трудящихся во главе с рабочим классом*, содержание которой, в конечном итоге, определяется материальными условиями их жизни»[21].

Оно так же, как и государство, рассматривалось как право высшего типа, которое, по мере построения коммунистического общества, должно было перерасти в «правила коммунистического общежития»

В рамках формационного подхода выделялись также «промежуточные типы» государств. Это государства, как правило, освободившиеся от колониальной зависимости, которые в силу ряда причин нельзя было идентифицировать как капиталистические или социалистические. Такие государственно-правовые явления классифицировались как государство и право «в странах капиталистической ориентации» и соответственно «социалистической ориентации».

Достоинства формационного подхода:

1) продуктивна сама идея делить государства на основе социально-экономических факторов, которые действительно весьма существенно влияют на общество;

2) она показывает поэтапность, естественноисторический характер развития государства. Источник развития государства заключен в самом обществе, а не вне его. Смена одного типа другим - процесс объективный, естественноисторический, реализующийся в результате революций. В этом процессе каждый последующий тип государства должен быть исторически более прогрессивным, чем предыдущий.

Недостатки:

1) она во многом однолинейна, характеризуется излишней запрограммированностью, в то время как история многовариантна и далеко не всегда вписывается в начерченные для нее схемы;

2) недооцениваются духовные факторы (религиозные, национальные, культурные и т.п.), которые подчас могут весьма существенно влиять на природу того или иного государства.

3. Цивилизационный подход к типологии государства

Практика общественного развития показала некоторую ограниченность и односторонность формационного подхода к изучению государства и права, в том числе и в вопросах типологии. В этой связи и

[21] Там же. С. 184.

возникла необходимость рассмотрения вопроса об использовании иных типологических подходов.

Наряду с формационным подходом к решению вопроса типологии государства, широко применяется ***цивилизационный*** подход, в основе которого – типология цивилизаций. В основе цивилизационного подхода лежат духовные признаки - культурные, религиозные, национальные, психологические и пр. **Представители**: английский историк А. Тойнби (XX в.), русский социолог, проживающий в США, П. Сорокин, немецкие мыслители XX в. О. Шпенглер и М. Вебер и другие.

В самом общем виде понятие «***цивилизация***» *можно определить, как социокультурную систему, включающую как социально-экономические условия жизнедеятельности общества, так и этнические, религиозные его основы, степень гармонизации человека и природы, а также уровень экономической, политической, социальной и духовной свободы личности*.

В частности, по мнению **А. Тойнби**, цивилизация есть замкнутое и локальное состояние общества, отличающееся общностью религиозных, этнических, географических и других признаков. Понятие **цивилизации** им сформулировано *как относительно замкнутое и локальное состояние социума, отличающееся общностью религиозных, психологических, культурных, географических и иных признаков, два из которых остаются неизменными*: ***религия*** *и формы ее организации, а также* ***степень удаленности*** *от того места, где данное общество первоначально возникло.*

В зависимости от них выделяют следующие цивилизации: египетскую, китайскую, западную, православную, арабскую, мексиканскую, иранскую и т.п. Из 21-й цивилизации, считает А. Дж. Тойнби, сохранились лишь те, которые смогли последовательно освоить жизненную среду и развить духовное начало во всех видах человеческой деятельности. Каждая цивилизация придает устойчивую общность всем государствам, существующим в ее рамках.

Цивилизационный подход обосновывается идеей единства, целостности современного мира, приоритетом идеально-духовных факторов.

А. Тойнби обосновал теорию круговорота сменяющих друг друга замкнутых цивилизаций. Динамические изменения (возникновение, рост, надлом и разложение) в соответствии с этой теорией происходят

не в рамках мирового общественного процесса, а внутри отдельной цивилизации. Цивилизации являются как бы ветвями дерева, сосуществующие рядом друг с другом. Движущей силой круговорота цивилизаций выступает творческая элита, которая увлекает за собой инертное большинство. Отсюда А. Тойнби видит прогресс в духовном совершенстве поколений людей. Цивилизационный подход к типологии государства, в условиях расширяющейся правовой аккультурации, является вполне современным.

Достоинства цивилизационной типологии:

1) определены духовные факторы как существенные в тех или иных конкретно-исторических условиях (ведь не случайно выделяют религиозный и национальный подходы к сущности государства);

2) в связи с расширением диапазона духовных критериев, которые характеризуют именно особенности тех или иных цивилизаций, получается более заземленная (географически адресная) типология государств.

Недостатки:

1) недооцениваются социально-экономические факторы, которые зачастую определяют политику конкретной страны;

2) данный подход основывается не на юридических критериях, а на т.н. цивилизационных критериях, которые не вполне учитывают специфику государственно-правовой реальности, выделяя большое количество идеально-духовных факторов в качестве признаков цивилизаций, авторы, по сути дела (вольно или невольно), дали типологию не столько государства, сколько общества. Государство - только политическая часть общества, которая имеет свою природу и характеризуется собственными параметрами, не совпадающими с критериями общества как более широкого и объемного понятия.

4. Иные подходы к типологии государства

Наряду с формационным и цивилизационным в учебной литературе предлагаются *и* ***иные подходы***.

1) В основе этих подходов к типологии государства лежат различные концепции. Так, известный французский философ ***Жан Боден*** подразделял все народы, живущие на земном шаре, и соответственно государства, на три категории по **географическому принципу** на *южные, северные и средние.* По его мнению, южные народы превосходят все

иные народы тонкостью и силой ума, северные – отличаются своей физической силой, средние же – превосходят северян умом, но уступают в силе, а южан превосходят физической силой, но уступают в хитрости и изощренности.

Государство и право, по его мнению, возникает у народов, проживающих в средней географической и климатической полосе. Здесь же формируется более высокого уровня умение управлять государством, чем где бы то ни было, а также образовывались самые сильные государства.

2) Заслуживает внимания концепция известного немецкого государствоведа ***Г. Еллинека***, который, отстаивая т.н. дуалистическую теорию государства и права, пытался соединить юридическую концепцию права с социологическим направлением в правоведении и государствоведении[22]. Он отрицал объективный характер государства и права, а, следовательно, объективность критериев их типизации. В основе его классификации – «вопрос о характере государственного союза и положении, занимаемом в этом союзе индивидом».

Г. Еллинек писал, что, несмотря на постоянное развитие и преобразование, можно установить некоторые признаки, придающие определенному государству или группе государств на всем протяжении их истории черты определенного типа. Он выделяет *идеальный* и *эмпирический* типы государств, где первый тип – мыслимое государство, которого в реальной жизни не существует. **Эмпирический** тип получается в результате сравнения реальных государств друг с другом: *древневосточное, греческое, римское, средневековое и современное.*

3) Американский юрист ***Г. Кельзен***, автор «чистой теории права», считал, что в основе типизации современных государств лежит идея политической свободы. В зависимости от путей и степени участия «воли индивидуумов» в создании и укреплении правопорядка, автор предложил различать два типа власти и соответственно государственно-правовых явлений: *демократия* и *автократию*.

В условиях **демократии** происходит *полное соответствие* «воли, представленной (заключающейся) в правопорядке государства», воле всех субъектов права, или индивидуумов, поскольку последние принимают участие в его создании и укреплении.

---

[22] См.: *Еллинек Г.* Общее учение о государстве. Спб., 1908.

Напротив, в условиях **автократии** нет и не может быть соответствия между «волей, заложенной в правопорядке» и волей субъектов права. Это объясняется тем, что последние полностью исключены из процесса создания и укрепления правопорядка. При этом Г. Кельзен обращал внимание на то, что названные типы государства в чистом виде не существуют, «демократия» и «автократия» выступают скорее как «идеальные типы».

«Каждое государство, – подчеркивает Г. Кельзен, – содержит в себе комплекс элементов, свойственных обоим типам».

4) Американский профессор ***Р. Макайвер*** также делит государства на два типа: *династические (антидемократические) и демократические*. Отличия между ними заключены в степени отражения государственной властью воли общества.

5) Немецкий политолог ***Р. Дарендорф***, подразделяя все государства на *антидемократические и демократические*, утверждает, что в результате постепенной демократизации общество классовой борьбы становится обществом граждан, в котором хотя и нет недостатка в неравенстве, но создана общая для всех основа и которое делает возможным цивилизованное общественное бытие.

Тема 7. ГОСУДАРСТВО В ПОЛИТИЧЕСКОЙ СИСТЕМЕ ОБЩЕСТВА

Вопросы:

1. Понятие политической системы общества.
2. Структура политической системы общества.
3. Государство в политической системе общества.
4. Взаимодействие государства и различных общественных объединений.

1. Понятие политической системы общества

Прежде чем определить место государства в политической системе общества, необходимо выяснить содержание таких ключевых категорий, как политика и политическая власть, политическая система. По определению немецкого социолога Макса Вебера, политика – это участие во власти, либо стремление к участию во власти, либо стремление к участию в распределении власти, будь то между государствами, либо между группами людей внутри государства. Иными словами, *политика – это отношения, складывающиеся по поводу осуществления власти в обществе.* Власть же определяют, как способность и возможность оказывать доминирующее воздействие на волю и поведение людей, различая власть естественную, опирающуюся на авторитет, которой подчиняются по внутреннему убеждению, и власть насильственную, выступающую как внешняя сила.

В юридической литературе принято различать *политическую систему в широком и в узком смысле. В широком смысле* ***политическая система общества*** *– это комплекс социальных взаимосвязей, складывающихся по поводу осуществления политики.* Это система институтов и норм, в рамках которых осуществляется политика.

Элементами *политической системы в широком смысле* выступают *политические институты: материальные и идеологические, а также социальные нормы, регулирующие деятельность этих институтов (политические, моральные, корпоративные, юридические*).

Политическая система *в узком смысле – это система субъектов политических отношений, иначе еще ее называют политической организацией общества.*

Для более понятного и всестороннего анализа политической системы общества требуются различные методы её исследования.

В науке сложились следующие подходы к познанию этого феномена: *институциональный*, который заключается в *выявлении институтов (учреждений), составляющих и формирующих политическую систему*. Этот подход позволяет определить элементы системы, т.е. её структуру, которая характеризует внутреннее строение политической системы общества (государство, классы, партии, движения); функциональный подход позволяет выявить действие элементов политической системы, их взаимосвязь, направления деятельности, процесс функционирования (деятельности, взаимодействия) всех структурных частей политической системы; регулятивный подход дает возможность уяснить особенности функционирования политической системы общества на основе политических норм, обычаев, традиций, принципов, воззрений, норм права, морали, корпоративных норм и т.п.

Идеологический подход отражает особенность взглядов, идей, представлений тех или иных исследователей на проблему политической системы общества, он состоит в формулировании конкретной политической теории.

Личностный подход (С.А. Комаров), т.к. в философском понимании первичным элементом системы считается человек. *Личность в политической системе выступает в самом различном политико-правовом состоянии (гражданин, избиратель, член политической партии).*

Функционирование любой системы (экономической, политической, социальной, правовой и т.п.), в конечном счете определяется человеком. Люди формируют политическую систему и участвуют в реализации её возможностей, на её характере, типе, формах всегда отражается культура, традиции, психология людей. Еще в древние времена мыслители исходили из политичности людей, отмечали их огромную роль как субъектов политики. Аристотель писал, что человек по природе своей – существо политическое. В современном цивилизованном обществе политика осуществляется для людей и через людей.[23]

2. Структура политической системы общества

Элементами *политической организации* общества являются *государство, общественные объединения, отдельные граждане*.

[23] См.: *С.А. Комаров.* Теория государства и права: Курс лекций. Саранск, 1994. С. 109.

К числу *общественных объединений*, входящих в политическую систему общества, в соответствии со ст.7 Федерального закона «Об общественных объединениях» от 14 апреля 1995 г., можно отнести:

– общественные организации (т.е. основанные на членстве общественные объединения, создаваемые на основе совместной деятельности для защиты общих интересов и достижения уставных целей, членами которых могут быть как физические, так и юридические лица – ст.8);

– общественные движения (состоящие из участников и не имеющие членства общественные объединения, преследующие социальные, политические и иные общественно полезные цели, поддерживаемые участниками общественного объединения – ст.9);

– общественные фонды (вид некоммерческих фондов, не имеющих членства, целью которых является формирование имущества на основе добровольных взносов и иных, не запрещенных законом поступлений, и использование этого имущества в общественно полезных целях – ст.10);

– общественные учреждения (не имеющие членства общественные объединения, ставящие своей целью оказание конкретного вида услуг, отвечающих интересам участников и соответствующих уставным целям указанного объединения – ст.11);

– органы общественной самодеятельности (т.е. не имеющие членства общественные объединения, цель которых – совместное решение различных социальных проблем, возникающих у граждан по месту жительства, работы или учебы, направленных на удовлетворение потребностей неограниченного круга лиц, чьи интересы связаны с реализацией целей и программ органа общественной самодеятельности – ст.12).

Граждане выступают субъектами политической организации общества, реализуя свои субъективные избирательные права: пассивное – быть избранным или активное – избирать в органы государственной власти.

3. Государство в политической системе общества

Вопрос о роли, значении и месте государства в политической системе современного общества является одним из самых актуальных

для теории государства и права. Не случайно в последние годы в юридической литературе возникла дискуссия по поводу оценки роли государства в политической системе общества.

Профессора М.Н. Марченко и С.А. Комаров считают, что государство – это особое звено в политической системе; профессор Л.А. Морозова называет государство главным, центральным элементом политической системы. Имеются и другие оценки – основное звено, ведущий элемент и т.д. Сказанное подтверждает положение о том, что роль и место государства в сложной политической системе современного общества чрезвычайна важна. Это объясняется тем, что государство выступает важнейшей интегрирующей организацией, объединяющей воедино определенное общество.

Государство как элемент политической системы общества отличается определенным своеобразием, благодаря которому оно занимает особое место в политической системе.

Во-первых, само государство является системным образованием, включающим в себя более мелкие элементы: государственные органы и государственные организации. Последние отличаются от государственных органов (рассмотренных выше) тем, что не обладают государственно-властными полномочиями.

Во-вторых, только государство является единой политической организацией, власть которой распространяется на все население страны в пределах государственной территории.

В-третьих, только государство обладает суверенитетом как внутри страны, так и за ее пределами.

В-четвертых, только государство, выступая официальным представителем всего общества, выполняет общесоциальные функции. И, наконец, только государство может обеспечить реализацию политической воли, используя при этом легализованное принуждение.

4. Взаимодействие государства и различных общественных объединений

Решая свои политические задачи, государство вынуждено взаимодействовать с другими субъектами политических отношений (звеньями, элементами политической системы). Формы и методы этого взаимодействия говорят о степени демократичности в его отношениях с политическими партиями, профсоюзами, религиозными организациями,

различными политическими движениями. Если государство относится к ним лояльно, поддерживает и гарантирует их деятельность в обществе – такое государство является демократическим. И наоборот, когда государство препятствует свободной деятельности политических организаций, ставит на их пути разного рода барьеры, а то и прямо запрещает их деятельность – такое государство характеризуется как антидемократическое.

Взаимодействие государства и общественных объединений происходит в следующих случаях:

– общественные объединения принимают участие в формировании органов государственной власти, выдвигая и поддерживая в предвыборной борьбе своих кандидатов в депутаты органов законодательной власти и на иные выборные должности в органы исполнительной власти;

– общественные объединения осуществляют контроль за деятельностью органов государственной власти;

– представители общественных объединений могут входить в состав коллегиальных органов с правом совещательного голоса при органе государственной власти;

– общественные объединения могут быть наделены государством правом рассматривать отдельные категории юридических дел и принимать по ним решения, т.е. выполнять правоприменительные функции.

– государство создает необходимые условия для организации и деятельности общественных объединений;

– с помощью материальных, политических и юридических гарантий государство обеспечивает свободную деятельность общественных объединений, защищает их от противоправных посягательств; контролирует законность создания и деятельности общественных объединений.

а) Взаимодействие государства и политических партий. Наиболее важную роль в политической системе после государства выполняют политические партии. *Политическая партия - это добровольное объединение граждан, созданное ими для решения (достижения) политических задач.*

Участие партий в политической жизни общества и в органах власти – важнейшее их назначение. Это их право и обязанность. Так что партии на законодательном уровне связаны с государством, оно для

них является важнейшим объектом воздействия (влияния) и одновременно гарантом их легальной деятельности.

Политическая партия – есть тот институт, посредством которого интересы разных социальных групп людей выявляются, формулируются и закрепляются в виде правовых требований в законодательстве.

Существуют партии, ставящие своей целью завоевание власти цивилизованным демократическим путем, и партии, преследующие задачи насильственного захвата власти и насильственного преобразования общественного строя. По степени участия в управлении государственными делами, отношению к существующему политическому режиму различают оппозиционные партии и правящие партии. Там, где слабо развиты демократические институты, может устанавливаться власть одной политической партии, её идеология признается господствующей, на все важные посты в государстве назначаются представители этой партии. Все политические объединения и иные общественные образования попадают под партийный контроль. Складывается политическая система однопартийного государства. В противоположность многопартийным системам, где основные государственные решения принимаются путем согласования и компромиссов, в «партийном государстве» принятие государственных решений монополизируется партийными функционерами. В качестве всеобщего признается корпоративный интерес партийной элиты, для его защиты и реализации используются сила и влияние государственного аппарата, его материальные и идеологические возможности[24].

В демократических государственно-правовых системах взаимодействие партий и государства осуществляется следующими путями:

- *активное участие партий в определении политического курса государства как внутри страны, так и на внешней арене (направление внутренней и внешней политики);* Причем в такой политической работе участвуют и правящие и оппозиционные партии. Например, в Англии оппозиционная партия формирует теневой кабинет (альтернативное правительство) члены которого участвуют в заседаниях официального правительства. Кроме того, существует практика, когда при категорическом, настоятельном возражении оппозиции решение правящим

[24] См.: *В.И. Червонюк.* Теория государства и права. Учебник для вузов. М., 2003г.

большинством не принимается. Оппозиционные партии организуют протестные митинги, демонстрации, пикеты, что также влияет на принятие или непринятие политического решения. Одним словом – роль политических партий в формировании политического курса современного государства весьма значительна. Государство фактически является инструментом проведения политики определенной партии или блока политических партий.

- *активное участие партий в формировании органов власти как представительных, так и исполнительных*. Особенно заметно их влияние на формирование законодательных органов, когда все политические партии участвуют в избирательных кампаниях, выдвигая своих кандидатов в представительные органы власти, поддерживают, или напротив, выступают против тех или иных кандидатов, добиваясь победы на выборах и соответственно получая возможность участвовать во власти: а именно в работе законодательных или исполнительных органов, через которые предоставляется возможность реализовать свои политические интересы.

Государство не остается безразличным к деятельности политических партий. Оно устанавливает их правовой статус, определяет порядок участия партий в избирательных кампаниях, регламентирует вопросы регистрации в качестве политических партий тех или иных объединений граждан, устанавливает условия отказа в регистрации или приостановления их деятельности. В демократических государствах это, как правило, судебный порядок, при котором достигается более справедливое и объективное решение на основе доказательств, приведенных сторонами в ходе судебного разбирательства.

б) Взаимодействие государства и профсоюзов. Отношения государства и профсоюзов характеризуются весьма неоднозначно. Диапазон, здесь велик: на разных этапах существования государства и деятельности профсоюзов последние вступали то в отношения тесного сотрудничества с государством, то занимали относительный нейтралитет, а то выступали как противоборствующая сторона.

Профессиональные союзы (профсоюзы) – это массовые общественные организации наемных работников, основанные на общности их трудовых интересов, имеющие целью улучшение условий жизни и труда своих членов. Мировое профсоюзное движение охватывает примерно около половины наемных работников (500-600 млн. человек). В

большинстве демократических стран мира профсоюзы являются полноправными участниками политической жизни общества; политическая активность профсоюзов заметно влияет на политическую ситуацию в стране.

Политическая роль профсоюзов различается в зависимости от государственного режима. При тоталитарном режиме профсоюзы не играют той важной роли, какую они выполняют в демократических обществах. В тоталитарных государствах профсоюзы - это зависимые от государства организации, они своего рода «приводные ремни» правящей партии в рабочем движении. Государство их поддерживает, направляет их деятельность и даже передает им часть своих полномочий. В СССР, например, профсоюзы обладали законотворческими и контрольными функциями в сфере трудовых отношений. Предписания инспекторов профсоюзов по вопросам техники безопасности, условий труда были обязательны к исполнению администрациями государственных предприятий и учреждений. Не случайно их иногда именовали филиалами государства в рабочей среде. Зато профсоюзы были существенно ограничены в других политических инициативах и правах, в частности, в возможностях призвать работников к забастовке, стачке или какому-то другому протесту против власти. Учитывая лояльный характер профсоюзов по отношению к государству, оно устанавливало ответственность должностных и иных лиц за воспрепятствование деятельности профсоюзам.

В демократических государствах профсоюзы – активные участники политической жизни общества. Выступая от имени трудящихся, они являются довольно сильным прессом давления на законодательные и исполнительные органы власти. Организуя забастовки, протесты, манифестации они добиваются принятия необходимых законов, проведения соответствующих мер правительством, вынуждают государство проводить мероприятия, направленные на повышение заработной платы, улучшения условий труда, введения определенных льгот для конкретных категорий работников, пенсионеров, инвалидов и т.д.

Поэтому правительство и законодатели активно сотрудничают с профсоюзами, заключают с ними договоры и соглашения о социальном партнерстве, взаимном сотрудничестве, а партии борются за их голоса на выборах, признавая тем самым их активными участниками политической жизни современного общества.

в) Взаимоотношения государства и церкви.

Церковь – это тип религиозной организации, для которой характерна общая система вероисповедных идей, вытекающая из них культовая и внекультовая деятельность, а также совокупность правил, ценностей, санкций, учреждений, регулирующих разнообразные стороны жизни верующих.

Отношение государства и церкви на их историческом пути были весьма разнообразны: от полного взаимоотчуждения до фактического слияния.

Большинство современных государств, провозглашает свободу вероисповедания, отделение государства от церкви. Например, ст.14 Конституции РФ гласит: Российская Федерация – светское государство. Никакая религия не может устанавливаться в качестве государственной или обязательной. Религиозные объединения отделены от государства и равны перед законом.

Продолжая данную линию, гарантируя свободу совести и равенство религиозных объединений Конституция РФ в ст. 29 запрещает пропаганду религиозного превосходства, не допускает пропаганду или агитацию, возбуждающую религиозную ненависть и вражду.

На основании того, что церковь отделена от государства, в литературе иногда можно встретить утверждения, что тем самым церковь исключена из политической системы общества. Это не совсем точно. Да, церковь не политическая партия, она во многих странах не ставит перед собой задачу бороться за места в парламенте и т.п., но это вовсе не означает, что церковь не является элементом политической системы общества.

Во-первых, истории известны и существуют в настоящее время государства, в которых религиозные организации оказывали и оказывают сильнейшее влияние на содержание деятельности не только отдельных органов государства, но и на государство в целом, его внутреннюю и внешнюю политику (средневековая Европа, современные исламские государства).

Во-вторых, церковь нередко являлась мощным объединяющим фактором, скрепляющим государство как таковое (Русская православная церковь в период татаро-монгольского нашествия). Совершенно очевидно, что исключать церковь из политической системы общества в принципе неверно. То, что церковь юридически отделена от государства, вовсе не означает, что она отделена фактически.

Тема 8. ПОНЯТИЕ И СУЩНОСТЬ ПРАВА

Вопросы:

1. Основные подходы к правопониманию
2. Понятие и основные признаки права
3. Сущность права; социальная ценность права
4. Социальное назначение права

1. Основные подходы к правопониманию

Неоднозначность подходов к понятию права объясняется тем, что это сложный феномен, и множество ученых рассматривают различные аспекты этого явления.

1. Естественно-правовая теория (Т. Гоббс, Дж. Локк, Г. Гроций, Ж.Ж. Руссо). Согласно данной теории, право связано с самой природой человека, с его неотчуждаемыми правами и свободами.

2. Историческая школа права (Г. Гуго, Ф. К. Савиньи, Г. Ф. Пухта).

С точки зрения представителей данной теории, право – это историческое явление, которое развивается постепенно и выражается в правовых обычаях.

3. Нормативистская теория (Г. Кельзен, Р. Штаммлер, П. И. Новгородцев). Сущность данной теории заключается в рассмотрении права как производной государственной воли, выраженной в формально-определенных предписаниях.

4. Классовая теория (К. Маркс, Ф. Энгельс, В. И. Ленин). Право есть возведенная в закон политическая воля экономически господствующего класса, обусловленная материальными условиями жизни данного класса.

5. Психологическая теория (Л. И. Петражицкий, М. Рейснер, И. П. Разумовский). Право – производная императивно-атрибутивных переживаний индивида.

6. Социологическая теория (Эрлих, Жени, Р. Паунд, Ж. Карбонье). Согласно этой теории, право исходит из реального поведения субъектов. Право – средство социального контроля и выражение солидарности всех классов общества.

Объективное и субъективное право: понятие и соотношение

В юридической науке и практике традиционно различают право в объективном и субъективном смысле.

Объективное право *- это система общеобязательных, формально определенных юридических норм, устанавливаемых и обеспечиваемых государством и направленных на урегулирование общественных отношений.*

Оно объективно в том смысле, что *непосредственно не зависит от воли и сознания отдельного лица*, его субъективной оценки закрепляемого нормой объективного права властного предписания.

Субъективное право *- это мера юридически возможного поведения, призванная удовлетворять собственные интересы лица.* Субъективными правами выступают конкретные права и свободы личности (право на жизнь, свободу, труд, образование и т.п.), которые субъективны в том смысле, что *связаны с субъектом, принадлежат ему и зависят от его воли и сознания*.

Сложность правопонимания во многом объясняется тем, что категория права используется для обозначения хотя и родственных, но различных явлений общественной жизни. Ею обозначаются как самостоятельный юридический вид социальных регуляторов, так и субъективные притязания личности, предусмотренные различными видами социальных норм (юридических, моральных, политических и т. д.). При этом юридическая наука занимается исследованием права как системы юридических норм, выраженных в законодательстве, которое получило наименование объективного права, и права как юридического притязания конкретного субъекта, которое получило наименование субъективного права.

Деление права на объективное и субъективное не случайно. Оно используется для отражения различного социального назначения и функциональной связи двух родственных, взаимодополняющих, но несовпадающих правовых явлений.

Право, как система норм обусловлено объективными закономерностями общественного развития, особенностями национальной культуры, религии и иными обстоятельствами. Поэтому оно существует независимо от воли и желания отдельных лиц и коллективов, принадлежит всему обществу, отражая баланс интересов его представителей.

Появившийся на свет человек сталкивается с уже сложившейся системой норм, которые он должен соблюдать. Даже законодатель, принимающий или изменяющий отдельные юридические акты, не в состоянии изменить исторически сложившуюся систему права.

Право в объективном смысле обладает качествами всеобщности и общеобязательности. Оно закрепляет границы юридической свободы в типичных социально значимых отношениях и на этой основе обеспечивает устойчивость и эффективность развития общества в целом. Причем границы этой свободы устанавливаются не только с помощью субъективных прав, но и юридических обязанностей.

Право в субъективном смысле (субъективное право) представляет собой вид и меру юридически возможного поведения конкретного субъекта. Оно зависит от его пожеланий и возможностей. Складываясь в определенную систему, субъективные права определяют вариант возможного поведения в конкретной жизненной ситуации.

Между этими двумя представлениями о праве существует тесная взаимосвязь.

Объективное право, как система абстрактных типичных норм не может быть реализовано без субъективного права, которое детализирует и конкретизирует его применительно к конкретному субъекту, оказавшемуся в конкретной жизненной ситуации.

Субъективное право возникает на основе объективного. Однако было бы неверным утверждать, что все без исключения субъективные права предусмотрены объективным правом. В связи с этим достаточно вспомнить теорию естественного права.

Действующее законодательство не в состоянии предусмотреть все возможные варианты поведения человека, урегулировать все жизненные ситуации. Да в этом и нет необходимости.

В демократически организованном обществе действует принцип, согласно которому «все, что не запрещено законом, дозволено». Он имеет определенные ограничения, отражающие уровень цивилизованности государства и своеобразие правового положения отдельных субъектов (например, должностные лица вправе делать лишь то, что входит в их компетенцию). Однако в целом этот принцип верно отражает характер взаимоотношений государства и личности. Личность

должна быть относительно свободной, иметь возможность проявить разумную инициативу и предприимчивость, составляющие основу социального прогресса. В то же время не следует забывать, что субъективное право не является самопровозглашенным. Оно разрешено государством (в пределах, не допускающих нарушение прав других лиц и общества в целом) и потому обладает юридической природой, находится под его защитой.

Таким образом, если объективное право - это юридические нормы, выраженные в тех или иных формах, то субъективное право - это те конкретные юридические возможности, которые возникают на основе и в пределах объективного права. Субъективные права закрепляются в нормах объективного права и обеспечиваются системой государственных гарантий (в том числе, принудительного характера).

2. Понятие и основные признаки права

Право, как и государство принадлежит к числу не только наиболее важных, но и наиболее сложных общественных явлений.

Проанализировав многообразие учений о праве и его понимании, можно с определенной долей условности все же определить его дефинитивное значение. Будем придерживаться понятия права, данного профессором В.К. Бабаевым, который рассматривал ***право,*** *как систему нормативных установок, опирающихся на идеи человеческой справедливости и свободы, выраженную главным образом в законодательстве и регулирующую общественные отношения.*

Как своеобразному социальному феномену, праву присущи следующие признаки.

Общие:

1. Право состоит из нормативных установок.

Нормативность – явление не сугубо правовое. Оно коренится в природе человека и присуще любому социальному организму. В основе нормативности лежит типичность, повторяемость социальных и мыслительных процессов, всеобщность существующих явлений. *Нормативность означает упорядоченность в мышлении и общественной жизни, их подчиненность определенным правилам.*

2. Право выражает идеи справедливости и свободы.

Справедливость и свобода – идеалы, к которым всегда стремилось человечество. *Справедливым следует считать то, что служит благу человека, не ущемляет интересы других людей, не наносит вреда обществу. Свобода – неотъемлемое условие существования человека, только при ее наличии возможно нормальное существование личности, раскрытие всех ее творческих способностей и возможностей.*

3. Право имеет свой предмет отражения.

Это власть, государство, порядок в обществе. Именно эти общественные институты наполняют идею справедливости и свободы реальным содержанием, обеспечивают свободное и справедливое существование человека, его нормальную жизнедеятельность.

4. Право регулирует поведение человека, воздействуя на его мысли и чувства.

Эта способность права определяется выражаемыми им идеями справедливости и свободы. *Каждый человек, если он не деформирован социально, стремится к справедливости и свободе, а государство рассматривает как гарант справедливости и свободы*. Видя в праве отражение этих идей, человек считает необходимым подчиняться нормативным установкам. В этом для него – внутренняя обязательность права. Внешняя обязательность права выражается в применении к человеку внешнего принуждения (физического или психического) и касается только поведения, а не сознания (как при внутренней обязательности).

5. Праву присуща специфическая форма выражения – законодательство.

Значительная часть норм права облекается в законодательную форму и становится положительным (позитивным) правом. Законодательство, таким образом, – форма выражения значительной части права. Иная его часть существует в других формах. Именно поэтому право никогда не может совпадать с законодательством. Оно шире законодательства по объему и соотносится с ним как содержание и форма.

Специфические:

1. Право – возведенная в закон воля.

Воля – сознательно обусловленное психофизическое состояние человека, выраженное в целенаправленном поведении. *Процесс возведения воли в закон представляет собой оформление ее определенным*

образом, издание законодательными органами внешне обязательных нормативных предписаний. Право в этом случае получает государственное освещение. Создается иллюзия, что право исходит от государства. На самом деле государство в лице своих законодательных органов "возводит в закон" существующие вне зависимости от государства идеи справедливости и свободы, т.е. идеи естественного права.

2. Формальная определенность права.

Закрепленные в законодательстве нормативные установки обретают особое свойство – формальную определенность. *Она проявляется в четкости, однозначности и лапидарности законодательных предписаний*. Достигается это с помощью правовых понятий, их определений, выработанных столетиями правил юридической техники.

3. Системность права.

Выраженные в законодательстве нормы права приобретают свойство системности, т.е. взаимосвязанности, согласованности. Системность в право привносится именно законодательством. Законодатель, закрепляя в предписаниях новые юридические нормы, обязательно согласовывает их с уже существующими. Только системное, непротиворечивое, официально существующее право способно выполнить стоящие перед ним задачи.

4. Динамизм права.

Проявляется в подвижности, возможности быстрого изменения законодательных положений. Это свойство права наиболее проявляется в период бурных социально-экономических и политических преобразований.

5. Право – одинаково определяет поведение разных людей.

Право посредством законодательства "дозирует" поведение людей, определяет его масштабы. Эти одинаковые мерки "прикладываются" к разным людям (разным по своим способностям, физическим возможностям, семейному и иному положению и т.д.).

6. Охрана права государством.

Далеко не все нормы позитивного права исполняются добровольно, в силу внутреннего убеждения. *Значительная часть населения подчиняется требованиям правовых норм лишь потому, что за правом стоит государство (меры государственного принуждения).*

3. Сущность права; социальная ценность права

В общесоциологическом смысле понятие социальной ценности характеризует те явления объективной действительности, которые способны удовлетворить определенные потребности социального субъекта, необходимые и полезные для его существования и развития. Понятие ценности права, следовательно, призвано раскрыть его положительную роль для общества, отдельной личности.

Отсюда ***ценность права*** *– это способность права служить целью и средством для удовлетворения социально справедливых, прогрессивных потребностей и интересов граждан, общества в целом.*

Можно отметить следующие основные проявления социальной ценности права:

1. *Право обладает прежде всего инструментальной ценностью. Оно придает действиям людей организованность, устойчивость, согласованность, обеспечивает их подконтрольность.* Право тем самым вносит элементы упорядоченности и порядка в общественные отношения, делает их цивилизованными.

2. Ценность права заключается в том, что оно, воплощая общую (согласованную) волю участников общественных отношений, способствует развитию тех отношений, в которых заинтересованы как отдельные индивиды, так и общество в целом.

3. *Ценность права определяется и тем, что оно является выразителем (масштабом) свободы личности в обществе.* При этом ценность права состоит в том, что оно не обозначает свободу вообще, а определяет границы, меру этой свободы.

4. *Ценность права состоит также в его способности быть выразителем идеи справедливости*. Право выступает критерием правильного (справедливого) распределения материальных благ, оно утверждает равенство всех граждан перед законом независимо от их происхождения, материального положения, социального статуса и прочего. Ценность права, таким образом, заключается в том, что оно пронизано гуманными началами.

5. *Ценность права заключается и в том, что оно выступает мощным фактором прогресса*, источником обновления общества в соответствии с историческим ходом общественного развития.

6. Несомненно, что в нынешних условиях право приобретает очень важное значение. Правовые подходы являются основой и единственно возможным цивилизованным средством решения проблем международного и межнационального характера. *Право – действенный рычаг решения проблем как внутри отдельно взятого государства, так и в рамках мирового сообщества.*

Многие мыслители, философы и юристы с древнейших времен пытались проанализировать и объяснить такой важный вопрос, как сущность права. Причем у некоторых из них было много общего в понимании права, но были и совершенно противоположные оценки и определения.

К сожалению, противоречивость в подходах к пониманию сущности права, его назначения, роли в жизни общества и отдельного человека сохраняется и до настоящего времени. Под ***сущностью права*** *понимаются те внутренние и необходимые, общие и основные, главные и устойчивые черты, признаки и свойства правовых явлений, единство и взаимообусловленность которых определяют качественную специфику и закономерности развития права как самостоятельной субстанции*[25].

Черты, свойства и признаки, составляющие сущность права, имманентны ему, неотделимы от него, необходимо находятся в нем. Постигнуть сущность — означает понять и правовые явления, понять, почему они именно таковы. Это методологическое требование состоит в том, что явления сущности должны быть проанализированы в общественных отношениях, в действии в качестве реального бытия права.

Рассматривая проблему содержания права, следует учитывать, что оно в конечном счете предопределяется глубинными процессами социально-экономического и общественного развития, получающими отражение в праве в виде разнообразных правовых установлений.

Если под сущностью предмета понимаются наиболее главные качества, определяющие его природу, то под ***содержанием*** *понимается конкретное выражение сущности предмета, проявляющееся во всех его элементах, взаимодействующих друг с другом, а также и с окружающей средой (общественными условиями, в которых действует право).*

---

[25] См.: *Керимов Д.А.* Философские проблемы… С. 32, 45.

Содержание права как конкретизированная обогащенная его сущность вбирает в себя процессы, связанные с его воздействием на общественные отношения. В содержание права входит также предусмотренное его нормами возможное и должное поведение людей.

Можно сделать вывод, что *сущностью права является выраженная в нем государственная воля; содержанием права – закрепленные правом социальные интересы.*

4. Социальное назначение права

Проблема социального назначения права привлекает внимание философов и юристов, пожалуй, с тех самых пор, как существует его философско-правовой анализ.

Однако более пристальное внимание этим вопросам стали уделять только в начале XX в. Некоторые ученые (Л. Дюги, К. Реннер, Н.М. Коркунов, Л.И. Петражицкий и др.) обратили внимание на разнообразные социальные аспекты действия права. Появилась теория социальных функций права, суть которой заключалась в попытках объяснить общественную природу права, его социальную ценность, многосторонность действия, важность права для решения социальных задач.

Каждый из авторов по-своему объяснял социальное назначение права. Порой они исходили из совершенно различных методологических и гносеологических позиций, но факт остается фактом: они указывали на осуществление правом социальных (общественных) функций, видя в них проявление как социальной природы, так и социального назначения права.

Необходимо сказать, что проблема социального назначения права в последние десятилетия стала постоянной для представителей юридической науки как на Западе, так и в России.

В юридической литературе категория *«социальное назначение права» используется в нескольких смыслах*, например,

а) *для характеристики исторической миссии права, т. е. оценки значения права применительно к его прошлому или будущему.*

б) Под *социальным назначением права иногда понимают его экономические, политические, идеологические и иные задачи;*

в) *можно рассматривать его и с точки зрения конечных социальных результатов, т. е. в аспекте тех достижений в социальных отношениях, которые обусловлены реализацией правовых норм.*

В этой связи можно считать, что в самом общем плане право имеет своим социальным назначением закрепление важных, необходимых отношений, искоренение определенных негативных явлений из жизни общества, обеспечение нормальных условий для развития определенных отношений и создание условий для благоприятного развития новых, более прогрессивных видов общественных отношений.

Регулирование и охрана общественных отношений юридическими средствами – вот то главное, в чем заключается ***социальное назначение права.***

Важно различать три аспекта реализации социального назначения права:

- возможность направлять развитие общественных отношений;
- возможность обеспечивать условия развития общественных отношений;
- возможность (способность) права создавать новые виды отношений.

Право и закон

Вопрос о соотношении права и закона вызывает много споров в юридической литературе. Чтобы понять их суть, необходимо учитывать, что термин «закон» достаточно многозначен. В *узком смысле* это акт высшей юридической силы, принятый органом законодательной власти или путем всенародного голосования, в *широком* – любой источник права. В определении К. Маркса и Ф. Энгельса, в котором право рассматривается как воля, возведенная в закон, анализируемый термин употреблен в широком смысле, включает в себя и нормативный акт, и судебный прецедент, и санкционированный обычай. Возвести волю в закон – значит придать ей общеобязательное значение, юридическую силу, обеспечить государственную защиту.

Спор о том, совпадают ли право и закон, будет содержателен только в случае, когда термин «закон» понимается в широком смысле.

Стремление отождествить право и закон имеет определенное основание: в этом случае рамки права строго формализуются, правом признается лишь то, что возведено в закон; вне закона права нет и быть не может. Особо отметим: если под правом понимать только нормы права, то вывод о тождестве права и закона неизбежен, поскольку вне источников права юридические нормы не существуют. Однако право нельзя сводить к нормам. Кроме норм оно (повторим) включает в себя

социально-правовые притязания (естественное право) и субъективные права. В этой триаде назначение норм состоит в том, чтобы социально-правовые притязания трансформировать в субъективные права – «юридическую кладовую» всевозможных духовных и материальных благ. Следовательно, право охватывает сферу не только должного (нормативные и индивидуальные предписания и решения), но и сущего (реальное использование юридических возможностей, реальное исполнение обязанностей). Право есть и регулятор, и появляющаяся в результате регулирования юридическая форма общественных отношений, представляющих бытие общества.

При таком широком понимании права становится очевидным, что его содержание создается обществом и лишь придание этому содержанию нормативной формы, т. е. «возведение его в закон», осуществляется государством.

Формула «Право создается обществом, а закон – государством» наиболее точно выражает разграничение права и закона. Нужно только не забывать о единстве правового содержания и правовой формы и возможных противоречиях между ними. Правовое содержание, не возведенное в закон, не имеет гарантий реализации, а значит, не является правом в точном смысле этого слова. Закон может быть неправовым, если содержанием его становится произвол государственной власти. Подобные законы можно определить, как формальное право, т. е. право с точки зрения формы, но не содержания. Жизнь показывает, что и законодательство в целом может не иметь ничего общего с истинным правом (тоталитарные государства).

Разграничение права и закона имеет большой гуманистический смысл, поскольку тогда право рассматривается как критерий качества закона, установления того, насколько последний признает права человека, его интересы и потребности.

Тема 9. ПРИНЦИПЫ И ФУНКЦИИ ПРАВА

Вопросы:

1. Понятие принципов права
2. Виды и содержание принципов права
3. Понятие функций права
4. Виды и содержание отдельных функций права

1 Понятие принципов права

Слово «принцип» означает буквально основу, начало, руководящую идею, исходное положение какого-либо явления (учения, организации, деятельности и т.п.).

В правоведении выделяются, *во-первых,* принципы, сформулированные учеными-юристами, которые выступают в виде фундаментальных идей и идеалов, отражающих достижения правовой мысли, практического опыта, объективные закономерности развития общества. Указанные принципы составляют важнейшую часть научного и профессионального правосознания, юридической политики и не являются обязательными для субъектов права.

Во-вторых, обособленные в виде относительно самостоятельных элементов **принципы права**, *под которым следует понимать исходные нормативно-руководящие начала (императивные требования), определяющие общую направленность правового регулирования общественных отношений.* О них в основном мы и поговорим.

Принципы выполняют функции:

- *Систематизирующую — на их основе формируются те или иные системы, отрасли, институты права*. Они обеспечивают существенную, устойчивую, необходимую связь между разнообразными нормами права и иными нормативно-правовыми предписаниями, выступают важным ориентиром в правотворческом процессе и систематизации, толковании и реализации норм права.
- *Правотворческую - обеспечивают единообразное формулирование норм права, определяют пути совершенствования правовых норм, выступая в качестве руководящих идей для законодателя.*
- *Регулятивную - направляют применение юридических норм, намечают общую линию решения того или иного юридического дела.*

• *Интегративную - связующее звено между основными закономерностями развития и функционирования общества и правовой системы.*

2. Виды и содержание принципов права

Все многообразие существующих принципов права можно классифицировать по определенным видам. Основу системы права в целом, либо отдельных институтов ее нормативно-правовых общностей (институтов права, отраслей права и т.п.) составляют следующие принципы права:

а) исходные начала, отражающие природу отдельных институтов права (например, Федеральный закон «Об основах государственной службы Российской Федерации» от 31 июля 1995 г.[26] закрепляет принципы равного доступа к государственной службе, профессионализма и компетентности государственных служащих и др.);

б) межинституционные нормативно-правовые руководящие положения, характерные для двух и более институтов права (например, принцип гарантированности оплаты труда действует в основном в институтах заработной платы, трудового договора и материальной ответственности в трудовом праве);

в) принципы подотраслей права (например, в основе избирательного права, которое является подотраслью государственного права, во многих странах лежат принципы всеобщего, равного и прямого избирательного права при свободном волеизъявлении и тайном голосовании);

г) отраслевые принципы права (например, регулирование семейных отношений в России осуществляется в соответствии с принципами добровольности брачного союза мужчины и женщины, равенства прав супругов в семье и иными фундаментальными началами, предусмотренными ст. 1 СК РФ; принцип оплаты по количеству и качеству труда – трудовое право);

д) межотраслевые нормативно-руководящие начала, выражающие общие фундаментальные положения двух и более отраслей права (например, принципы состязательности и равноправия сторон харак-

[26] См.: Собрание законодательства РФ. 1995. № 31. Ст. 2990.

терны для конституционного, гражданского, административного и уголовно-процессуального права; принцип материальной ответственности – гражданского, финансового, трудового и других отраслей права);

е) общие для каждой национальной правовой системы (французской, китайской и т.п.) принципы права, которые действуют в подавляющем большинстве отраслей права и распространяют свою юридическую силу на основные разновидности юридической практики (правотворчество, толкование, реализацию права, судебную практику и т.п.). Подробнее они будут рассмотрены ниже;

ж) принципы, отражающие особенности той или иной правовой семьи (феодальной или буржуазной, романо-германской или англосаксонской, мусульманской или иной). Например, в странах, где действует мусульманская правовая семья, характерны принципы верховенства шариата, равенства только правоверных и другие;

з) принципы международного права. Они в свою очередь разграничиваются на принципы отдельных институтов и отраслей права, межотраслевые и общие принципы международного права. К последним можно отнести, например, принципы неприменения силы и угрозы силой, сотрудничества, невмешательства во внутренние дела, добросовестного выполнения обязательств и другие.

Общая характеристика общеправовых принципов:

1. Справедливость – это принцип, который означает соответствие между ролью лица в обществе и его социально-правовым положением; это соразмерность между деянием и воздаянием, между заслуженным поведением и поощрением, между преступлением и наказанием и т.п. Данный принцип в наибольшей мере выражает общесоциальную сущность права и поиск компромисса между участниками правоотношений, между гражданином и государством;

2. **Юридическое равенство граждан перед законом и судом**, провозглашающее равный правовой статус всех субъектов и нашедший свое воплощение в ст. 19 Конституции РФ, которая устанавливает: «1. Все равны перед законом и судом. 2. Государство гарантирует равенство прав и свобод человека и гражданина независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств.

Запрещаются любые формы ограничения прав граждан по признакам социальной, расовой, национальной, языковой или религиозной принадлежности. 3. Мужчина и женщина имеют равные права и свободы и равные возможности для их реализации»;

3. Гуманизм, означающий, что Конституция и законы должны закреплять права и свободы человека и гражданина, запрещать различные деяния, посягающие на человеческое достоинство. Об этом, в частности, сказано в ст. 21 Конституции РФ: «1. Достоинство личности охраняется государством. Ничто не может быть основанием для его умаления. 2. Никто не должен подвергаться пыткам, насилию, другому жестокому или унижающему человеческое достоинство обращению или наказанию. Никто не может быть без добровольного согласия подвергнут медицинским, научным и иным опытам»;

4. Единство прав и обязанностей, которое выражается в органической связи и взаимообусловленности прав и обязанностей участников правоотношений - субъектов права, и означает, что нет и не может быть прав без обязанностей или обязанностей без прав; то или иное право может быть реальным только тогда, когда установлена соответствующая ему юридическая обязанность;

5. Законность - система требований общества и государства, состоящая в точной реализации норм права всеми и повсеместно. Этот принцип нашел свое отражение в ч. ч. 1 и 2 ст. 15 Конституции РФ: «Конституция Российской Федерации имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применяется на всей территории Российской Федерации. Законы и иные правовые акты, принимаемые в Российской Федерации, не должны противоречить Конституции Российской Федерации. 2. Органы государственной власти, органы местного самоуправления, должностные лица, граждане и их объединения обязаны соблюдать Конституцию Российской Федерации и законы».

3. Понятие функций права

В науке понятие «функция» употребляется в самых различных значениях. Таким образом, термин «функция» весьма многозначен, он приемлем для характеристики любых динамичных структур. Это обусловлено спецификой познавательных задач тех наук, в которых его используют (математика, биология, социология, юриспруденция). Од-

нако в большинстве случаев с функцией связывается направленное избирательное воздействие системы (структуры, целого) на определенные стороны внешней среды.

В юридической науке понятие «функция» характеризует социальную роль государства и права.

Почти вековой опыт активного использования понятия «функция права» на сегодняшний день не позволяет констатировать наличие единого взгляда на эту проблему.

Сегодня нет единой точки зрения по поводу функции права. Если синтезировать многочисленные точки зрения по этому вопросу, то можно увидеть, что в конечном счете под ***функцией права*** *понимают либо социальное назначение права, либо направление правового воздействия на общественные отношения, либо и то и другое вместе взятое*.

В этой связи следует акцентировать внимание на нецелесообразности отождествления либо противопоставления направлений правового воздействия социальному назначению права, и наоборот. Раскрывая содержание какой-либо функции права, необходимо постоянно иметь в виду связь назначения права с направлениями его воздействия и наоборот – предопределенность последних назначением права. Что же следует понимать под социальным назначением права и правовым воздействием?

Социальное назначение права, как отмечалось выше, предопределяется потребностями общественного развития, в соответствии с которыми создаются законы, направленные на закрепление определенных отношений, их регулирование или охрану.

Правовое воздействие – категория, характеризующая пути, формы и способы влияния права на общественные отношения. Это реализация правовых принципов, установлений, запретов, предписаний и норм в общественной жизни, деятельности государства, его органов, общественных объединений и граждан.

Направление воздействия – наиболее существенный компонент функции права; оно является своего рода ответом права на потребности общественного развития, результатом законодательной политики, концентрирующей эти потребности и трансформирующей их в позитивное право.

Раскрывая понятие «функция права», следует, прежде всего, обратить внимание и на соотношение таких категорий, как «правовое воздействие» и «правовое регулирование».

Правовое воздействие *– это не только чисто нормативное, но и психологическое, идеологическое влияние права на чувства, сознание и действия людей*. К формам правового воздействия относятся, например, информационное и ценностно-ориентационное влияние права.

Правовое регулирование *– это осуществляемое при помощи системы правовых средств (юридических норм, правовых отношений, правовых предписаний и др.) упорядочение общественных отношений*. Правовое регулирование является одной из форм правового воздействия и соотносится с последним как часть и целое.

Существование различных форм правового воздействия позволяет более четко различать собственно-юридическое воздействие права (правовое регулирование) и неюридическое (информационное и ценностно-ориентационное). Понятие «функция права» охватывает оба вида воздействия.

Функция права – это проявление его специфических свойств. В функции аккумулируются свойства права, вытекающие из его качественной самостоятельности как социального феномена. Характеристика функции права:

1. Функция права обусловлена его сущностью и определяется назначением в обществе. В то же время функции не сводятся лишь к проявлению имманентных свойств сущности и не являются простой их «проекцией». Нельзя механически связывать функции и сущность права; функция права имеет определенную степень независимости.

2. Функция характеризует направление необходимого воздействия права на общественные отношения, то есть такого воздействия, без которого общество на данном этапе развития обойтись не может (регулирование, охрана, закрепление определенного вида общественных отношений).

3. Функция выражает наиболее существенные, главные черты права и направлена на осуществление коренных задач, стоящих перед правом на данном этапе его развития.

4. *Функция права представляет, как правило, направление его активного действия. Поэтому одним из важнейших ее признаков является динамизм.*

5. *Постоянство как необходимый признак функции права характеризует стабильность, непрерывность, длительность ее действия*. Функция постоянно присуща праву, но это не означает, что неизменными остаются механизм и формы ее осуществления. Они изменяются и развиваются в соответствии с потребностями практики.

Для того чтобы более четко уяснить понятие «функция права», следует определить, в чем ее отличие от близких по смыслу юридических категорий, таких, как «роль права», «задача права» и «функционирование права».

Термин *«роль права» указывает на значение права в жизни общества, государства вообще либо на определенном этапе их развития.* Отвечая на вопрос, какова была (или будет) роль права на том или ином этапе развития общества либо в решении тех или иных задач, неизбежно придется выяснять осуществляемые правом функции, которые как раз и характеризуют его социальное значение. *«Роль права» более общее по отношению к «функции»* понятие. Именно в этом обнаруживается их различие.

Термин *«задача права» – это стоящая перед правом экономическая, политическая, социальная проблема, которую оно призвано решить.* Задача права отражает постоянную или временную, ближайшую или конечную цель, достижению которой оно должно всемерно содействовать или достичь ее самостоятельно.

Зависимость функции права от его задач проявляется в том, что, во-первых, задачи нередко непосредственно обусловливают самое существование функций, во-вторых, определяют их содержание и, в-третьих, самым существенным образом влияют на формы и методы их реализации, предопределяя конкретные направления правового воздействия.

Термин *«функционирование права» отражает действие права в социальной системе.* Дать функциональную характеристику права — значит вскрыть и описать способы его действия (пути и формы воздействия на общественные отношения).

Если «функция права» – понятие собирательное в том смысле, что отражает не только настоящее и будущее (цели и задачи) в праве, то «функционирование» отражает действие права в настоящем, если иное специально не оговорено.

Таким образом, «функция права» и «функционирование права» являются очень близкими, в чем-то тождественными, но не полностью совпадающими понятиями. Функционирование права – вопрос, непосредственно связанный с проблемой функций, так как характеристика системы функций – это, по существу, характеристика функционирования права. Однако в буквальном, более конкретном, смысле понятие «функционирование права» обозначает действие права как элемента социальной системы наряду с государственным механизмом, моралью, политикой, другими социальными регуляторами. Иными словами, *функционирование – это действие права в социальной системе, реализация его функций, воплощение их в общественных отношениях*.

Анализ функций права как единой системы позволяет не просто сгруппировать, упорядочить знания при изучении отдельных функций. Такой анализ дает приращение знаний, позволяет глубже, полнее понять содержание каждой из функций. Известно, что возможности познания остаются малоэффективными, если они ограничиваются уровнем единичности, если за отдельными элементами не выявляется их система. Кроме того, в реальной жизни функции права не существуют изолированно друг от друга, они тесно взаимосвязаны между собой. Поэтому ни одна из них не может быть изучена достаточно глубоко и полно без выяснения ее взаимодействия с другими функциями, т.е. без изучения ее в системе.

4. Виды и содержание отдельных функций права

Система функций права является сложным, многоуровневым явлением. Можно выделить **пять групп функций права**, образующих систему:

– *общеправовые (свойственные всем отраслям права);*

– *межотраслевые (свойственные двум и более, но не всем отраслям);*

– *отраслевые (свойственные одной отрасли права);*

– *правовых институтов (свойственные конкретному институту права);*

– *норм права (свойственные конкретному виду норм права).*

Руководствуясь различными критериями классификации, а именно значением направления правового воздействия на общественную жизнь, сущностными качествами правового воздействия, объемом правового регулирования, постоянством его осуществления и т.п. можно различать **основные и неосновные собственно юридические функции права**, а также **основные социальные функции права**.

1) Основные собственно юридические функции права

А) Регулятивная функция *выражается в установлении позитивных правил поведения, в организации общественных отношений, в координации социальных взаимосвязей. В рамках этой функции выделяют две ее разновидности (подфункции) – регулятивную статическую и регулятивную динамическую* (С. С. Алексеев).

*Регулятивная **статическая** функция выражается в воздействии права на общественные отношения путем их закрепления в тех или иных правовых институтах.* В этом состоит одно из назначений правового регулирования. Право, прежде всего юридически закрепляет, возводит в разряд четко урегулированных те общественные отношения, которые представляют собой основу нормального стабильного существования общества, соответствуют интересам его большинства и выражают общую волю. Решающее значение в реализации статической функции принадлежит институтам права собственности, институтам политических прав и свобод граждан. Отчетливо данная функция выражается в авторском, изобретательском праве и других.

*Регулятивная **динамическая** функция выражается в воздействии права на общественные отношения путем оформления их движения (динамики).* Она воплощена в институтах гражданского, административного, трудового права, опосредующих хозяйственные процессы в экономике и других сферах. С учетом сказанного, регулятивную функцию права можно определить, как обусловленное его социальным назначением направление правового воздействия, выражающееся в установлении позитивных правил поведения, предоставлении субъективных прав и возложении юридических обязанностей на субъектов права.

Следует подчеркнуть и важность другой собственно юридической функции права – охранительной.

Б) Охранительная функция права – *это обусловленное социальным значением направление правового воздействия, нацеленное на*

охрану общезначимых, наиболее важных экономических, политических, национальных, личных отношений, вытеснение явлений, чуждых данному обществу.

Охранительную функцию не следует противопоставлять регулятивной в том смысле, что одна из них – это негативная (поскольку включает в себя запреты, санкции, ответственность), а вторая – позитивная, так как направлена на координацию положительной деятельности субъектов права. Обе эти функции, но каждая по-своему, выполняют важную задачу закрепления и охраны прав личности, содействия развитию и укреплению общественных отношений.

2) Неосновные собственно юридические функции права

А) Компенсационная функция права. *Это очень важное направление действия права. В нем заключается весьма существенная особенность права как инструмента восстановления социальной справедливости.* Нередко компенсационную функцию отождествляют с восстановительной, но это не совсем верно, так как между ними существует много различий, прежде всего в формах, методах и правовых последствиях реализации. Например, в случае незаконного увольнения наблюдается одновременно реализация восстановительной и компенсационной функции: восстановление на службе и компенсация за вынужденный прогул.

Б) Ограничительная функция *права выражена в его назначении быть регулятором общественных отношений*. Регулировать – значит предписывать варианты поведения, которые должны соответствовать интересам определенных социальных групп, классов, индивидов, наконец, всего общества. Поэтому, чтобы действия одних субъектов права не нарушали прав и интересов других, чтобы отношения в обществе складывались более разумно и не вызывали противодействий, право устанавливает определенные ограничения для субъектов общественных связей, пресекая тем самым вседозволенность, анархию и произвол.

В) Восстановительная функция права занимает особое место в механизме правового воздействия. *С помощью правовых средств очень часто восстанавливается прежнее правое положение субъекта права: лицо вновь становится обладателем тех прав, которых оно*

было лишено, ему возвращают его имущество, восстанавливают на работе, реабилитируют его имя; восстанавливается нарушенный общественный порядок и т.д.

3) Основные социальные функции права

А) Экономическая функция как одна из важнейших социальных функций права имела большое значение на всех этапах развития товарно-денежных отношений. *Право всегда выступало гарантом собственности, свободы предпринимательства*.

Б) Политическая функция права *заключается, прежде всего, в регулировании отношений власти, отношений между социальными группами и особенно в регулировании национальных отношений*. История подтверждает положение о том, что политика – это участие в делах государства, это определение задач государства, это отношения между классами и нациями. Права и свободы человека – также важный объект политической функции права, не теряющий своей актуальности и сегодня.

В) Воспитательная функция права *представляет собой результат способности права выражать идеологию определенных классов и социальных сил и оказывать влияние на мысли и чувства людей*. Поэтому одной из важнейших задач воспитательной функции права является воспитание высокого правового сознания, формирование стимулов правомерного поведения у граждан.

Тема 10. ПРАВО В СИСТЕМЕ СОЦИАЛЬНОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ

Вопросы:

1. Понятие нормативного регулирования общественных отношений.
2. Виды и краткая характеристика основных социальных регуляторов.
3. Соотношение правовых и моральных норм.
4. Соотношение права и иных социальных регуляторов

1. Понятие нормативного регулирования общественных отношений.

Социальные нормы являются основными регуляторами общественных отношений на всех этапах развития общества.

«Регулирование» может быть представлено как весьма общее понятие, отражающее организационные процессы в системах, в которых целевая направленность не выражена однозначно, а контроль, если и имеется, носит прикладное значение и не осуществляется непременно обратными связями.

Анализ вопросов данной темы предполагает, прежде всего, рассмотрение отправных категорий. Наиболее общей из них является категория «регулирование». Термин «регулирование» употребляется в систематизированном теоретическом сознании, в различных отраслях науки. И здесь региональный охват этого понятия тоже значителен. В той или иной мере понятие регулирования используется практически во всех сферах научного знания – в естественных, технических и общественных науках, в том числе в юриспруденции.

При таком многоаспектном употреблении существует ощутимая опасность утраты конкретности содержания понятия. Понятие «регулирование» в словаре русского языка имеет три значения:

1. Упорядочивать, налаживать.

2. Направлять развитие, движение чего-нибудь с целью привести в порядок, в систему.

3. Приводить механизмы и части их в такое состояние, при котором они могут правильно, нормально работать27.

В значении упорядочивающего, налаживающего фактора «регулирование» толкуется и в других справочных изданиях28.

Вместе с тем этимологическое понимание не раскрывает в должной мере специфику данного явления, что на практике приводит к его отождествлению со смежными понятиями (чаще всего с понятием «управление»)29.

Чтобы устранить недостатки вышеназванного подхода, выявить специфику регулирования, отграничить его от смежных категорий, целесообразным будет обратиться к *кибернетическому* и *предметному* рассмотрению этого объемного понятия.

В рамках *кибернетического подхода понятие «регулирование» определяется как воздействие на существующие организованные процессы, системы, которое придает объекту регулирования обусловленные характеристики, параметры*30.

Объекту регулирования в этой концепции придается заданное необходимое состояние, определяемое самой системой. И если оказывается, что объект регулирования не получил, не приобрел это состояние, отклонился от него, принимаются дополнительные меры, чтобы удержать этот объект от отклонения, вернуть необходимое организованное состояние.

На первый взгляд и этот подход предполагает возможность отождествления регулирования с другими понятиями, например, с управлением. Но это будет лишь поверхностное суждение.

Дело в том, что основанием подобного отождествления служит реально существующая общность проявления управления и регулирования в организованных системах. К таким системам в науке относят те, которые обладают уровнем организации, позволяющим в ходе взаимодействия со средой извлекать из нее информацию и перерабатывать ее для самоуправления по принципу обратной связи.

---

[27] См.: *Ожегов С.И.* Словарь русского языка / Под ред. д-ра филол. наук проф. Н.Ю. Шведовой. 13-е изд., испр. М., 1981. С. 599.

[28] См.: *Даль В.* Толковый словарь великорусского языка: В 4 т. М., 1882. Т. 4. С. 89.

[29] См. напр.: *Керимова Т.В.* Методологические предпосылки исследования социального управления // Вопросы философии. 1972. № 1. С. 52.

[30] См.: *Венгеров А.Б.* Теория государства и права. М., 1996. Т. 1: Теория права. С. 76.

Обратной связью называют процесс контроля над состоянием систем и возврата их в заранее заданное организованное состояние31. Обратная связь предполагает наличие и анализ данных о состоянии объекта регулирования, своевременное определение необходимых мер (средств) дополнительного воздействия, возврат объекта в заданное организованное состояние.

К общим чертам регулирования и управления в названных системах можно отнести следующие:

1) и регулирование, и управление существуют в рамках систем, являются средством повышения уровня их организации;

2) они представляют собой средства антиэнтропийной защиты, т.е. призваны устранять имеющиеся отклонения в функционировании систем;

3) основой регулирования и управления является информация, понимаемая как «отраженное разнообразие»32.

Поэтому как для регулирования, так и для управления одинаково приложимы законы и методы теории информации с ее логико-математическим аппаратом.

Можно указать и на другие общие признаки, роднящие управление и регулирование. Однако общность этих процессов, какой бы степени она ни была, не может означать их полного тождества. Существуют и значительные отличия.

Отличительные особенности регулирования и управления, представителями кибернетического подхода трактуются неоднозначно. К примеру, отмечая несовпадение понятий «регулирование» и «управление», ряд авторов пытаются сравнить содержание данных понятий, выявить их существенные признаки и отличия. Весьма распространенным при этом является воззрение на регулирование, как на разновидность управления. Так, по мнению Н.И. Жукова «Между понятиями регулирования и управления существуют родовидовые отношения: регулирование рассматривается как частный случай управления, когда

---

[31] См.: *Урсул А.Д.* Проблема информации в современной науке. М., 1975. С. 28; *Венгеров А.Б.* Указ. соч. С. 77.

[32] Данная концепция информации в современной литературе представляется наиболее убедительной. Ее разделяют кибернетики У.Р. Эшби, В.М. Глушков, Ст. Бир, философы и правоведы С.С. Алексеев, В.С. Тюхтин, А.Д. Урсул и др. [См.: *Алексеев С.С.* Теория права. М., 1995. С. 30; *Урсул А.Д.* Указ. соч.]

целью функционирующей кибернетической системы является поддержание определенного параметра регулируемой системы более или менее постоянным»33.

В действительности же понятие «*регулирование» рассматривается в кибернетике в двух аспектах*:

1) как составной компонент всякого управленческого акта. Тогда регулирование выступает в качестве этапа (фазы) управления, основное назначение которого состоит, «блокирует поток разнообразия от возмущений к существенным переменным»34 для избежания недопустимого отклонения от заданной траектории движения системы;

2) как самостоятельный процесс в киберсистемах, имеющий сходное, но не тождественное управлению содержание35.

По мнению авторов, второе значение понятия «регулирование» представляет больший интерес. В этом случае возможно такое сопоставление регулирования с управлением, в результате которого могут быть выделены специфические особенности рассматриваемого понятия.

В анализе понятия «регулирование» кроме кибернетического возможен и иной подход – со стороны изучения его *предметной области*, объема приложения данного понятия.

Судя по предметной области, можно предположить, что регулирование – более широкое понятие, чем управление, т.к. обладает большим объемом (это подтверждается и логическим законом обратного соотношения объема и содержания понятий). В связи с этим, "*регулирование" может быть представлено как весьма общее понятие, отражающее организационные процессы в системах, в которых целевая направленность не выражена однозначно, а контроль, если и имеется, носит прикладное значение и не осуществляется непременно обратными связями*.

Основываясь на данном определении, имеет смысл выделять следующие **виды регулирования**:

*1) в зависимости от **объекта** регулирования – регулирование механических, физических, химических, биологических и социальных процессов;*

---

[33] *Жуков Н.И.* Философские основы кибернетики. Минск, 1976. С. 114.
[34] *Эшби У.Р.* Введение в кибернетику. М., 1959. С. 285.
[35] См.: *Венгеров А.Б.* Указ. соч. С. 77.

*2) в зависимости от **типа** регулирующего воздействия – нормативное и ненормативное.*

Рассматривая нормативное регулирование в социальной жизни, целесообразно выделить *две стороны этого явления*.

Во-первых, в основе регулирования социальных процессов с помощью специальных правил «лежит» их нормативность.

Во-вторых, нормативность проявляется преимущественно в виде особых правил, стандартов, эталонов поведения участников социального общения.

Нормативность – это абсолютное свойство развития высшей формы материи – социальной жизни. Нормативность является объективной необходимостью, закономерностью, законом развития социальной жизни. Данная закономерность заключается в том, что любая совокупность социальных явлений, несмотря на их хаотичное и беспорядочное состояние, неизбежно самоорганизуется в ту или иную упорядоченную форму. Происходит унификация социальной практики по различным системообразующим признакам. Складывается определенный способ взаимодействия участников социального процесса. Появляются единообразные схемы развития, функционирования общественных отношений, определенные стандарты поведения. Этот процесс имеет характер обязательного закона, неизбежного условия всякого общественного развития.

Общественный прогресс во многом определяется устойчивым характером, стабильностью связей и отношений, внедрением определяемых эталонов в поведение людей, их повторяемостью и приданием им обязательного характера. Ни одно общество не смогло бы существовать без этих общеобязательных правил поведения людей36. Основой этого воздействия выступает социальная нормативность. Она выражает объективно необходимые требования взаимодействия явлений и событий как результата предметно-практической деятельности людей. Нормативность выступает формой объективно необходимых связей и способов взаимодействия людей37.

*Следовательно, **сущность нормативности** как социального закона выражается в неизбежной унификации хаотичной совокупности*

---

[36] См.: *Пеньков Е.М.* Социальные нормы – регуляторы поведения. М., 1972. С. 40.

[37] См.: *Лукашова Е.А.* Право. Мораль. Личность. М., 1986. С. 12–13.

воли отдельных лиц по определенным признакам, обусловленным объективными потребностями данной общности.

Унификация в данном случае означает приведение чего-то к единообразию, формирование определенного стандарта38. Неизбежность этого процесса связана с наличием тех или иных потребностей и интересов членов общества. Нельзя определить единственный или даже преобладающий путь решения интересов, все зависит от содержания интересов, их поддержки и противодействия им, от ситуации в обществе39.

Осознавая свои интересы, члены общества стремятся объединить свою волю, систематизировать ее по различным признакам, придать существующим социальным потребностям различные нормативные формы. Происходит нормативная саморегуляция личности. Это способ защиты человека во внешней общественной среде, реализации им своих интересов, внутреннего самовыражения в поведенческой деятельности, связи с себе подобными. Это, наконец, способ выявления вовне свойств модели личности, соединяющей сферу сознательного и бессознательного40.

Следует подчеркнуть, что нормативность выступает не только формой бытия социальных интересов и потребностей, но и как процесс формирования и выявления этих способов существования социальной реальности. То есть нормативность выступает, с одной стороны, как форма социального развития, а с другой – как его основное содержание.

В целом, специфика социально-нормативного регулирования выражается в нормативности общественных процессов и явлений и особых формах ее выражения, главное место среди которых занимают общественные правила поведения – нормы.

Поэтому **нормативное регулирование** *можно определить, как особую форму социальной деятельности, направленную на создание, реализацию и обеспечение различного рода общих правил (норм) поведения людей, с целью упорядочения их отношений и достижения стабильности в обществе.*

---

[38] См.: *Ожегов С.И.* Указ. соч. С. 741.

[39] См.: *Лившиц Р.З.* Теория права. М., 1994. С. 6.

[40] См.: *Мукабаева Г.А.* Нормативная саморегуляция личности: Автореф. дис. … д-ра юрид. наук. Алма-Ата, 1995. С. 18.

Что касается системы социально-нормативных регуляторов, то в юридической литературе она получила достаточное освещение41. Не вдаваясь в анализ существующих классификаций, мы будем рассматривать взаимодействие *права с моралью, корпоративными, религиозными и обычными нормативными регуляторами*.

2. Виды и краткая характеристика социальных норм

Социальные нормы отличаются друг от друга по происхождению, по способу формирования, по способам обеспечения.

Социальные нормы – это правила, регулирующие поведение людей в обществе. Для них характерны следующие черты:

1. социальность (регулируют социальные сферы, включающие в себя людей, общественные отношения, поведение людей);

2. объективность (общество, как сложный социальный механизм объективно нуждается в регулировании. Социальные нормы складываются исторически, закономерно под давлением социальной необходимости. они возникают как результат нормативного обобщения устойчивых повторяющихся общественных связей и актов взаимодействия между людьми.)

3. нормативность (социальные нормы имеют общий характер, действуют как типовые регуляторы поведения, нормативность проявляется в неоднократности действия социальных норм);

4. социальные нормы - это меры свободы индивида (они устанавливают способы удовлетворения интересов и потребностей, пределы поведенческой активности);

5. обязательность (имеют предписывающий характер, поскольку выражают социальную необходимость);

---

[41] См., напр.: *Алексеев С.С.* Указ. соч. С. 40; *Гойман В.И., Радько Т.Н*. Право в системе нормативного регулирования // Общая теория права и государства / Под ред. В.В. Лазарева. М., 1996. С. 112; *Венгеров А.Б.* Право в системе социальных регуляторов // Теория государства и права. М., 1996. Т. 1. С. 76; *Матузов Н.И.* Право в системе социальных норм // Общая теория права / Под ред. В.К. Бабаева. Н.Новгород, 1993. С. 242; *Шершеневич Г.Ф.* Общая теория права. М., 1995. С. 142; *Дробницкий О.Г.* Понятие морали. М., 1974. С. 275; Проблемы нравственности. М., 1977. С. 84; *Лукашова Е.А.* Право в системе социального регулирования // Теория государства и права. М., 1995*; Комаров С.А*. Право в системе нормативного регулирования // Общая теория государства и права. Саранск, 1994. С. 136; *Лейст О.Э.* Право в системе социальных норм // Общая теория права / Под ред. А.С. Пиголкина. М., 1995. С. 104–105; *Венгеров А.Б*. Право в системе социальных регуляторов // Теория государства и права. М., 1996. Т. 1. С. 75; и др.

6. процедурность (наличие детально регламентированного порядка реализации);

7. санкционированность (имеет механизм обеспечения реализации своих предписаний);

8. системность.

Виды социальных норм:

— моральные;

— религиозные;

— обычай;

— правовые;

— политические;

— корпоративные.

Иногда выделяются так же эстетические нормы, нормы этикета (в том числе дипломатического), экономические, технические.

***Моральные нормы**, представляющие собой правила поведения, регулирующие отношения между людьми на основе критериев добра и зла, добродетели и порока, чести и бесчестья.* Эти оценочные понятия применяются к поведению человека и его деятельности. Норма морали формируются в практических отношениях людей между собой. То, что плохо и вредно для общества, (т. е. поведение, не способствующее его стабильности) осуждалось и запрещалось, а то, что способствовало согласию и мирному сосуществованию людей и обеспечивало выживание вида в условиях борьбы за существование, оценивалось положительно и одобрялось большинством. Носителями общественной морали является как общество в целом, так и отдельные люди. Придерживаясь положительных моральных норм, человек руководствуется ими в своих действиях и осуждает тех, кто их нарушает.

Реализация норм морали контролируется общественным мнением, поддерживается мерами духовного воздействия, а их нарушение пресекается с помощью общественного порицания и осуждения со стороны авторитетных для человека лиц. В обществе со сложной социальной структурой каждая из них имеет в соответствии со своими специфическими интересами разные понятия о справедливости и морали, в пределах группы обязательность той или иной нормы определяется степенью усвоения ее групповым или общественным сознанием. Более того, индивидуальные представления о содержании норм порой противоречивы, причем могут меняться в процессе спора, обсуждений или сдвигов в общественном климате.

В морали не существует четкой разницы между нормой и взглядами. То, что для одного является правилом поведения, для другого - не более чем возможная, но необязательная оценка (взгляд). Тем не менее, *существует общественная мораль. Она включает те нормы, которые признаются общераспространенными и необходимыми во всем обществе.* Это прежде всего нормы выражающие социальные качества человека по отношению к другим людям - гуманизм, милосердие, доброжелательность, правдивость, порядочность, трудолюбие, справедливость. Эти нормы представляют собой нравственные ценности и являются системообразующими началами, защита их объединяет большинство членов общества.

Религиозные нормы *представляют собой правила поведения, установленные различными вероисповедованиями.* Религиозные нормы содержатся в религиозных текстах: Коран, Сунна, Пятикнижие, Талмуд, многочисленные священные книги буддистов; в решениях собраний верующих и духовенства (постановление соборов, коллегий, конфессий); в произведениях авторитетных религиозных писателей. Нормы религии регулируют отношение верующих к Богу, церкви, друг к другу и иноверцам, организацию и функции религиозных организационных структур. Реализация этих норм подкрепляется божественным авторитетом их происхождения, понятием «грех». Свод религиозных канонов представляют собой регулятивную систему, действующую с самых ранних этапов развития человечества. Мировые религии оказали влияние не только на духовную жизни общества, но и на развитие правовых систем.

Обычай *- социальная норма, представляющая собой правило поведения, утвердившееся в обществе в результате многократного применения, устоявшегося подхода к оценке определенного образа отношений, действий человека, коллектива, социальной группы*. Обычай представляет собой привычную (т.е. вытекающую из привычки) для членов общества, социальной группы форму общественной регуляции. Обычай как правило поведения связан с той частью общественного сознания, которая состоит из исторически сложившихся и в значительной степени развивающихся по стихийно проявляющимся законам чувств, эмоций, иллюзий, образцов, нравов. Обычай - это правило, соблюдаемое вследствие осознания его как необходимого, общественным и групповым сознанием и обеспеченное общественной санкцией. Реализация обычая обычно осуществляется без размышлений о том, каково происхождение реализуемой нормы. Переходя в обычай, та или

иная норма теряет оценочный характер, а критерии, лежащие в основе ее выполнения отходят на второй план перед привычностью ее существования. Обычай оказывает регулирующее воздействие в силу его эмоционального восприятия членами общества, привыкшими к его соблюдению настолько, что его реализация стала потребностью. К сфере обычаев относится и такое явление, как традиции. Их возникновение не обязательно связано с длительным существованием какой-либо нормы.

Традиции *выражают стремление сохранить унаследованные от предыдущих поколений формы поведения: они возникают в силу распространения какого-либо примера, воспринятого и одобренного обществом.* В области бытовых отношений обычаи предстают в обрядах и ритуалах. Традиции представляют собой способ передачи социальной информации. Обычаи при возникновении не были связаны с государством, но в последующем многие обычаи были санкционированы государством и стали правовыми нормами. Обычай вырабатывается внутри социальной группы и никогда не навязывается извне, поэтому он представляет собой механизм саморегулирования группы, действующей как самоуправляющаяся, т. е. самодеятельная, самоорганизующая и саморегулирующая структура. Место обычая в системе источников права в разные эпохи и в различных правовых системах было различным:

Правовые нормы *в совокупности предстают как система формально-определенных общеобязательных правил поведения общего характера, исходящих или санкционированных государством и обеспеченных силой государственного принуждения. Нормы права - это предписания государства и обязательны для исполнения под угрозой государственного принуждения всеми физическими и юридическими лицами, которых они касаются*.

Нормы права различны по способам воздействия на людей (запрет, позитивное обязывание, дозволение), они четко регулируют поведение людей, требуя от них однозначного внешнего поведения и могут быть выражены только в строго определенных данным государством формах — нормативно-правовой акт, юридический прецедент, нормативный договор, правовой обычай и др. Четко установлена и форма каждого вида юридического акта. Конкретное содержание нормы можно подтвердить использованием ее официального текста. Реализация норм права обеспечивается угрозой применения законного

насилия, исходящего от государства. Для норм права характерна системность, они организованы в структурированную систему и действуют комплексно

Политические нормы *— это правила поведения регулирующие отношения между социальными группами по поводу захвата, удержания и использования публичной политической власти.* Политические нормы регулируют участие народа, социальных групп в государственной власти и жизни государства, его организации, взаимоотношениях государства с другими организациями политической системы общества. *Они различны по объему содержания регулируемых отношений. Нормы, обладающие наибольшей широтой содержания, общественно-политической значимостью, называются политическими принципами, к которым относятся принцип народовластия, равноправия наций и народностей, единства государственной власти, мирного, ненасильственного разрешения политических конфликтов*. Формы политических норм различны. Они выражаются в политических декларациях, программных документах политических партий, политических соглашениях и заявлениях политических лидеров. Соблюдение политических норм обеспечивается необходимостью постоянного включения в политический процесс, постоянным функционированием политической системы общества, страхом осуждения со стороны других политических субъектов и исключения из политической игры. Меры, применяемые к нарушителю, чаще всего заключаются в масштабном доведении до сведения всех через средства массовой информации не устраивающего поведения и его осуждения со стороны наиболее влиятельных политических фигур.

Корпоративные нормы *— это правила поведения, принятые в отдельных организациях, трудовых и иных коллективах. Корпоративные нормы устанавливаются самими объединениями, и выражают волю тех, кто создал и вошел в эти организации, принадлежат структурным единицам гражданского общества и отражают их специфику; выражаются в уставах, положениях, внутрикорпоративных кодексах поведения, правилах внутреннего трудового распорядка. Большая часть корпоративных норм регулирует правила организационного характера. Они закрепляют порядок формирования, организации и построения общественных объединений и предприятий, а также права, обязанности, ответственность и взаимоотношения членов этих организаций.* Корпоративные нормы соблюдаются в силу их целесообразности. Каждый член организации должен принять эти правила и быть

в согласии с ними. Нарушение корпоративных норм вызывают определенные организацией санкции, меры воздействия на нарушителя. Как самостоятельный вид социальных норм рядом исследователей выделяются так же нормы этикета.

3. Соотношение норм права и норм морали

Соотношение норм права и норм морали складывается из двух типов связи: взаимоподдержки, основанной на единстве и однонаправленности действия; и конфликта, основанного на различиях и противоречиях.

1) Единство права и морали выражается в том, что:

представляют собой разновидность социальных норм;

опираются на единый политический фундамент;

имеют один и тот же объект регулирования;

основываются на свободе воли индивида;

служат для упорядочения общественных отношений;

являются показателями социального и культурного развития общества.

2) Различие права и морали проявляется в том, что:

- нормы права устанавливаются государством, а нормы морали формируются в сознании людей;
- нормы права регулируют те отношения, которые нуждаются в правовом регулировании, нормы морали регулируют поведение, которому можно дать моральную оценку;
- нормы права представляют собою более или менее точно детализированные правила поведения, тогда как нормы морали не содержат точных детализированных правил;
- нормы права закреплены в специальных государственных актах, нормы морали «живут» в сознании людей;
- право обеспечивается принудительной силой государства, мораль опирается на силу общественного мнения;
- право представляет собой систему норм, мораль же таковой не является;
- мораль обладает более высоким уровнем требований, чем право.

2) Однонаправленность действия права и морали:

- право и мораль поддерживают друг друга в упорядочении общественных отношений;
- их требования во многом совпадают;

- мораль осуждает все виды правонарушений и особенно преступления;

- один и тот же поступок получает в глазах людей одну и ту же оценку – как правовую, так и моральную;

- право и мораль плодотворно сотрудничают в отправлении правосудия в деятельности органов правопорядка, юстиции.

3) Противоречия между правом и моралью:

- нечто, позволительное с точки зрения права, может быть чем-то таким, что моралью осуждается. (Мать вправе отказаться от своего ребенка и оставить его в родильном доме. По закону – да, а согласно морали?);

- право нечто запрещает, а мораль разрешает (кровная месть).

4. Соотношение права с отдельными видами социальных регуляторов

1) Соотношение права и корпоративных норм

Отличительная особенность корпоративных норм состоит в том, что они принимаются общественными объединениями (партиями, профсоюзами, акционерными обществами, компаниями, кооперативами и т.д.) и регулируют отношения между их членами.

Сходство норм права и корпоративных норм:

1. закрепляются в письменных нормативных актах;

2. внутрисистемные;

3. имеют четко выраженный представительно-обязывающий характер;

4. требуют контроля за реализацией;

5. обладают фиксированным набором средств обеспечения реализации своих норм.

Отличия корпоративных норм от норм права:

1. выражают интересы и волю членов конкретной организации и распространяют свое действие на них;

2. регулируют прежде всего внутриорганизационные отношения;

3. санкционированы специфическими для каждой организации мерами воздействия.

Ведя речь о связи корпоративных норм и права, следует прежде всего иметь в виду, что конституционные нормы, а также статьи Федерального закона «Об общественных объединениях» от 19 мая 1995 г. (ст. 4, 6, 17 и др.) корректируют нормы общественных объединений,

«очерчивают» их рамки границами прав и свобод человека и гражданина.

Корпоративные нормы со своей стороны оказывают определяющее содействие в регулировании отдельных видов общественных отношений. Так, в период выборов депутатов Государственной думы Федерального собрания Российской Федерации партиям и другим общественным объединениям принадлежит право выдвижения своих представителей в избирательные комиссии. Нормы уставов партий и других общественных объединений определяют, каким образом должно осуществляться это право, кто именно (съезд, конференция, центральный комитет) наделяется возможностью выдвигать кандидатов в депутаты, назначать членов избирательных комиссий.

Все сказанное свидетельствует о многоаспектной связи права и корпоративных норм, которая выражается в двух основных направлениях – взаимоподдержки и конфликта.

2) Соотношение норм права и религиозных норм

Право и религия – это системные регуляторы общественной жизни в прошлом и настоящем. Они могут находиться в состоянии взаимоподдержки и конфликта. Взаимоподдержка названных социальных регуляторов проявляется в следующем.

Во-первых, и право, и религия воздействуют на один и тот же объект – поведение людей, основанное на их сознании и воле.

Во-вторых, Российская Федерация согласно ст. 14 Конституции РФ является светским государством. Правовое положение церкви в современной России, ее взаимоотношения с государством наряду с конституционными положениями регулируются ГК РФ и Федеральным законом «О свободе совести и религиозных объединениях» от 26 сентября 1997 г.42

В-третьих, в течение тысячелетий религия учит человека познавать религиозно-нравственные предписания – нормы, побуждающие повиноваться таким установкам, как «относись к другому как к самому себе», «не лжесвидетельствуй», «не укради» и другим. *Регулярное соблюдение религиозных норм людьми приводит к «переводу» их в индивидуальное сознание, создает предпосылку для правомерного поведения, отвечающего требованиям права и законности.*

В-четвертых, надо иметь в виду, что существуют легальные и нелегальные религиозные организации. Церковь – особый тип самоуправляемой религиозной организации. Она объединяет единоверцев

[42] См.: СЗ РФ. 1997. № 39. Ст. 4465.

на основе общности вероучения и противопоставляет им иноверцев. В действительности, как подтверждает история, такие противопоставления, основанные на религиозных убеждениях, например, свойственных религиозному экстремизму, могут принимать крайние формы. Очевидно, *право, юридические нормы в этом плане выступают значительным сдерживающим фактором, смягчают остроту противостояния, способствуют достижению определенного согласия договорным цивилизованным путем*. Современная реальность подтверждает существование ортодоксальных религиозных направлений, отрицательно влияющих на личность, разрушающих ее ценностные ориентации, отношения с близкими людьми, причиняющих вред физическому и психическому здоровью людей.

Такого рода деятельность также основывается на определенных установках, нормах, принятых в религиозной секте, регулирующих отношения участников такого сообщества между собой и с иными лицами. Соотношение этих норм с нормами права характеризуется конфликтностью. Это следует из содержания *ст. 239 УК РФ, предусматривающей уголовную ответственность за создание религиозного объединения, деятельность которого сопряжена с насилием над гражданами, либо с побуждением их к отказу от исполнения гражданских обязанностей*.

3) Соотношение правового и обычного регулирования

Рассматривая вопрос о месте права в системе социальных норм, нельзя обойти вниманием его взаимосвязь с обычаем. Социальная жизнь повсюду и в любой период существования человечества основывалась на той или иной форме организации. Большинство ученых признает, что на ранних ступенях развития общества в основе социальной организации лежал обычай, определявший из поколения в поколение общие нормы поведения отдельных членов43.

Под обычаем чаще всего понимают правила поведения, которые в результате многократного применения входят в привычку людей и таким образом регулируют их поведение44.

---

[43] См.: *Гофман А.Б., Левкович В.П.* Обычай как форма социальной регуляции // Сов. этнография. 1973. № 1. С. 15.

[44] См.: Общая теория права и государства / Под ред. В.В. Лазарева. М., 1996. С. 113; *Головкин Р.Б., Мамчун В.В.* Теория государства и права: Конспект лекций. Владимир, 1996. С. 42; *Зыкин И.С*. Обычай в советской правовой доктрине // Сов. государство и право. 1981. № 3. С. 128; *Свечникова Л.Г*. Понятие обычая в современной науке: подходы, традиции, проблемы (на материалах юридической и этнологической наук) // Государство и право.1998. № 9. С. 98–102.

Характерные черты обычаев:

1. живут в общественном сознании;

2. с точки зрения регулятивных особенностей им в наименьшей степени присуще внешнее, предписывающее регулирование, они проникают в сферу индивидуального сознания;

3. складываются спонтанно, в результате многократного повторения;

4. представляют собой точные модели тех отношений и актов поведения, которые обычаи нормативно обобщают;

5. каждый обычай имеет социальное основание, причину возникновения;

6. имеют локальную сферу действия;

7. в качестве средств обеспечения выступают сила привычки и общественное мнение.

Рассмотрим взаимодействие права и обычаев с точки зрения их взаимоподдержки, основанной на известной общности этих явлений, и конфликта, вытекающего из их различия.

Взаимная поддержка права и обычаев складывается прежде всего из регулирования ими одних и тех же общественных отношений. Это происходит потому, что иногда обычай является “родителем” закона. Как известно, на ранних этапах развития человеческого общества обычаи господствовали в упорядочении межличностных связей и процессов. Однако с течением времени развитие индивидуального и общественного производства, усложнение общественных связей приводят к тому, что обычай постепенно утрачивает способность служить надежным и всеохватывающим механизмом регулирования социальных отношений. Поэтому с целью сохранения жизнеспособности человеческих сообществ понадобились дополнительные средства организации, и таковыми явились позитивное право и государство с его главными атрибутами – публичной властью и учреждениями, гарантирующими соблюдение правовых норм.

Конфликтные отношения права и обычаев носят атрибутивный характер, складываются неоднозначно, на основе их различия.

Для лучшего понимания механизма возникающего конфликта необходимо некоторое уточнение. *Он связан с принципиально разной природой и разным происхождением положительного права и обычая*

и, как следствие, – с отсутствием прямой соизмеримости между системным явлением (право) и несистемным (обычаи). В результате чего они могут только с большей или меньшей степенью приближения взаимодействовать, притираться один к другому, адаптироваться, но никогда не могут слиться воедино именно по причине различий своей природы и корней.

Конечно, этим основанные на различии противоречия между правом и обычаем не исчерпываются. Положительное право не отменило обычаи, а лишь дополнило их. Вместе с тем, это «дополнение» стало само источником новых противоречий между нормами положительного права и обычаями. Как показывает исторический опыт многих народов, это противоречие может порой достигать острого конфликта, при разрешении которого вместе с положительным правом меняется и форма государства45. Обычаи же, и это важно отметить, более устойчивы, более консервативны. Например, обычай иметь собственность, несмотря на длительные гонения в России, сохранился при различных трансформациях правовой системы. Положительное право, наоборот, более изменчиво: оно реагирует на все значительные изменения в обществе, оно более гибко и существенно меняется при сменах форм государства, в частности это связано с формой правления и политическим режимом. Например, при переходе от монархии к республике, от тоталитарного к демократическому политическому режиму.

Такова в целом характеристика, системы нормативного регулирования современного российского общества и места права в системе этого регулирования.

[45] Таким примером могут служить государства Средней Азии, которым насильственно было навязано советское право. Возникший в результате этого конфликт между правом и местными обычаями привел к созданию двух форм правления: официальной – республики и неофициальной – монархии.

Тема 11. НОРМЫ ПРАВА

Вопросы:

1. Понятие нормы права
2. Классификация правовых норм
3. Структура нормы права

1. Понятие нормы права

Норма права – исходный, главный элемент права, основополагающее понятие всей правовой системы. Процесс формирования и реализации права, законодательство, все юридические понятия и конструкции и даже теории в своей основе прямо или косвенно имеют норму права.

Норма права (юридическая норма) – общеобязательное веление, выраженное в виде государственно-властного предписания и регулирующее общественные отношения.

Право состоит из нормативных установок как совокупности человеческих знаний. Юридическая норма – это тоже нормативная установка, но определенным образом оформленная, т.е. выраженная в законодательстве. Нормативная правовая установка, следовательно, – элемент естественного права, юридическая норма – элемент позитивного права.

Обладая всеми качествами социальных норм, нормы права имеют специфические черты, определяемые их неразрывной связью с государством. Соединяя в себе свойства общесоциального и государственного воздействия на поведение людей, имея особую форму выражения и охраны от нарушений, юридические нормы приобретают исключительные регулирующие возможности.

Норма права обладает следующими **характерными чертами**.

***1**. Отражает наиболее важные, имеющие ценность для общества, личности или социальной группы общественные отношения.* При этом предметом мыслительной обработки и последующего законодательного закрепления становятся прежде всего нормальные общественные отношения, определяемые идеями справедливости и свободы. Вредное, нежелательное социальное поведение также отражается в нормах, но не само по себе, а посредством регулирования конфликтных ситуаций. Сложность отражения в юридических нормах со-

циальной действительности, ее тенденций и перспектив развития приводит к принятию ошибочных норм. В настоящее время таких норм в российском законодательстве немало. Ошибочные нормы появляются и потому, что субъектом отражения социальной действительности в праве выступают государственные правотворческие органы, деятельность которых далеко не всегда основана на принципе научности.

Степень важности отражаемых в юридических нормах социальных отношений обусловливает и место, занимаемое нормой в иерархически построенном законодательстве. Нормы, регламентирующие особенно важные общественные отношения, помещаются в наиболее значимых в юридическом отношении нормативно-правовых актах – конституции, иных законах.

2. *Представляет собой модель регулируемых общественных отношений.* Моделирование – это процесс познания природных и социальных явлений путем конструирования в сознании аналога социальной реальности. Мысленно сформулированный законодателем тот или иной вариант идеального поведения, представления о социальных явлениях облекается в форму модели. Средства выражения модели разнообразны: естественный язык, формулы, конструкции, цифры и т.д.

Норма права моделирует не только правила поведения, но и состояние общественных отношений, их особенности, объектный и субъектный состав. В этом случае она несет информацию о признаках правовых явлений и понятий, пределах, методах, принципах правового регулирования, о правомерном и противоправном, о правовом и неправовом. *Закрепленные в нормативно-правовом акте нормы права как модели общественных отношений дают довольно полную картину социальной действительности, опосредованной правом.*

Именно поэтому изучение законодательных памятников любой страны и эпохи позволяет получить много достоверной информации о жизни, быте, праве общества и государства различных периодов. Благодаря имеющейся информации и особому характеру моделирования общественных отношений юридическая норма приобретает способность регулировать последние. Отражая общественные отношения, юридическая норма тем самым наполняется содержанием, получает специфическую форму его выражения.

3. *Отражает и закрепляет типичность социальных процессов, явлений, связей как следствие их повторяемости.*

Типичность относится, как правило, к существующим отношениям, однако она может касаться и новых социальных связей, повторяемость которых в будущем намечается, если не с достоверностью, то с большой степенью вероятности.

Типизация – сложный мыслительный процесс, предполагающий обобщение, отвлечение от несущественных признаков явлений и выделение существенных. Применительно к юридической норме типизация проявляется в вычленении наиболее характерного, что присуще правовым явлениям или поступкам человека в определенной ситуации. Это – процесс абстрагирования от конкретного в правовых явлениях, от индивидуальных черт личности и особенностей ее поведения. Благодаря этому в законах как положительных, ясных, всеобщих нормах, свобода приобретает безличное, теоретическое, независимое от произвола отдельного индивида существование.

В силу типизации правовое понятие получает свои существенные признаки, а правило поведения, не утрачивая связи с социальными отношениями, – способность охватывать своим регулирующим воздействием неопределенное число лиц. В этом смысле для юридической нормы характерны предметность содержания и абстрактность адресата. *Типизация содержания норм приводит к тому, что они становятся «равным масштабом для различных лиц». Она обусловливает и такое свойство права, как стабильность.* Типичными общественные отношения становятся по истечении довольно длительного времени, когда выкристаллизовывается то общее и устойчивое, что присуще им. Это устойчивое и закрепляется в юридических нормах, сообщая последним свойство стабильности. Юридические нормы должны изменяться или отменяться лишь в том случае, когда моделируемые ими социальные связи перестали быть типичными.

4. *Обладает общеобязательным характером. Это свойство нормы права означает неукоснительное ее соблюдение и исполнение и предполагает обязательную реакцию со стороны общества, государства, социальной группы на поведение человека.* Реакция может быть положительной, если поведение соответствует требованиям юридической нормы, или отрицательной, если ее предписания нарушаются.

Определив основные признаки нормы права, необходимо раскрыть ее содержание. **Содержание нормы права** – это единство всех составляющих ее элементов, свойств, их взаимодействие между собой

и регулируемыми общественными отношениями. Содержание нормы многоаспектно, и с этой точки зрения следует выделить:

а) *логическое содержание нормы* (сводящееся к заключенному в ней суждению, т.е. мысли, в которой утверждается или отрицается что-либо о предметах или явлениях объективной действительности);

б) *социально-юридическое содержание нормы* (понимаемое как регулируемое нормой то или иное общественное отношение в единстве его объектного и субъектного составов);

в) *волевое содержание юридической нормы* (которое заключается в стремлении государства, властвующего класса или социальной группы определенным образом урегулировать общественные отношения, используя при этом имеющиеся у государства возможности). Активное стремление властвующих в обществе структур законодательными средствами закрепить идеи справедливости и свободы или, напротив, произвол выражается в том, что юридическая норма выступает как веление, как категорическое предписание.

2. Классификация правовых норм

Важное место в теории и практике действия юридических норм принадлежит их классификации. Научно обоснованная классификация юридических норм позволяет, во-первых, определить место каждого вида юридических норм в системе права, во-вторых, лучше уяснить функции и роль правовых норм в регулировании общественных отношений, в-третьих, точнее определить границы и возможности регулирующего воздействия права на общественные отношения, в-четвертых, значительно усовершенствовать правотворческую и правоприменительную деятельность.

Правильность и полнота классификации зависят прежде всего от выбора ее основания, которым выступает наиболее существенный признак, определяющий все остальные признаки классифицируемого явления. Обратим внимание на четыре основания классификации юридических норм (хотя в правовой литературе их значительно больше): функции в правовом регулировании общественных отношений, предмет правового регулирования, метод правового регулирования, форма выражения предписания.

1. По функциям в механизме правового регулирования выделяют: исходные правовые нормы, нормы-правила поведения, общие и специальные нормы.

1) Исходные (отправные, первичные, учредительные) нормы *занимают высшую ступень в законодательстве*, имеют наиболее общий характер и выполняют особую роль в механизме правового регулирования общественных отношений. *Эти нормы определяют исходные начала, основы правового регулирования общественных отношений.* Посредством названных норм определяются цели, задачи, принципы, пределы, направления, методы правового регулирования, закрепляются правовые категории и понятия.

Исходные правовые нормы довольно неоднородны по своему характеру, содержанию и целевому назначению. В их составе можно выделить нормы-начала, нормы-принципы, определительно-установочные нормы, нормы-дефиниции. **Виды исходных норм:**

Нормы-начала – это предписания, закрепляющие устои существующего строя, основы социально-экономической, политической и государственной жизни, формы собственности и др. Нормы-начала сосредоточены в конституции государства. Они получают развитие и логическое выражение в других исходных правовых нормах и прежде всего в нормах-принципах.

Нормы-принципы – законодательные предписания, выражающие и закрепляющие принципы права.

Определительно-установочные нормы – это предписания, определяющие цели, задачи отдельных отраслей права, правовых институтов, предмет, формы и средства правового регулирования, закрепляющие целевые установки законодателя.

Нормы-дефиниции содержат определения правовых категорий и понятий.

2) Нормы-правила поведения*,* в отличие от исходных, – *это нормы непосредственного регулирования поведения людей и общественных отношений. Они указывают на взаимные права и обязанности субъектов, условия реализации этих прав и обязанностей, виды и меру реакции государства по отношению к правонарушителям.*

Специфическая особенность непосредственно регулятивной юридической нормы состоит в представительно-обязывающем характере, соответственно которому она устанавливает для участников общественных

отношений (субъектов) охраняемые и гарантируемые государством взаимные субъективные права и юридические обязанности.

3) Общие нормы *– это предписания, охватывающие своим действием, как правило, все правовые институты той или иной отрасли* (нормы уголовного права об условном осуждении, отсрочке исполнения приговора, норма гражданского права об исковой давности и другие). *Эти нормы группируются в общую часть отрасли и регулируют родовые объекты.*

4) Специальные нормы *– это предписания, которые относятся к отправным институтам той или иной отрасли права и регулируют какой-либо определенный вид родовых общественных отношений с учетом присущих им особенностей.* (Специальные нормы детализируют общие предписания, корректируют временные и пространственные условия их реализации, способы правового воздействия на поведение личности. Тем самым они обеспечивают бесперебойную и последовательную реализацию общих норм права. *Специальные нормы образуют в своей совокупности Особенную часть той или иной отрасли права.* Примером специальных норм являются: нормы купли-продажи, дарения, подряда, капитального строительства и иных сделок в гражданском праве; нормы, предусматривающие ответственность за хулиганство, разбой, кражу и другие составы преступлений в уголовном праве, и т.д.)

2. По предмету правового регулирования (по отраслям права) выделяют: **а)** нормы государственного, административного, финансового, земельного, гражданского, трудового, уголовного и иных отраслей российского права.

б) Отраслевые нормы подразделяются на *материальные* и *процессуальные*.

Материальные правовые нормы закрепляют права и обязанности субъектов права, их правовое положение, пределы правового регулирования и т.д.; они показывают субъекту права, что дает ему право и что оно от него требует.

Процессуальные правовые нормы регулируют организационные отношения и носят сугубо организационно-процедурный, управленческий характер. Они всегда регламентируют порядок, формы и методы реализации норм материального права.

3. По методу правового регулирования выделяют: императивные, диспозитивные, поощрительные, рекомендательные нормы.

Императивные нормы *– категорические, строго обязательные, не допускающие отступлений и иной трактовки предписания*. Императивными являются большинство норм права, относящихся к различным его отраслям, а исходные юридические нормы будут таковыми всегда.

Диспозитивные нормы *предписывают вариант поведения, но при этом предоставляют субъектам возможность в пределах законных средств урегулировать отношения по своему усмотрению; сторонам предоставляется возможность самим договориться о своих взаимных правах и обязанностях, и лишь в том случае, если они этого не сделают, предписывается определенный обязательный вариант поведения*. Самостоятельность субъектов права проявляется, таким образом, в предоставленной им возможности поступить по своему усмотрению.

Поощрительные нормы *– это предписания о предоставлении соответствующими государственными органами определенных мер поощрения за одобряемый государством и обществом, полезный для них вариант поведения субъектов*, заключающийся в добросовестном выполнении своих юридических и общественных обязанностей либо в достижении результатов, превосходящих обычные требования.

Поощрительные нормы стимулируют высокопроизводительный труд людей, их творческую и социальную активность (нормативные предписания о государственных наградах, премиях и др.).

Рекомендательные нормы *устанавливают варианты наиболее желательного с точки зрения государства урегулирования общественных отношений.*

4. По форме выражения предписания: управомочивающие, обязывающие, запрещающие нормы.

Управомочивающие (правоустановительные) нормы *предоставляют субъектам право на совершение предусмотренных в них положительных действий и содержат в своем тексте слова «вправе», «имеет право», «может».* Например, осужденные имеют право на получение информации о своих правах и обязанностях; имеют право на

вежливое обращение со стороны персонала учреждения, исполняющего наказания; имеют право на охрану здоровья и другое (ст. 12 Уголовно-исполнительного кодекса РФ).

Обязывающие нормы *закрепляют обязанность совершения определенных положительных действий. Для этих норм характерны слова «обязан», «должен».* К примеру: "Государственная лесная охрана в соответствии с возложенными на нее задачами обязана обеспечивать в пределах своей компетенции производство по делам об административных правонарушениях (ст. 77 Лесного кодекса РФ).

Запрещающие нормы *запрещают названное в них поведение, которое законом признается правонарушением.* Запреты – это государственно-властные веления, основная цель которых предотвратить возможное нежелательное для личности и общества поведение.

3. Структура нормы права

Структура любой правовой нормы образует единство составляющих ее элементов. Однако характер этих элементов, их количество, расположение, способ связи и назначение зависят от вида юридических норм. Следует таким образом различать структуру исходных (учредительных, отправных) норм и норм-правил поведения.

Структура исходных юридических норм*. Эти нормы законодательно закрепляют (учреждают) какое-либо правовое положение материального или процедурного характера. Делается это путем его словесного обозначения или указания на существенные признаки.* Эти признаки правового понятия, явления, принципа, общественно-политической ситуации и выступают в качестве структурных элементов исходной юридической нормы. (Примером может быть ст. 1 Закона РСФСР «О государственной налоговой службе РСФСР», которая определяет эту службу как единую систему контроля за соблюдением налогового законодательства (первый признак), за правильностью исчисления (второй признак), полнотой и своевременностью внесения в соответствующий бюджет налогов и других обязательных платежей, установленных законодательством (третий признак). Совокупность названных признаков и образует структуру данной юридической нормы.)

Структура норм-правил поведения*.*

Нормы права, устанавливающие определенный шаблон поведения в той или иной ситуации, т.е. являющиеся правилами поведения,

имеют в своей логико-юридической структуре *гипотезу, диспозицию и санкцию*.

1) Гипотеза юридической нормы – часть юридической нормы, указывающая на жизненные обстоятельства, при наличии или отсутствии которых реализуется норма.

С помощью гипотезы абстрактный вариант поведения «привязывается» к конкретному жизненному случаю, к определенному человеку, времени и месту. Обобщение социальных ситуаций приводит к формированию модели поведения, выраженной абстрактно в норме, а каждая из ситуаций, закрепленная в гипотезе, «вдыхает жизнь» в правило поведения, переводит его на уровень отдельного случая. Иными словами, гипотеза приводит в движение юридическую норму. Например, в соответствии с семейным законодательством (ст. 12 Семейного кодекса РФ) для заключения брака необходимы взаимное добровольное согласие мужчины и женщины, вступающих в брак, и достижение ими брачного возраста. Только при наличии упомянутых обстоятельств (положительная гипотеза) норма будет действовать. Наряду с этим действие рассматриваемой нормы связывается одновременно и с некоторыми обстоятельствами, названными в ст. 17 этого же Кодекса: отсутствие уже зарегистрированного брака, близких родственных отношений с лицом, вступающим в брак, а также признанной судом недееспособности вследствие психического расстройства (отрицательная гипотеза).)

Если в гипотезе указано одно обстоятельство, с наличием или отсутствием которого связывается действие юридической нормы, то такая гипотеза называется ***простой***.

(К примеру, ст. 14 Закона РФ «О гражданстве» от 28 ноября 1991 г. гласит: «Ребенок, родители которого на момент его рождения состоят в гражданстве Российской Федерации (*гипотеза)*, является гражданином Российской Федерации независимо от места рождения»).

Если гипотеза действие нормы ставит в зависимость от наличия или отсутствия одновременно двух или более обстоятельств, то она называется ***сложной***.

(Именно таковой является гипотеза, изложенная в п. 2 ст. 17 того же Закона о гражданстве: «Ребенок, родившийся на территории Российской Федерации (*одно обстоятельство)* от лиц без гражданства (*второе обстоятельство),* является гражданином Российской Федерации».)

Альтернативной *называют гипотезу, ставящую действие юридической нормы в зависимость от одного из нескольких перечисленных в законе обстоятельств.*

(Таковыми являются гипотезы многих норм того же Закона о гражданстве. Например, ст. 22 называет четыре обстоятельства, каждое из которых является основанием прекращения гражданства; п. 3 ст. 19 этого же Закона, облегченный порядок приема в российское гражданство связывает с любым из шести перечисленных обстоятельств и т.д.)

2) Диспозиция юридической нормы – часть юридической нормы, содержащая правило поведения, которому должны следовать участники правовых отношений.

Диспозиция – это модель правомерного поведения.

В зависимости от того, как излагается правило поведения, различают следующие виды диспозиции:

а) ***простая*** *– диспозиция, называющая вариант поведения, но не раскрывающая, не разъясняющая его* (например, ст. 39 Водного кодекса РФ устанавливает, что обособленные водные объекты, принадлежащие на праве собственности городским и сельским поселениям, а также другим муниципальным образованиям, являются муниципальной собственностью. Что представляют собой обособленные водные объекты, норма не определяет);

б) ***описательная*** *– диспозиция, описывающая все существенные признаки поведения* (такова ст. 84 Воздушного кодекса РФ, которая подробно перечисляет и описывает средства и действия по обеспечению авиационной безопасности: предотвращение доступа посторонних лиц и транспортных средств в контролируемую зону аэропорта или аэродрома; охрана воздушных судов на стоянках; предполетный осмотр и др.);

в) ***ссылочная*** *– диспозиция, не излагающая правило поведения, а отсылающая для ознакомления с ним к другой норме закона* (таковы, к примеру, диспозиции ст. 17 и 30 Воздушного кодекса РФ: «Использование воздушного пространства или отдельных его районов может быть запрещено или ограничено в порядке, установленном Правительством Российской Федерации» (ст. 17); «Права и ответственность инспекторов определяются Правительством Российской Федерации» (ст. 30).

Разновидностью ссылочной диспозиции является ***Бланкетная диспозиция***. *Для ознакомления с правилами поведения она отсылает не к нормам закона, а к инструкциям, правилам, техническим нормам и т.д.*

3) Санкция правовой нормы – часть юридической нормы, указывающая на неблагоприятные последствия, возникающие в результате нарушения диспозиции правовой нормы.

(Санкция – логически завершающий структурный элемент юридической нормы. В ней выражается неодобрительное отношение общества, государства, личности к нарушителям нормы. До тех пор, пока нормы права не будут исполняться в силу убеждения, добровольно, до тех пор, пока существуют правонарушения, санкция будет оставаться действенным средством соблюдения и исполнения юридических норм, а тем самым – средством укрепления законности и правопорядка.)

Санкция правовой нормы – понятие собирательное. В зависимости от характера неблагоприятных для нарушителя последствий она *может предусматривать:*

а) меры ответственности (лишение свободы, штраф, выговор, взыскание материального ущерба и др.); санкции этого вида называются штрафными или карательными;

б) меры предупредительного воздействия (привод, арест имущества, задержание в качестве подозреваемого в совершении преступления, отмена акта государственного органа, принудительное лечение, снос самовольно возведенных строений и др.);

в) меры защиты (восстановление на прежней работе рабочих и служащих, ранее незаконно уволенных; взыскание алиментов и др.); назначение указанных мер – устранение причиненного человеку вреда и восстановление его нарушенных прав (эти меры, в отличие от мер ответственности, предусматривают выполнение правонарушителем лежащих на нем и не исполненных ранее обязательств);

г) неблагоприятные последствия, возникающие в результате поведения самого субъекта (утрата больным пособия по временной нетрудоспособности вследствие нарушения больничного режима или неявка без уважительных причин на врачебный осмотр и т.д.).

Санкции правовых норм целесообразно классифицировать по объему и размерам неблагоприятных для правонарушителя последствий, распределив их в три группы.

1. *Абсолютно определенные санкции,* где точно указан размер неблагоприятных последствий (освобождение работника от исполнения своих обязанностей, увольнение, точно обозначенный размер штрафа и др.).

2. *Относительно определенные санкции,* где границы неблагоприятных последствий указаны от минимального до максимального или только до максимального. Это прежде всего многие санкции уголовно-правовых норм с формулировкой «наказывается лишением свободы на срок от ... до ... лет» или «наказывается лишением свободы сроком до ... лет».

3. *Альтернативные санкции,* где названы и перечислены через соединительно-разделительные союзы «или», «либо» несколько видов неблагоприятных последствий, из которых правоприменитель выбирает только одно, наиболее целесообразное, для решаемого случая.

Соотношение нормы права и статьи закона

Норма права, включающая в себя гипотезу, диспозицию и санкцию, может по-разному излагаться в статьях закона или иного нормативного акта. Есть три случая такого изложения.

1. Норма права и статья закона совпадают, т.е. в одной статье нормативного акта целиком изложена норма в составе всех трех ее элементов.

Это наиболее типичный случай. В уголовно-правовых нормах при этом диспозицию как третий элемент юридической нормы следует «проявлять» логическим путем, и выглядеть она, к примеру, будет так: «Хулиганство совершать запрещено», «Получение взятки запрещено» и т.д.

2. Несколько норм включено в одну статью закона.

3. Одна норма расположена в нескольких статьях.

Тема 12. СИСТЕМА ПРАВА

Вопросы:

1.Понятие системы права.

2.Соотношение системы права и системы законодательства.

3.Основания деления права на отрасли.

4.Характеристика основных отраслей права.

1. Понятие системы права;

Праву как социальному явлению, несмотря на его кажущуюся хаотичность, присущи признаки организованного явления. Иными словами, *право обладает такими признаками системного образования, как упорядоченность и стройность, и имеет свою структуру.*

Система права объективно предопределяется системой общественных отношений, устройством государства, его развитием. Система права характеризует его единство и дифференциацию, разнообразие составных частей, т. е. его внутреннее согласованное строение.

Ф. Энгельс еще в XIX веке обратил на это внимание. «Право должно не только соответствовать общему экономическому положению, - писал он, - не только быть его выражением, но также быть внутренне согласованным выражением, которое бы не опровергало само себя в силу внутренних противоречий»[46].

Юридическая согласованность системы права должна означать (включать в себя) единство, целостность правовой системы государства, подчинение ее единым принципам построения и функционирования. Она также означает непротиворечивость внутренних ее компонентов друг другу, их тесную взаимосвязь и синхронное взаимодействие. Поэтому право в каждом государстве существует и действует как единая, юридически цельная, внутренне согласованная система общеобязательных правил поведения, состоящая из необходимых для ее надежного существования структурных элементов (норм, институтов, отраслей)[47].

Наиболее существенным признаком системы права является ее единство. Оно объясняется, во-первых, тем, что все основные компо-

---

[46] *К. Маркс, Ф. Энгельс*. Соч. Т. 37. С. 418.

[47] См. *С. С. Алексеев*. Структура советского права. М., 1975. С. 9 – 10.

ненты системы, и в первую очередь правовые нормы, выражают государственную волю, что уже само по себе предполагает единство содержащихся в них положений. Они скреплены воедино этой волей.

Во-вторых, система права – это система конкретного государства, которое заинтересовано в ее единстве, непротиворечивости, устойчивости. Поэтому государство, осуществляя правотворческую деятельность, стремится строить свою правовую систему на единых началах, идеях и принципах. В противном случае правовая система из опоры государства превратится в дестабилизирующий фактор.

В-третьих, единство системы права предопределяется единством целей и задач, которые должны быть достигнуты посредством права и на которые безусловно ориентирована деятельность правотворческих органов.

В-четвертых, системе права присуще собственное, внутреннее единство, без чего она не может существовать как система. Правовые акты, действующие в государстве, так или иначе должны быть согласованы (взаимосвязаны) между собой. Один акт должен дополнять другой, правовой акт нижестоящего органа власти не должен противоречить акту вышестоящего органа, а все акты должны соответствовать Конституции – основному закону государства.

Требования единства, непротиворечивости системы права иногда не могут быть полностью соблюдены в силу особых форм и путей ее создания. Они вполне приемлемы для унитарных государств, государств с романо-германской правовой системой и не совсем соотносятся, например, с правовой системой США.

Система права – явление объективное, хотя оно и находит свое проявление вовне через деятельность законодателя. Структура права предопределена в конечном счете характером общественных отношений на том или ином этапе общественного развития.

Таким образом, **система права –** *это внутреннее строение права, деление его на отрасли, подотрасли и правовые институты в соответствии с предметом и* методом правового регулирования.

Признаки системы права:

1. Складывается в соответствии с потребностями общественного развития.

2. Состоит из норм, правовых институтов, подотраслей и отраслей.

3. Характеризуется наличием прямых и обратных связей.

4. Должна быть внутренне не противоречивой, согласованной.

Элементы системы права*:*

1. *Норма права* – первичный структурный элемент системы права.

(общеобязательное веление, выраженное в виде государственно-властного предписания и регулирующее общественные отношения)

2. Правовой институт – совокупность норм, регулирующих определенный вид однородных общественных отношений. Крупные правовые институты, охватывающие значительный по объему круг правовых норм, могут подразделяться на *субинституты.*

3. Отрасль права – совокупность норм, объединенных в правовые институты, регулирующих определенную сферу общественных отношений. Некоторые отрасли права в своем составе имеют *подотрасли* – совокупность норм права, регулирующих несколько однородных общественных отношений.

2. Соотношение системы права и системы законодательства

А) система права состоит из норм, правовых институтов и отраслей права; система законодательства состоит из нормативно-правовых актов (законов и других подзаконных нормативных актов).

Б) система права в большей мере связана с системой общественных отношений; система законодательства определяется волей законодателя, исходя из принципа эффективности и целесообразности.

В) кроме норм, законодательство включает призывы, декларации, указания на цели и мотивы издания норм права; система права включает в себя только нормы.

Г) количество отраслей права не совпадает с количеством отраслей законодательства. При этом возможны следующие варианты соотношения отраслей права и законодательства: **1**. Отрасль права совпадает с отраслью законодательства (уголовное, гражданское); **2**. Отрасль права есть, отрасли законодательства нет (право социального обеспечения); **3**. Отрасли права нет, а отрасль законодательства существует (транспортное законодательство), при этом в большинстве случаев отрасли законодательства складываются из норм различных отраслей права.

Д) система законодательства по объему представленного в нем материала шире, чем система права, так как включает в себя положения, не являющиеся правовыми (например, обосновывающие мотивы, цели издания правовых актов и т.п.).

Е) внутренняя структура системы права не совпадает с внутренней структурой системы законодательства, если под вертикальной структурой права понимается его деление на отрасли, нормы и т.д., то вертикальная структура системы законодательства строится в соответствии с юридической силой нормативных правовых актов, компетенцией издающего их органа в системе нормотворчества).

Ж) система права включает в себя нормы, не содержащиеся в нормативных правовых актах, а имеющих, к примеру, своим источником правовой прецедент.

Необходимо соотнести понятия «система права» и «правовая система».

Правовая система *в отличие от системы права представляет собой совокупность взаимосвязанных, согласованных и взаимодействующих правовых средств, регулирующих общественные отношения, а также элементов, характеризующих уровень правового развития той или иной страны (государства).*

Структура правовой системы:

– система права;
– система законодательства;
– правовые институты и правовые учреждения (правотворческие и правоприменительные);
– правовые понятия, принципы, символы;
– правовая политика, идеология, культура;
– юридическая практика.

3. Основания деления права на отрасли

В основе деления системы права на отрасли лежат предмет и метод правового регулирования.

Кроме предмета и метода правового регулирования можно в качестве факультативного основания признать наличие основного источника (как правило, кодифицированного) у каждой отрасли права.

Предмет правового регулирования – это совокупность общественных отношений, регулируемых правом.

Именно предмет обусловливает в первую очередь необходимость выделения той или иной отрасли права, а когда отрасль начинает формироваться, появляется и соответствующий ей метод регулирования, во многом зависящий от воли законодателя. И предмет, и метод правового регулирования имеют свои сложные структурные компоненты.

В **структуру предмета правового** регулирования входят: **а)** субъекты; **б)** объекты регулирования общественных отношений; **в)** социальные факты, с которыми связано возникновение соответствующих отношений.

Метод правового регулирования - совокупность взаимосвязанных и взаимообусловленных приемов и способов воздействия права на общественные отношения.

В **структуре метода правового регулирования** имеются следующие структурные компоненты: **а)** установление границ правового регулирования; **б)** закрепление в нормативных актах прав и обязанностей субъектов – участников отношений, предписания о должном и возможном их поведении; **в)** наделение участников отношений (граждан и юридических лиц) правоспособностью и дееспособностью, что позволяет им вступать в разнообразные правоотношения; **г)** определение мер ответственности (принуждения) на случай нарушения этих установлений.

Признаки, характеризующие метод правового регулирования:

– юридические факты, необходимые для возникновения правоотношений;

– юридическое положение участников правоотношений;

– характер прав и обязанностей участников правоотношений и их распределение между ними;

– виды санкций – государственно-принудительных мер за нарушение требований норм права и порядок их применения.

Методы правового регулирования:

– *императивный* (категорический, властный) – *способ воздействия, не допускающий отступлений от правовых предписаний. Характерен для уголовного, административного, финансового и других отраслей права.* Имеет следующие особенности: жесткий характер

регламентации поведения участников правоотношений; неравное положение участников правоотношения; наличие отношений власти и подчинения;

– *диспозитивный* (автономный) – *способ воздействия, предполагающий предоставление субъектам права альтернативного варианта поведения. Присущ, прежде всего, гражданскому праву.* Имеет также ряд особенностей: относительная свобода поведения сторон; равное положение участников правоотношения; способность самостоятельно избирать тот или иной вариант поведения;

– *поощрительный – способ воздействия, стимулирующий социально-полезное, активное поведение путем поощрений. Свойственен прежде всего трудовому праву, но также используется и в других отраслях права, например, в административном праве;*

– *рекомендательный – способ воздействия, предлагающий субъектам наиболее целесообразный вариант поведения.* Используется государством при организации отношений с общественными организациями, фермерскими и иными сельскохозяйственными субъектами.

4. Характеристика основных отраслей российского права

- по предмету регулирования

Конституционное право. Эта отрасль права является активным центром системы права. Данная отрасль представляет собой исходную нормативную базу системы права РФ, поскольку регулирует наиболее важные социальные, экономические и политические отношения, основу государственно-общественного строя страны. *Предметом данной отрасли права являются основы конституционного строя, права и свободы человека и гражданина, федеративное устройство, институт президента, Федеральное собрание, правительство, судебная власть, местное самоуправление. Данной отрасли права присущ императивный метод. Основными источниками этой отрасли являются Конституция РФ, федеральные конституционные законы, конституции и конституционные уставы субъектов РФ и другие.*

Административное право. Нормами данной отрасли права регулируются общественные отношения в сфере государственного управления. *Специфика этих отношений состоит в том, что одной из сто-*

рон в административных правоотношениях всегда выступает государственный орган или должностное лицо. Поэтому основной метод в административном праве – отношения власти и подчинения. Основными источниками данной отрасли права являются Конституция РФ, конституции и уставы субъектов РФ, КОАП РФ и другие.

Гражданское право. *Эта отрасль регулирует обширную область имущественных и личных неимущественных отношений* (честь, достоинство, авторство, имя). На основании норм гражданского права складывается гражданский (хозяйственный) оборот, в котором участвуют граждане, организации, учреждения. *Особенностью гражданских правоотношений является равенство их участников. Главный метод регулирования – диспозитивный. Источники – Конституция РФ, Гражданский кодекс РФ.*

Уголовное право. *Предметом данной отрасли права является совокупность общественных отношений, охраняемых уголовным законом.* Нормами данной отрасли права устанавливаются виды и меры уголовно-правовой ответственности за совершенные преступления. Уголовное право определяет, какие общественно опасные деяния следует считать преступлениями. *Основной метод регулирования – императивный. Источники – Конституция РФ, Уголовный кодекс РФ.*

Финансовое право. *Предмет данной отрасли – финансовые отношения, формирование и исполнение государственного бюджета, денежное обращение, займы, кредиты, налогообложение.* Субъектами финансовых отношений являются все юридические и физические лица, а сама финансовая деятельность носит в значительной степени исполнительно-распорядительный характер, что влияет на используемый в этой отрасли права метод правового регулирования. *Основным методом регулирования является императивный метод. Источники – Налоговый и Бюджетный кодексы, кодифицировавшие основные подотрасли финансового права.*

Семейное право. Тесно примыкает к гражданскому праву, хотя является самостоятельной отраслью права. *Нормы семейного права определяют порядок заключения и расторжения брака, отношения между супругами, родителями и детьми, вопросы воспитания детей, оставшихся без попечения родителей* (усыновление, опека, попечительство, приемная семья). *Ведущие методы – диспозитивный и метод равенства сторон. Основной источник – Семейный кодекс РФ.*

Уголовно-исполнительное право. *Нормами данной отрасли регулируются отношения в сфере исполнения уголовного наказания* (порядок отбывания уголовного наказания в виде лишения свободы, деятельность органов и учреждений, исполняющих уголовные наказания в виде лишения свободы и др.). *Основной метод – императивный. Основной источник – Уголовно-исполнительный кодекс РФ.*

- по назначению

1) *материальные* (состоят из норм, которые непосредственно регулируют общественные отношения – конституционное, уголовное и т.д.)

2) *процессуальные* (состоят из норм, которые устанавливают порядок применения норм отраслей материального права – уголовно-процессуальное, гражданско-процессуальное)

- по предметному единству

1) *основные* (в их состав не могут входить нормы других отраслей права – конституционное, гражданское и др.)

2) *комплексные* (состоят из норм, взятых из различных отраслей права – природоохранительное право и т.д.)

Понятие и виды правовых институтов

Правовой институт – совокупность правовых норм, регулирующих определенный вид общественных отношений.

Виды правовых институтов:

- *по связи с элементами системы права:*

1) отраслевые (состоят из норм одной отрасли права)

2) комплексные (состоят из норм различных отраслей права)

- *по функциям права:*

1) регулятивные (проводят регулятивную функцию права)

2) охранительные (проводят охранительную функцию права)

- *по способу обособления юридических норм*

1) предметные (относятся к одному предмету регулирования)

2) функциональные (обеспечивают сквозное регулирование отдельной операции в правовом регулировании, касающейся многих разновидностей данных отношений).

Тема 13. ПРАВОВЫЕ ОТНОШЕНИЯ

Вопросы:

1.Понятие правоотношений и их разновидности.

2.Субъекты правоотношений.

3.Объекты и содержание правоотношений.

4.Юридические факты и их значение.

1. Понятие правоотношений и их разновидности

В процессе жизнедеятельности люди всегда вступают в какие-либо общественные отношения, взаимосвязи. Многие из этих отношений урегулированы нормами права. Рассмотрим проблему правоотношений с точки зрения позитивных правоотношений.

Правовым отношениям как особой разновидности общественных отношений присущи некоторые признаки, такие как:

1. *Правоотношения – разновидность отношений общественных* (т.е. отношения между людьми, неразрывно связанные с их деятельностью, поведением).

2. *Правоотношения, как правило, возникают на основе норм права.* (Между нормой права и правоотношением существует жесткая зависимость – в жизни возникают только те правоотношения, на которые указывает юридическая норма. В строгом смысле слова, правоотношения – это *законоотношения*).

3. *Правоотношения характеризуются наличием у их участников субъективных прав и юридических обязанностей.* (Это особая форма связи, связь через права и обязанности, которые закреплены в нормах позитивного права. Носитель субъективного права – лицо управомоченное, носитель юридической обязанности – лицо обязанное.)

4. *Правоотношения – волевые отношения.* Это означает, что помимо нормы права, которая сама по себе уже выражает определенную волю, для возникновения правоотношений необходима воля его участников (вступление в брак возможно лишь при согласии обеих сторон, купля-продажа возможна при согласии продавца и покупателя и т.д.).

5. *Правоотношения – это отношения, охраняемые государством.* Государство, обеспечивая в конечном счете выполнение требований юридических норм, охраняет и отношения, возникающие на основе этих норм.

Таким образом, **правоотношения** – *это охраняемые государством общественные отношения, возникающие, как правило, вследствие воздействия норм права на поведение людей и характеризующиеся наличием субъективных прав и юридических обязанностей у их участников.*

Различают следующие виды правовых отношений.

По способу индивидуализации субъектов:

– *общие* (правовые связи, основанные на общих правах и обязанностях, субъекты которых не имеют поименной индивидуализации);

– *конкретные* (правовые связи, субъекты которых, во всяком случае один их них – носитель субъективного права, определены путем поименной индивидуализации).

По способу индивидуализации субъектов в конкретных отношениях:

– *относительные* (те отношения, в которых поименно определены участники – носители субъективного права и носители юридической обязанности);

– *абсолютные* (отношения, в которых поименно определена лишь одна сторона – носитель субъективного права, а обязанными являются все другие лица).

По функциям права:

– *регулятивные* (отношения, складывающиеся на основе регулятивных норм и проводящие регулятивную функцию права);

– *охранительные* (отношения, складывающиеся на основе охранительных норм и проводящие охранительную функцию права).

По отраслям права:

– конституционно-правовые;
– гражданско-правовые;
– уголовно-правовые;
– административно-правовые;
– другие.

2. Субъекты правоотношений

Субъекты правоотношений – это участники правовых отношений, имеющие субъективные права и юридические обязанности.

Субъекты и объекты правоотношения, содержание правоотношения образуют его состав.

Традиционно все многочисленные субъекты права подразделяются в юридической литературе на два вида: *индивиды (физические лица) и организации (юридические лица).*

К *индивидам* относятся: граждане государства, иностранцы, лица без гражданства (апатриды), лица с двойным гражданством (бипатриды).

К организациям (юридическим лицам) принято относить государственные и негосударственные организации, государство в целом.

Виды коллективных субъектов права:

1. Государство в целом.
2. Государственные органы и учреждения.
3. Общественные, кооперативные, коммерческие организации.
4. Промышленные и сельскохозяйственные предприятия.
5. Административно-территориальные единицы.
6. Национально-государственные образования.
7. Избирательные округа.
8. Церковь и ее региональные общины, конфессии.
9. Иностранные фирмы, банки, предприятия.

Юридическое лицо – это организация, которая имеет в собственности, хозяйственном управлении обособленное имущество и отвечает им по своим обязательствам, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде. Юридическое лицо должно иметь самостоятельный баланс и смету.

Для того, чтобы быть субъектом правоотношения, организация или социальная общность, индивид должны обладать правосубъектностью.

Правосубъектность – это способность быть участником правоотношения (субъектом права).

Применительно к государственным и негосударственным организациям, государству в целом правосубъектность находит выражение в их компетенции.

Компетенция – совокупность прав и обязанностей, полномочий организаций и государства в целом, предоставленных для осуществления их функций.

Рассматривая правосубъектность применительно к индивидам, в ней следует различать три составные части (элемента): *правоспособность, дееспособность и деликтоспособность.*

Правоспособность – способность индивида иметь субъективные права и юридические обязанности. Правоспособность человека возникает с момента его рождения (в некоторых случаях до его рождения) и прекращается после его смерти (в некоторых случаях и после). Различают *общую, отраслевую и специальную* правоспособность.

Дееспособность – способность своими действиями осуществлять права и обязанности. Различают *полную* (наступает с момента совершеннолетия), *частичную* (дееспособность малолетних от 6 до 14 лет; дееспособность несовершеннолетних от 14 до 18 лет), *ограниченную* (состоит в ограничении дееспособности в силу судебного решения: лица, находящиеся в алкогольной или наркотической зависимости, душевнобольные и др.).

Деликтоспособность – способность лица нести ответственность за свои поступки, прежде всего за совершенное правонарушение.

В составе правосубъектности правоспособность является базовым элементом, а дееспособность и деликтоспособность производны от нее, т.е. если лицо неправоспособно, то ни о каких своих действиях по осуществлению прав и ответственности за неисполнение обязанностей речи идти не может.

3. Объекты и содержание правоотношений

Субъективное право и юридическая обязанность являются юридическим содержанием правоотношения, ибо анализируя эти элементы правоотношения, можно судить о его характере и цели.

Субъективное право – право, принадлежащее субъекту права, то есть лицу управомоченному. Субъективное право – это поведение возможное, т.е. его реализация целиком зависит от усмотрения управомоченного, его воли и желания. Однако рамки возможного поведения, а, следовательно, и рамки реализуемого интереса четко очерчены нормами объективного права. Именно поэтому для характеристики субъективного права употребляется категория «мера» – *мера возможного поведения.*

Юридическая обязанность – необходимое поведение субъекта правоотношения, установленное для удовлетворения интересов носителя субъективного права. Без соответствующей юридической обязанности субъективное право превращается в фикцию. Юридическая обязанность также, как и субъективное право, тесно связана с категорией «мера» и представляет собой меру должного, необходимого поведения.

Вопросы, касающиеся объекта правового регулирования, являются самыми сложными в теории правоотношения. В современной юридической литературе существует два основных подхода к понятию объектов правовых отношений – *монистический и плюралистический.*

Наиболее развернутое выражение и обоснование ***монистическая*** *теория объекта правоотношения* нашла в работах О.С. Иоффе и М.Д. Шаргородкого. *Концепция монистической теории объекта правоотношения сводится к признанию в качестве объекта правоотношения только поведение человека*.

Плюралистическая *теория объекта правоотношения* реально отражает разнообразие существующих правоотношений, опирается на факты, практична, а потому верна. Согласно данной теории в качестве объектов правовых отношений признаются:

1. Предметы материального мира (к ним относятся вещи).

2. Продукты духовного творчества (результаты интеллектуальной деятельности: произведения искусства, литературы, живописи, кино и другие).

3. Личные неимущественные блага, под которыми понимаются нематериальные блага, непосредственно связанные с человеком, его личностью (жизнь, здоровье, половая неприкосновенность, честь, достоинство и другие).

4. Поведение участников правоотношения выражается в действии (активное поведение) и бездействии (пассивное поведение).

5. Результаты поведения субъектов правоотношения – это те последствия, к которым приводит то или иное действие или бездействие.

4. Юридические факты и их значение

Известно, что возникнуть на пустом месте правоотношения просто не могут, для их возникновения необходимы определенные обстоятельства (предпосылки). В научной литературе такие жизненные обстоятельства и признаны в качестве юридических фактов.

Итак, под **юридическим фактом** следует понимать конкретные социальные обстоятельства (события, действия), вызывающие в соответствии с нормами права наступление определенных правовых последствий – возникновение, изменение или прекращение правовых отношений. Юридические факты имеют ряд **признаков:**

– во-первых, по своему содержанию это реальные жизненные обстоятельства (явления);

– во-вторых, данные жизненные обстоятельства предусмотрены нормами права;

– в-третьих, они вызывают наступление определенных юридических последствий;

– в-четвертых, юридический факт несет в себе информацию о состоянии общественных отношений;

– в-пятых, юридические факты, как правило, зафиксированы в установленной законодательством процедурно-процессуальной форме.

Юридические факты классифицируются следующим образом.

По последствиям:

– *правообразующие* (влекут возникновение правоотношений);

– *правоизменяющие* (влекут изменение правоотношений);

– *правопрекращающие* (влекут прекращение правоотношений).

По форме проявления:

– *положительные* (обстоятельства, требующие их наличия для возникновения правоотношений);

– *отрицательные* (обстоятельства, требующие их отсутствия для возникновения правоотношений).

По связи с волей субъекта:

– *события* – факты, не связанные и не зависящие от воли и сознания индивида. События в свою очередь подразделяются на *абсолютные и относительные*. К первым относятся природные явления, которым придается юридическое значение в силу того, что они оказывают определенное воздействие на общественные отношения (стихийные бедствия). Вторые напрямую не связаны с волей субъектов правоотношения, но связаны с волей третьих лиц (поджег дома, вследствие которого возникают страховые отношения);

– *действия* **–** факты, связанные и зависящие от воли и сознания индивида. Действия в свою очередь подразделяются на **правомерные** (*юридические акты* – это действия, совершенные с целью породить юридические последствия; *юридические поступки* – действия, совершенные без намерения породить юридические последствия, они возникают в силу закона) и **неправомерные** (*правонарушения* и *казусы* – объективно противоправные действия).

Особой разновидностью юридического факта является *фактический состав – совокупность юридических фактов, необходимых для возникновения правоотношения.*

Фактические составы классифицируются по следующим основаниям.

По функциям:

– правообразующие, правопрекращающие и правоизменяющие.

По процессу накопления фактов:

– *завершенные* (процесс накопления фактов завершен);

– *незавершенные* (процесс накопления не закончен).

По способу накопления фактов составы:

– *с независимым* (очередность) накоплением элементов **(простые составы);**

– *с последовательным* накоплением элементов **(сложные составы);**

– *в которых* часть элементов может возникать независимо, а часть – последовательно **(смешанные составы).**

Тема 14. РЕАЛИЗАЦИЯ ПРАВА

Вопросы:

1. Понятие и формы реализации права.
2. Применение права как особая форма реализации права.
3. Стадии применения норм права.
4. Пробелы в праве: понятие и виды.
5. Акты применения норм права: понятие и виды.

1. Понятие и формы реализации права

Право выступает в качестве высшей социальной ценности лишь тогда, когда его принципы и нормы воплощаются в жизни, реализуются в действии субъектов социального общения.

В научной и учебной юридической литературе имеется несколько определений реализации права.

Н. И. Матузов и А. В. Малько под реализацией права понимают «процесс воплощения юридических предписаний в правомерных действиях граждан, органов, организаций, учреждений, должностных лиц и всех иных участников общественных отношений»[1].

В.И. Леушин считает, что реализация права – это осуществление юридически закрепленных и гарантированных государством возможностей, проведение их в жизнь в деятельности людей и организаций[2].

В приведенных и других определениях подчеркивается важнейшее качество, важнейшая черта реализации права – это его воплощение в жизнь через деятельность субъектов права. Для процесса реализации является безусловным положение о необходимости исполнения, осуществления правовых предписаний. Если положения правовых норм не будут реализовываться, то каким бы хорошим не выглядел закон, он не будет иметь ценности для человека, он будет не более чем пустой декларацией, сообщением о намерениях, но не обязательным к исполнению юридическим документом.

В реализация права *– это претворение (воплощение) норм права в правомерное поведение субъектов правоотношения.*

---

[1] См.: *Н.И. Матузов, А.В. Малько.* Теория государства и права. М., 2001. С.327.

[2] См.: Теория государства и права. Под. ред. В.М. Корельского и В.Д. Перевалова. М., 2002. С.392

Реализация права как процесс может быть охарактеризован с *объективной и субъективной стороны.*

С объективной стороны – совершение предусмотренных нормами права правомерных действий определенными средствами, в известной последовательности, в некоторые сроки и некотором месте.

С субъективной стороны – отношение субъекта к реализуемым правовым требованиям, его установки и воля в момент совершения предписываемых действий. Субъект может быть заинтересованным в реализации права, осуществлять правовые предписания из сознания общественного долга или из страха неблагоприятных последствий. Но главное в этом процессе – скрупулезное следование образу действий, условиям места и времени их совершения.

Реализация не состоится, если хотя бы одно из обязательных условий будет нарушено.

Реализация права может протекать как в общих, так и в конкретных правоотношениях. В рамках общих правоотношений нормы права реализуются, как правило, в виде воздержания субъектов от совершения запрещаемых действий. Наиболее очевидно это в случаях не нарушения административно-правовых и уголовно-правовых запретов (соблюдаются правила дорожного движения, не совершаются преступления и т.п.). В данном случае реализация происходит потому, что обязанные субъекты (граждане, иностранцы, лица без гражданства, должностные лица) выполняют предписания правовых норм, воздерживаясь от запрещенных поступков. Конкретные правоотношения здесь не возникают, поскольку нет юридического факта – нарушения запрета кем-либо из указанных субъектов, а есть лишь их общая правовая связь с государством, установивший соответствующий запрет.

В конкретных правоотношениях реализация права более очевидна и ощутима. В этих правоотношениях субъекты реализуют свои права, приобретают определенные блага, выполняют конкретные обязанности. В данных правоотношениях субъекты непосредственно взаимосвязаны между собой, они противостоят друг другу как управомоченные и обязанные лица, реализующие свои субъективные права и выполняющие соответственно этим правам обязанности. В таких правоотношениях реализуется большинство правовых норм.

По разным основаниям выделяются различные *формы реализации правовых норм:*

а) По характеру правореализующих действий:

– *использование права* – осуществление субъектами своих прав;

Это наиболее демократическая форма реализации, поскольку она чаще всего связана с добровольностью, собственным усмотрением, личным желанием субъектов права. В данном случае реализуются, в первую очередь, управомочивающие нормы, т.е. такие, которые наделяют правами, а не обязанностями. Необходимо отметить, что использование должно осуществляться в рамках и пределах закона, иначе использование может перерасти в злоупотребление правом, или, напротив, для органов власти, должностных лиц в неиспользование права в необходимых случаях.

– *исполнение права* – обязательное совершение предусмотренных обязывающими нормами действий;

Это, в некоторой степени, противоположная соблюдению форма реализации, ибо она предполагает активное поведение, требует активных действий от субъектов права по выполнению возложенных на них обязанностей. Исполнение правовых норм касается органов государства, должностных лиц, которые обязаны исполнять возложенные на них задачи, оно касается физических лиц, которые также должны проявлять активность в выполнении возложенных на них некоторых обязанностей, например, вовремя и правильно платить налоги.

– *соблюдение права* – воздержание от совершения запрещенных нормами права действий;

Соблюдение права, по сравнению с другими формами его реализации, характеризуется следующими особенностями.

Во-первых, соблюдение запретов, исполнение конституционных обязанностей непосредственно связано с государством и возможностью государственного принуждения. В литературе это зачастую отрицается. Однако, как справедливо замечает И. Сабо, следует помнить, что «за соблюдением нормы стоит поведение, указываемое государством»[1].

Во-вторых, границы соблюдения (по содержанию), определены более четко чем, например, использование. При соблюдении необхо-

[1] *Сабо И.* Основы теории права. М., 1974. С.181.

димо воздержание от запрещенных конкретных действий, а при использовании у субъекта много вариантов поведения, поскольку субъективное право содержит несколько правомочий и возможностей.

В-третьих, соблюдение служит важной гарантией осуществления прав и свобод другими гражданами.

В-четвертых, соблюдение может быть добровольным и принудительным, тогда как использование только добровольным. Несоблюдение правовых требований есть правонарушение, а неиспользование права - правомерное поведение.

В-пятых, соблюдение – это всегда требуемые, необходимые поступки и действия. От государства на этот счет исходит императивное веление. Использование же есть возможное, желаемое, целесообразное, с точки зрения законодателя, поведение.

В-шестых, в отличие от применения, соблюдение права не носит властного характера. Субъектами соблюдения являются все участники общественных отношений, тогда как применяют право лишь уполномоченные на то государственные органы и должностные лица, организации.

Соблюдать – значит выполнять нечто установленное, предписанное, указанное.

– *применение права*.

б) По субъекту реализации норм права:

– *индивидуальная;*

– *коллективная.*

в) По уровню (глубине) реализации норм права:

– реализация общих установлений, содержащихся в статьях, фиксирующих задачи и принципы права;

– реализация (вне правоотношений) общих норм, устанавливающих правовой статус и компетенцию;

– реализация в конкретных правоотношениях конкретных правовых норм.

2. Применение права как особая форма реализации права

Особое место занимает *применение* права как комплексная властная деятельность по реализации правовых норм, сочетающая в себе одновременно разные поведенческие акты.

Применение права – это государственно-властная деятельность компетентных государственных органов, должностных лиц и уполномоченных организаций по реализации конкретных норм права относительно конкретных жизненных случаев путем вынесения индивидуально-конкретных правовых предписаний.

Признаки правоприменения, отличающие его от иных форм реализации права:

– властная деятельность компетентных государственных органов и уполномоченных общественных организаций;

– деятельность по индивидуализации правовых предписаний относительно конкретного субъекта в конкретной ситуации;

– творческая деятельность;

– организующая деятельность;

– деятельность, осуществляемая в специально установленных законом формах (процессуальная форма);

– деятельность по вынесению индивидуально-конкретных актов применения права.

Правоприменительная деятельность основана на принципах законности, обоснованности, целесообразности, справедливости и эффективности.

Необходимость правоприменения возникает:

А) когда совершено правонарушение и необходимо определить правонарушителю соответствующую меру наказания;

Б) когда предусмотренные юридическими нормами права и обязанности не могут возникнуть у конкретных лиц без государственно-властной деятельности и компетентных органов (служить в армии, устроиться на работу);

В) когда возникает спор о праве и необходимость защитить чье-то субъективное право;

Г) когда необходимо осуществить предусмотренный законом контроль за правильностью приобретения прав и возложения обязанностей (нотариально удостоверить, получить разрешение на какую-либо деятельность).

Функции применения права:

- право-наделительная
- право-обеспечительная

- функция индивидуального регулирования общественных отношений

3. Стадии применения норм права

Стадия применения права:

- установление и анализ фактических обстоятельств дела
- выбор и анализ нормы права (юридическая квалификация)
- принятие решения
- контроль за исполнением принятого решения

Установление и анализ фактических обстоятельств юридического дела включает:

- определение круга юридически значимых фактов
- сбор и процессуальное закрепление добытых фактов
- исследование фактов, т.е. установление их достоверности и достаточности
- оценка фактов с точки зрения их истинности или ложности

Выбор и анализ нормы права:

- выбор нормы права, рассчитанной на данное фактическое обстоятельство
- проверка правильности текста нормативно-правового акта (опечатки, пропущенные слова)
- проверка подлинности нормы и ее действия в пространстве, во времени и по кругу лиц
- уяснение смысла нормы

Принятие решения включает:

- подготовка проекта правоприменительного акта
- проверка соответствия правоприменительного акта правовым предписаниям
- издание акта правоприменения
- доведение до субъекта содержания принятого решения

4. Пробелы в праве: понятие и виды

Пробел в праве – это полное или частичное отсутствие норм, необходимость которых обусловлена развитием общественных отношений и потребностями практического решения дел

Виды пробелов в праве:

- по времени появления:

А) первоначальные

Б) последующие

- по степени неурегулированности:

А) полное отсутствие норм

Б) недостаточное регулирование имеющимися нормами

- по причинам появления:

А) объективные

Б) субъективные

Способы восполнения пробелов:

- аналогия закона – способ восполнения пробела, при котором правоприменительное решение принимается на основе конкретной нормы конкретного закона, регулирующего сходные с рассматриваемыми отношения;

- **субсидиарное применение права** - способ восполнения пробела, при котором правоприменительное решение принимается на основе нормы из другой отрасли права;

- **аналогия права** - способ восполнения пробела, при котором правоприменительное решение принимается на основе принципов права.

Требования к использованию аналогии:

- решение дела по аналогии допустимо только в случае полного отсутствия или неполноты правовых норм;

- сходство анализируемых обстоятельств и обстоятельств, предусмотренных имеющейся нормой должно быть в существенных, равнозначных в правовом отношении признаках;

- выводы по аналогии недопустимы, если она прямо запрещена законом или если закон связывает наступление юридических последствий с наличием конкретных норм;

- выработанное в ходе использования аналогии правоположение не должно противоречить ни одному из действующих предписаний закона;

- исключительные нормы и изъятия из общих законодательных правил могут приниматься во внимание только тогда, когда рассматриваемые обстоятельства также являются исключительными;

- решение по аналогии предполагает поиск нормы вначале в актах той же отрасли права и только за неимением таковой возможно обращение к другой отрасли и законодательству в целом.

5. Акты применения норм права: понятие и виды

Акт применения норм права – это индивидуальное государственно-властное веление, вынесенное в результате решения юридического дела

Признаки актов применения норм права:

1. принимаются компетентными органами государства, должностными лицами и уполномоченными общественными организациями;
2. носят государственно-властный характер;
3. индивидуализируют нормы права применительно к конкретным ситуациям и лицам;
4. имеют, как правило, документальную форму;
5. выступают юридическими фактами, т.е. влекут возникновение, изменение и прекращение правоотношений.

Виды правоприменительных актов:

- *по субъектам правоприменения:*

А) акты органов государственной власти

Б) акты органов государственного управления

В) акты органов правосудия

Г) акты контрольно-надзорных органов

- *по отраслевой принадлежности:*

А) акты применения норм уголовного права

Б) акты применения норм гражданского права

Г) акты применения норм других отраслей

- *по характеру решения:*

А) запрещающие

Б) обязывающие

Г) управомочивающие

- *по функциональному признаку:*

А) правонаделительные

Б) правообеспечительные акты

В) акты-регламентаторы

- *по способу выражения:*

А) акты-документы

Б) акты-действия

В) акты-символы

- *по наименованию:*

А) приказы
Б) постановления
В) указания
Г) представления
Д) резолюции
Е) протоколы
Ж) решения
З) разрешения
И) предупреждения
К) предписания

Соотношение нормативно-правовых и правоприменительных актов

Единство:

1. и те, и другие являются правовыми актами
2. принимаются компетентными, а не любыми органами
3. носят государственно-властный характер
4. обладают юридической силой
5. обязательны к исполнению
6. обеспечиваются государственным принуждением

Различия:

1. НПА содержит норму права, а ПА содержит индивидуально-конкретное предписание
2. НПА обращены к персонально неопределенному кругу лиц; ПА обращены к персонально-указанным в них лицам
3. НПА выражают метод общенормативного, абстрактного правового регулирования; ПА выражают метод индивидуального регулирования
4. НПА характеризуются возможностью неоднократной реализации, а акт применения действует только один раз
5. ПА выступает юридическим фактом, а НПА нет
6. НПА всегда имеет документальную форму; ПА не всегда имеет такую форму.
7.

Тема 15. ПРАВОВОЕ СОЗНАНИЕ И ПРАВОВАЯ КУЛЬТУРА

Вопросы:

1. Правосознание: понятие, структура, виды.
2. Правовая культура: понятие, структура, показатели.
3. Система правового воспитания личности.

1. Правосознание: понятие, виды, функции

Правосознание – одна из важных сторон духовной жизни общества. Действующее право и существующее правосознание находятся между собой в неразрывной связи. Право отражает ту часть правосознания, которая в установленном порядке высказана от имени государства. Правосознание – это еще возможное, а не действительное (объективированное в соответствующей форме) право. Приобретая в нормах права общеобязательный характер, правосознание тем самым как бы трансформируется в иное качественное явление: превращается из формы общественного сознания в форму юридического бытия.

Правосознание большинством авторов определяется как форма общественного сознания, представляющая систему правовых взглядов, понятий, идей и чувств, основанных на знании права и других правовых явлений, выражающая их оценку и содержащая определенные правовые требования.

Специфическим предметом правосознания до реализации его в праве выступают общественные отношения, требующие юридического закрепления, в том числе и такого, которое обеспечено государственным принуждением.

Специфика отражения правосознанием общественного бытия выражается в том, что оно отражает экономические и иные общественные отношения в своих собственных категориях: закон, законность, правопорядок и др.

Правосознание – это совокупность идей, теорий, чувств, эмоций, взглядов, настроений и т.п., в которой выражается отношение людей к праву действовавшему, действующему и желаемому

Основные черты правосознания:

1) является одной из форм общественного знания;

2) состоит из идей, теорий, чувств, эмоций, настроений и других компонентов;

3) носителями компонентов правосознания являются различные субъекты права;

4) обращено не только к настоящему, но и к прошлому, и к будущему;

5) является формой права в отдельные периоды развития общества;

6) ориентирует субъектов права в социально-правовых ситуациях, позволяет им делать соответствующий (не всегда правомерный) выбор и принимать юридически значимые решения.

Структура правосознания – это строение правосознания, расположение основных элементов и связей, обеспечивающих его целостность.

Правосознание включает в себя **три элемента**: правовую идеологию, правовую психологию и поведенческие элементы.

Правовая идеология – это осознанное отношение к праву. Выражается в виде теорий, концепций, идей, представлений о праве, его оценок и формируется представителями социальных групп.

Правовая психология – это чувства, эмоции, иллюзии, выражающие отношение человека к праву, правовым явлениям, поведению. Это неосознанное или не до конца осознанное и продуманное отношение к праву, правовым явлениям.

Поведенческие элементы представляют собой привычки, установки, готовность к деятельности.

Выделяют следующие **виды правосознания:**

1. По носителю:

- индивидуальное (индивидуальное правосознание – это правовые взгляды, понятия, представления и чувства отдельной личности, определяющие ее отношение к действующему праву, правопорядку, к правовым установлениям и требованиям, в соответствии с которыми осуществляются субъективные права и исполняются юридические обязанности)

- групповое;

- массовое (общественное) (отражает экономические и иные общественные отношения в своих собственных категориях: закон, законность, правопорядок и др.)

2. По уровню:

- *обыденное* (обыденное сознание отражает общественное бытие менее глубоко, оно не в состоянии раскрыть сущность предметов и явлений действительности. В обыденном сознании действительность отражается как сумма представлений, разрозненных понятий, не приведенных в систему знаний);

- *профессиональное* (профессиональное правосознание – это правовое сознание тех граждан, которые обладают твердыми знаниями в юриспруденции и способны правильно применять эти знания в юридической практике, т.е. юристов);

- *научное сознание* (это более высокая ступень сознания, оно есть результат творческой деятельности и отражает общественное бытие более глубоко, вскрывает его закономерности и существенные связи).

3. По направленности:

– ретроспективное (восприятие прошлых поступков);

– адекватное (восприятие на момент совершения);

– перспективное (восприятие будущих действий).

4. По степени осознанности:

– с преобладанием сознательного;

– с преобладанием бессознательного.

Правосознание выполняет следующие **функции**:

– *гносеологическую* (познавательную), т.е. накопление знаний о праве и возможности дальнейшего осмысления правовой действительности;

– *регулятивную,* т.е. способность выступать регулятором общественных отношений;

– *прогностическую,* т.е. возможность предвидения, предсказания будущего состояния правовой системы;

– *моделирования,* т.е. возможность формировать соответствующие модели поведения;

– *коммуникативную,* т.е. оно служит важной идеально-духовной основой для социального взаимодействия, установления и поддержания контактов, передачи необходимой информации и сознательного управления людьми;

– *оценочную,* т.е. возможность оценки поведения людей с точки зрения различных элементов структуры правосознания.

Деформация правосознания – это его искажение, «разрушение» позитивных идей, убеждений, чувств, установок и т.п.

Виды деформации правосознания:

– *правовой инфантилизм* – несформированность, недостаточность правовых знаний;

– *правовой нигилизм* – отрицание социальной ценности права; осознанное игнорирование требований закона;

– *«перерождение» правосознания* – крайняя степень искажения правосознания, включающая преступный умысел.

Формы выражения правового нигилизма:

1) прямые умышленные нарушения действующих законов и иных нормативно-правовых актов;

2) повсеместное массовое несоблюдение и неисполнение юридических предписаний;

3) издание противоречивых, параллельных или даже взаимоисключающих актов, которые как бы нейтрализуют друг друга;

4) подмена законности политической, идеологической или практической целесообразности;

5) конфронтация представительных и исполнительных структур власти на всех уровнях;

6) нарушения прав человека, особенно таких, как право на жизнь, честь, достоинство, жилище, имущество;

7) правотворческие экспромты, декларативность и многословие законов, неуважение к суду, ведомственность, неконтролируемые процессы суверенизации и сепаратизма, разбалансированность правовой системы.

2. Правовая культура: понятие, структура, показатели

Правовая культура отражает идейно-нравственное состояние общества на определенном этапе его развития, она охватывает элементы всей юридической надстройки (знание права, умение его применять, функционирование всех элементов правовой системы общества и т.д.).

Правовая культура включает в себя правовые взгляды, юридическое образование и воспитание, гарантии прав и свобод человека, действующее законодательство.

Раскрытие специфики правовой культуры как составной части духовной культуры, связано с анализом ее форм: идейно-психологической, функциональной и предметной. Правовая культура — это пока-

затель качественного состояния жизни общества в сфере права; она отражает достигнутый уровень совершенства законодательства, правоприменительной практики, всей системы правовых способов и средств, осуществляющих правовое регулирование общественных отношений. Она характеризуется уровнем правосознания отдельного человека, той или иной социальной группы, всего общества; уровнем правовых гарантий, установленных в государстве, и уровнем прав и свобод личности.

Правовая культура связана с самим правом, правосознанием, правовыми отношениями, правотворчеством, правоприменением, т.е. со всей юридической действительностью. Но есть одна безусловная черта правовой культуры: она немыслима без человеческой деятельности, без человека, его поступков, решений, мыслей, реализуемых в рамках права. Она предполагает преемственность в своем развитии, т.е. можно проследить связь правовой культуры с предыдущей историей, практикой и правовым сознанием.

Существует несколько подходов к понятию культуры:

– **антропологические**, согласно которым культура – это совокупность всех благ, созданных человеком, в отличие от того, что создала природа;

– **социологические**, согласно которым культура – это совокупность всех духовных ценностей;

– **философские**, согласно которым культура – это исторически определенный уровень развития общества, творческих сил и способностей человека.

Таким образом, **правовая культура** – это совокупность всех ценностей, созданных человеком в правовой сфере.

Основными субъектами правовой культуры выступают общество и его структурные образования (организации, партии, движения, социальные группы), конкретная личность.

Выделяют следующие **виды правовой культуры**:

1) правовая культура общества;

2) группы;

3) личности.

Правовая культура общества определяется следующими показателями:

– уровнем правосознания граждан и должностных лиц, их убежденностью следовать предписаниям правовых норм;

– уровнем совершенствования законодательства (научная обоснованность, эффективность, справедливость);

– уровнем законности и правопорядка;

– уровнем работы правоприменительных (правоохранительных) органов;

– уровнем развития юридической техники;

– уровнем правотворческой и правореализующей культуры.

Уровень развития правовой культуры личности имеет следующие показатели:

– знание и понимание права;

– уважение права в силу личного убеждения;

– привычка поступать в соответствии с законом;

– правовая активность.

Профессиональная культура юриста включает в себя несколько элементов:

– правовую культуру;

– этическую (нравственную) культуру;

– политическую культуру.

Содержание профессиональной культуры юриста составляют:

1) профессиональное знание правовых, политических и нравственных норм, принципов и т.д.;

2) профессиональное отношение к нормам права и практике их применения (солидарность с ними, убеждение в справедливости, необходимости);

3) профессиональное умение, приемы и навыки (применительно к методике, тактике и технике);

4) привычка соблюдать закон;

5) профессиональный этикет;

6) научная организация труда.

Основные этапы воспитания профессиональной культуры юриста:

1. Приобретение знаний.

2. Формирование системы убеждений и ценностных ориентаций.

3. Формирование навыков и привычек поведения.

3. Система правового воспитания личности

Как было отмечено правосознание и правовая культура тесно связаны с действующим правом. Более того, правосознание и правовая культура активно влияют на правотворческую и правоприменительную практику. Формы и методы формирования правосознания и воспитания правовой культуры как факторов, необходимых для установления правопорядка и законности, — актуальные вопросы современности.

Человек как личность способен действовать относительно самостоятельно, в соответствии со своим сознанием и волей. Поэтому существует объективная возможность определенным образом воздействовать на его поведение, влиять на формирование мотивов совершаемых им поступков[48]. Вопрос о правовом воспитании актуален еще и потому, что правосознание современного российского общества, его правовая культура (как показывают социологические исследования) развиты слабо, находятся под воздействием устаревших представлений о праве, органах власти, правопорядке[49].

Правовое воспитание — это деятельность соответствующих субъектов, направленная на формирование высокого правосознания и правовой культуры личности, осуществляемая разнообразными средствами и методами, выраженная в разных формах. Правовое воспитание осуществляется непосредственно действующим правом, поскольку правовые акты действуют в обществе, регулируют поведение и объективно оказывают влияние на мысли, чувства, волю и сознание людей. Воспитательное воздействие права на членов общества заложено в самой его сути. Законодатель при установлении норм права, органы государства, осуществляющие реализацию правовых норм, должны всегда учитывать их воспитательное назначение. В этой связи необходимо различать *мотивационное влияние* права на волю, мысли и чувства людей (когда оно служит своего рода побудителем, стимулятором их поведения) и *регулирующее воздействие* (когда оно определяет права и обязанности граждан, устанавливает правила поведения, запреты и санкции и т.п.). Иначе происходит (как у Б. В. Шейндлина)

---

[48] См.: *Оксамытный В. В.* Правовое воспитание — важный фактор формирования социально активной личности. — Киев, 1979.

[49] См.: *Байниязов Р.С.* Указ. соч.

чрезмерное расширение понятия правового регулирования общественных отношений, по существу, включение в него воспитательного воздействия права на мысли и чувства людей.

Правовое формирование личности (правовое воспитание в широком смысле слова) – это весь многогранный процесс формирования правовой культуры и правосознания под влиянием самых различных факторов.

Правовое воспитание (в узком смысле слова) – целенаправленный, управляемый и преднамеренный педагогический процесс воздействия на сознание людей с целью формирования высокого уровня правосознания и правовой культуры.

Предпосылки воспитательного воздействия права:

- выражает волю и интересы большинства общества;
- базируется на принципах гуманизма и справедливости;
- закрепляет демократизм государственного строя;
- устанавливает равноправие всех членов общества (исключает дискриминацию людей по религиозному и национальному признаку; обеспечивает действительное равноправие мужчин и женщин во всех областях политической и общественной жизни);
- ликвидирует отрыв прав от обязанностей граждан;
- сочетает личные и общественные интересы граждан;
- закрепляет свободу слова, плюрализм мнений, свободу деятельности общественных движений и политических партий и т.п.

Перед правовым воспитанием стоят следующие основные задачи:

1) сформировать знания о системе основных правовых предписаний, правильном понимании и уяснении их содержания и значения;
2) глубокое внутреннее уважение к праву, законам, законности и правопорядку;
3) умение самостоятельно применять правовые знания на практике;
4) привычку поведения в точном соответствии с полученными правовыми знаниями;
5) прочный и устойчивый духовный правовой иммунитет (невосприимчивость) к совершению любых нарушений правовых норм.

Особенности правовоспитательного процесса:

– система правовых норм выступает его исходной базой;

– установленные государством предписания, дозволения и запреты доводятся до сведения граждан;

– он опирается на возможность государственного принуждения;

– его воздействие осуществляется на всех субъектов права: как добропорядочных, так и правонарушителей;

– осуществляется в специальных правовых воспитательных формах с использованием специфических средств и методов;

– осуществляющие его лица, как правило, имеют юридическое образование или специальную юридическую подготовку.

Система правового воспитания – это совокупность элементов, образующих правовоспитательный процесс.

Элементы системы правового воспитания:

– субъекты, т.е. воспитатели;

– объекты, т.е. воспитуемые;

– правовоспитательные мероприятия, т.е. формы, средства, методы.

Выделяют следующие **виды правовоспитательных форм**:

1) профессиональное юридическое образование (специальная подготовка и обучение в высших и средних учебных заведениях юридического профиля);

2) правовое воспитание населения (лектории и кинолектории правовых знаний, тематические вечера по юридическим вопросам, общественные городские консультации и т.д.);

3) правовое воспитание правонарушителей правоприменительными (правоохранительными) органами (правовоспитательная деятельность суда, прокуратуры, органов внутренних дел, юстиции, адвокатуры).

Виды правовоспитательных средств:

– материальные (нормативно-правовые акты, акты применения, газеты, журналы, научно-популярная и художественная литература, кино, телевидение и т.п.);

– устные (лекции, беседы, семинары).

Методы правового воспитания:

– убеждение;

– принуждение.

Тема 16. ПРАВОМЕРНОЕ ПОВЕДЕНИЕ И ПРАВОНАРУШЕНИЕ

Вопросы:

1. Понятие правомерного поведения личности.
2. Виды правомерного поведения.
3. Понятие правонарушения.
4. Состав правонарушения как основание юридической ответственности.
5. Причины и условия правонарушений в современном российском обществе.

1. Понятие правомерного поведения личности

Нельзя не сказать, что в современной юридической литературе не существует единообразного определения понятия правомерного поведения.

В самом общем смысле, правомерное поведение личности – это поведение, соответствующее предписаниям юридических норм, т.е. законопослушное, социальное поведение, облеченное в юридическую форму. Право действует посредством правомерного поведения, вне его оно мертво. Масштабы и шаблоны правомерного поведения установлены диспозициями правовых норм, а само оно составляет суть правопорядка.

Благодаря правомерному поведению происходит управление обществом, осуществляется его нормальная жизнедеятельность, граждане реализуют свои права и обязанности. Основная масса возникающих и существующих в нашем обществе правоотношений имеет в своей основе правомерное поведение.

Правомерное поведение личности не так давно стало предметом изучения. Ранее эта проблема не разрабатывалась, считалась малозначительной, а все усилия ученых и практиков были сосредоточены на борьбе с правонарушениями.

Цель правомерного поведения – закрепленные законом интересы. Юридические нормы также определяют и фиксируют не противоречащие праву способы удовлетворения этих интересов.

В юридической науке отмечается, что правомерное поведение имеет следующие основные черты (В. В. Оксамытный).

1. Общественная полезность, которая состоит в заинтересованности общества в необходимости соблюдения всеми субъектами правовых норм.

2. Массовость - черта, свидетельствующая о том, что правомерное поведение характерно для действий абсолютного большинства общества. Противоположный вариант в любом обществе означал бы разрушение общественных связей, анархию, беспорядок.

3. Сознательность вытекает из возможности свободы выбора, которым обладает каждый участник общественных отношений, каждый субъект права. Т. е. правомерное поведение - это результат выбора человека, его осознанное, избирательное поведение.

4. Активность - черта, тесно связанная с сознательностью. Она означает наличие самостоятельной гражданской позиции человека, учет им последствий своих действий, оценка их с точки зрения сочетания собственных интересов с интересами других субъектов права.

2. Виды правомерного поведения

Правомерное поведение очень широко по своему диапазону и весьма неоднородно по характеру. Существуют следующие три вида правомерного поведения.

1. Активное правомерное поведение. Это целенаправленная инициативная законная деятельность граждан, должностных лиц, связанная с дополнительными затратами времени, энергии, а иногда и материальных средств.

Правовая активность личности – требование времени. Формы проявления правовой активности весьма многообразны. Это и добросовестная служебная деятельность, и участие в формировании и работе партий, общественных объединений, и предметное обсуждение законопроектов, и сотрудничество с различными государственными структурами, сообщение в правоохранительные органы о готовящемся преступлении и т.д.

2. Обычное правомерное поведение. В отличие от активного, оно не связано с дополнительными затратами и усилиями. Примером обычного правомерного поведения может служить повседневная жизнь гражданина, связанная с реализацией его прав и обязанностей (покупка продуктов, приобретение билета на проезд, выполнение функциональных обязанностей на работе и т. д.).

В рамках этого вида поведения граждане выполняют свои правовые обязанности, совершают те или иные юридически значимые действия. Но их активность здесь не превышает уровень правовых требований.

3. Пассивное правомерное поведение. Пассивное правомерное поведение - это своего рода правовое бездействие, не использование гражданином своих прав. Например, гражданин не реализует свое право на участие в выборах.

Оно проявляется в том случае, когда граждане намеренно не используют принадлежащие им права и свободы. Урон в этом случае наступает для самого гражданина, не использовавшего право для удовлетворения своих интересов. Однако ущерб терпит и общество в целом, так как пассивная позиция граждан в политической и правовой сферах выводит государственные структуры из-под влияния и контроля народа.

Существует немало средств, стимулирующих правомерное, и в особенности активное правомерное, поведение. Например, выдача материальных премий, ценных подарков, объявление благодарности. Среди неправовых стимулов активного правомерного поведения могут быть честолюбие, стремление занять более высокую должность, добиться власти и т.д.

Правомерное поведение, каким бы оно ни было по характеру и сфере проявления, всегда включает в себя два момента: информационный и поведенческий, т.е. осведомленность гражданина о своих юридических правах и обязанностях и представление о законных способах их осуществления. Отсюда постоянная потребность в правовом обучении, воспитании граждан.

Правомерное поведение станет нормой жизни для подавляющего большинства населения лишь в обществе с достаточно развитой экономикой, стабильным политическим режимом, законопослушным населением.

3. Понятие правонарушения

Антиподом правомерного поведения является правонарушение, т.е. неправомерное поведение.

Правонарушение – это общественно опасное противоправное виновное деяние, наносящее вред личности, собственности, государству

или обществу в целом, за которое предусмотрена юридическая ответственность.

Предложенное определение указывает на следующие существенные признаки правонарушений.

1. Правонарушения обладают общественно опасным характером, т.е. наносят вред или создают опасность такого вреда для личности, собственности, государства, общества. В отечественной правовой литературе до сих пор не прекращаются споры о том, являются ли проступки общественно опасными или таковы лишь преступления, как наиболее тяжкий вид правонарушений. Полагаем, что абсолютно все правонарушения общественно опасны, иначе чем объяснить меры наказания, устанавливаемые законодательством за каждое правонарушение? При этом нередко проступок карается значительно жестче и суровее, чем преступление. Так, за совершенное преступление может последовать уголовное наказание в виде штрафа, а за административный проступок – исправительные работы на срок до двух месяцев или административный арест на срок до пятнадцати суток. Общественная опасность отдельно взятого проступка может быть и неочевидной (переход пешеходом улицы на красный свет или в ненадлежащем месте), но она вполне очевидна и реальна, если эти проступки взяты в массе, в совокупности.

2. Правонарушения носят противоправный характер. Противоправность - это направленность деяния против существующего правопорядка, правовых предписаний. Если общественная опасность – это внутренний признак правонарушений, то противоправность – их внешняя черта, означающая, что правонарушение – это деяние, направленное против права, совершенное вопреки ему. Общественная опасность правонарушений обусловливает их противоправность: если деяние опасно для отдельной личности или общества, то оно и запрещается правовыми нормами. Противоправность – юридическое выражение общественной опасности деяния.

3. Правонарушения совершают только люди. Правонарушением является деяние, совершенное не всяким лицом, а лишь таким, которое отдает отчет в своем поведении и способно этим поведением руководить. Не является поэтому правонарушением деяние, совершенное невменяемым (или недееспособным) лицом или малолетним.

4. Правонарушение – это поведение, а не образ мыслей. Поведение выражается в противоправных действиях или бездействии. В них проявляются, “материализуются” общественно опасные намерения правонарушителя. Мысли сами по себе не могут быть четким и объективным критерием общественной опасности, противоправности и тем самым законности или незаконности поведения человека. Если определенный образ мыслей, суждения, противоречащие официальной доктрине, считаются преступлениями и преследуются, то это свидетельствует о тоталитарности государства.

5. Правонарушение – это виновное деяние. Если в поведении человека отсутствует вина, то его деяние правонарушением считаться не может, хотя внешне оно и противоречит существующему правопорядку (например, убийство, совершенное в состоянии необходимой обороны).

Совершаемые в нашей стране правонарушения крайне неоднородны. Однако их можно разделить на две группы: преступления и проступки.

6. Важным признаком правонарушения является факт причинения вреда или наличие угрозы его причинения. Если не имеет место факт причинения вреда или наличие угрозы его причинения, то трудно квалифицировать какое-либо деяние как правонарушение.

Виды правонарушений:

1. Преступления – наиболее тяжкий вид правонарушений.

2. Проступки – это правонарушения, посягающие на управленческие, трудовые, имущественные и иные отношения, и не достигающие степени общественной опасности преступлений.

Преступления и проступки следует четко разграничивать, так как это связано с видом и размером наказания – наиболее болезненной социально-правовой мерой. Различаются они степенью общественной опасности. Это достаточно определенный и полный критерий разграничения преступлений и проступков, предложенный юридической наукой и практикой. Преступления обладают большей общественной опасностью, нежели проступки.

Критерии степени общественной опасности:

1. Значимость регулируемого правом общественного отношения, ставшего объектом противоправного посягательства. Объектом пре-

ступных посягательств являются, как правило, наиболее важные общественные отношения, интересы, блага. Это прежде всего жизнь и здоровье человека, его честь и достоинство, собственность, безопасность государства, установленный в нем порядок управления и другое.

Такие же сферы отношений, как трудовые, охрана природной среды, транспорт, жилищно-коммунальное хозяйство и некоторые другие менее значимы, а потому посягательство на них признается законодательством не преступлением, а проступком.

2. Размер причиненного ущерба. Если он значителен, то деяние законодательством признается, как правило, преступлением, если нет – проступком.

3. Личность правонарушителя. Проступки, в отличие от преступлений, не выражают общественной опасности самой личности. Но личность, неоднократно нарушающая юридические нормы, становится общественно опасной, и ее последующие правонарушения расцениваются уже не как проступки, а как преступления. Так, разовые уклонения родителя от уплаты по решению суда средств на содержание несовершеннолетних детей, а равно нетрудоспособных детей, достигших восемнадцатилетнего возраста, – это гражданско-правовые проступки. Злостное же уклонение родителя от уплаты таких сумм признается законом преступлением и влечет уголовную ответственность (ст. 157 УК РФ).

На общественную опасность личности указывают также неснятая и непогашенная судимость, состояние алкогольного или наркотического опьянения, особо активная роль в совершении преступления и т.д.

4. Наказуемость деяния означает, что за правонарушение наступает юридическая ответственность. Юридическая ответственность наступает соразмерно характеру и степени общественной опасности деяния.

4. Состав правонарушения
как основание юридической ответственности

Значение вопроса о юридическом составе правонарушения весьма велико. Юридический состав правонарушения - это своего рода его идеальная модель; понятие юридического состава позволяет определить существенные признаки конкретных правонарушений. Только

полный состав, т. е. набор всех его обязательных элементов позволяет делать вывод о факте правонарушения и о возможности на этом основании привлечь виновное лицо к юридической ответственности. Юридический состав - это полноценный правовой критерий отнесения того или иного деяния к неправомерным поступкам. Отсутствие хотя бы одного элемента из состава будет означать невозможность наступления юридической ответственности.

Правонарушение является юридическим фактом, который влечет возникновение охранительных правоотношений. По своей структуре правонарушение – сложное образование. Состав правонарушения как правовое понятие и раскрывает эту сложную структуру.

Состав правонарушения – это совокупность его элементов. Правонарушение будет основанием юридической ответственности только при наличии всех своих элементов. Элементами состава правонарушения являются: объект правонарушения, объективная сторона правонарушения, субъект правонарушения, субъективная сторона правонарушения.

1. Объект правонарушения – это те явления окружающего мира, на которые направлено противоправное деяние. В теории уголовного права выделяют общий, родовой и непосредственный объекты преступлений. Данная классификация применима к объектам всех правонарушений и вполне может быть воспринята общей теорией права.

Общий объект правонарушений – это всегда общественные отношения, охраняемые правом, той или иной его отраслью. Все люди в обществе, реализуя свои социальные потребности и интересы, выполняя обязанности, отвечая за свое поведение, вступают в многочисленные и многообразные связи между собой и вне этих связей немыслимы. Эти связи и есть общественные отношения. В составе общественного отношения принято выделять три элемента: участники, т.е. субъекты отношения; их взаимосвязь между собой (взаимное поведение); объект отношения (то, что способно удовлетворить потребности субъектов, обеспечивать их совместное безопасное проживание). На все эти элементы и может посягать правонарушитель.

Родовой объект правонарушения – группа однородных общественных отношений, на которые посягает правонарушитель. В трудовом праве это, например, дисциплина труда, труд молодежи, заработная плата и другое; в семейном праве – порядок и условия заключения

брака, отношения родителей и детей и другое; в уголовном праве – отношения собственности, порядок управления, правосудие и другое. Родовой объект правонарушения, следовательно, конкретизирует общий объект посягательства, указывая на определенные группы общественных отношений, подвергшихся нарушению, и позволяет вычленить их из общей массы общественных отношений, показать, какой отраслью права они регулируются.

Непосредственный объект правонарушения – это конкретные блага, интерес, личность, ее здоровье, честь, достоинство, имущество и т.д., на которые посягает правонарушитель. Непосредственный объект правонарушения детализирует родовой объект, ибо показывает, что же из его элементов стало предметом посягательства. Таким образом, любое правонарушение посягает одновременно на общий, родовой и непосредственный объекты. Например, административный проступок “уничтожение полезной для леса фауны” посягает на общий объект – общественные отношения в сфере исполнительно-распорядительной (управленческой) деятельности, на родовой объект – отношения в области охраны окружающей природной среды, на непосредственный объект (предмет посягательства) – полезную для леса фауну.

Нарушая общественные отношения, правонарушение одновременно посягает и на те правовые нормы, которые регулируют эти отношения (в приведенном примере это ст. 75 КоАП РСФСР). Не случайно оно и называется правонарушением – нарушением права, его норм.

2. Объективная сторона правонарушения – это внешнее проявление противоправного деяния. Именно по такому проявлению можно судить о правонарушении: о том, что оно произошло и какой вред причинило. Элементами объективной стороны любого правонарушения являются следующие.

Деяние, т.е. поведение, находящееся под контролем воли и разума человека и выражающееся в действии или бездействии. Действие – это активное поведение человека, бездействие – поведение пассивное. Бездействие будет правонарушением тогда, когда лицо обязано было действовать, т.е. выполнять свои правовые обязанности. Обязанность действовать (а не вести себя пассивно) может вытекать непосредственно из закона (врач не оказал помощь больному, хотя обязан был ее оказать; лицо оставило в состоянии, опасном для жизни, другое

лицо, хотя могло оказать помощь без риска для себя). Обязанность действовать может вытекать из договора (по договору капитального строительства подрядчик должен активно вести строительные работы, а не бездействовать). Обязанность действовать может вытекать из профессиональных обязанностей (сторож обязан был задержать проникшего на объект постороннего человека, но не сделал этого; водитель перед выездом из гаража не проверил техническое состояние машины).

Противоправность деяния, т.е. противоречие его предписаниям юридических норм, а потому запрещенность правом. Противоправность, т.е. запрещенность деяния законом, выражается трояким способом. Во-первых, путем прямых запретов (“Запрещается применение труда женщин на тяжелых работах и на работах с вредными условиями труда, а также на подземных работах...” – ч. 1 ст. 160 КЗоТ РФ).

Во-вторых, путем косвенного запрета, когда в норме определяется противоправное поведение и устанавливается наказание за его совершение. Это значит, что описанное или просто названное поведение запрещено законом. По такому типу сформулированы все нормы Особенной части УК РФ.

В-третьих, путем изложения в правовой норме положительного, правомерного поведения. В этом случае иной, противоположный вариант поведения является нежелательным и потому запрещенным. Если, например, по договору купли-продажи продавец обязан передать покупателю вещь, а тот продавцу – деньги, то это означает, что иной вариант поведения – непередача денег и товара – запрещен.

Вред, причиненный деянием – неблагоприятные и потому нежелательные последствия, наступающие в результате правонарушения. Эти неблагоприятные последствия могут быть имущественного (утрата имущества, упущенная выгода), неимущественного (оскорбление, клевета), организационного (лишение возможности осуществить свое право), личного (лишение жизни, причинение ущерба здоровью) и иного характера.

Причинная связь между деянием и наступившим вредом. Причинная связь в праве – связь между явлениями, в силу которой одно из них с необходимостью порождает другое (следствие).

Для привлечения правонарушителя к ответственности необходимо по каждому конкретному делу установить наличие причинной связи между поведением правонарушителя и причиненным вредом.

Иными словами, причиненный вред (смерть, телесные повреждения, материальный ущерб и т.д.) должен быть непосредственным следствием (результатом) неправомерного поведения. Поскольку в силу взаимосвязи явлений объективного мира причина и следствие нередко могут меняться местами, то при расследовании и рассмотрении уголовных дел, а также по другим правонарушениям всегда следует четко установить: предшествовало ли по времени то или иное поведение наступившему результату. Если нет, то нет и причинной связи между ними.

3. Субъект правонарушения – лицо, совершившее виновное противоправное деяние, т.е. правонарушитель. Не каждое лицо признается субъектом правонарушения, а лишь обладающее деликтоспособностью – способностью отвечать за содеянное. В основе деликтоспособности лежит дееспособность (способность своими действиями осуществлять закрепленные законом права и обязанности). Поэтому недееспособное лицо всегда и неделиктоспособно. Не являются субъектом правонарушения, а, следовательно, не привлекаются к юридической ответственности малолетние и лица, признанные судом недееспособными (в гражданском праве) и невменяемыми (в уголовном праве).

Полная гражданская дееспособность (а, следовательно, и деликтоспособность) наступает с достижением совершеннолетия, т.е. 18-летнего возраста. В уголовном праве в случае совершения определенных преступлений субъектом преступления признаются лица, достигшие четырнадцати лет.

4. Субъективная сторона правонарушения. Ее составляет вина. Вина как психическое отношение лица к совершенному правонарушению имеет различные формы. Она может быть умышленной и неосторожной, а умысел в свою очередь – прямым и косвенным.

Умысел проявляется в том, что лицо не только осознает противоправность своего деяния и возможность наступления в результате его общественно опасных, вредных последствий, но и желает (прямой умысел) или сознательно допускает (косвенный умысел) возможность наступления этих последствий.

Неосторожность как форма вины в уголовном и административном праве делится на небрежность и самонадеянность.

При небрежности лицо не отдает себе отчета в противоправности своего деяния, не предвидит его последствий, хотя могло и должно

было их предвидеть (скажем, рабочий сбрасывает вниз со строящегося здания остатки строительных материалов и тем самым причиняет увечье прохожему).

При самонадеянности (легкомыслии) лицо осознает противоправность своего деяния, предвидит его вред и опасный результат, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывает на их предотвращение (например, водитель автомашины на скользкой дороге значительно превышает скорость, зная, что этого делать нельзя, и предвидит возможные последствия, но надеется, что его профессионализм позволит избежать аварии).

Кроме вины как главного элемента в субъективную сторону правонарушения включаются также мотив – внутреннее побуждение к правонарушению и цель – конечный результат, к которому стремился правонарушитель, совершая противоправное деяние. С виной тесно связано понятие казуса.

Казус (случай) – факт, который возникает не в связи с волей и желанием лица. Казус может быть фактом природных явлений (наводнение, пожар), результатом поведения других людей. Но всегда он представляет собой невиновное причинение вреда, хотя по некоторым своим формальным признакам случай подпадает под понятие правонарушения. Будучи лишен вины (умышленной или неосторожной), он не влечет ответственности лица, по отношению к которому рассматривается.

5. Причины и условия правонарушений
в современном российском обществе

Правонарушения являются “постоянной составляющей” всех государственных формаций. Они имели место на ранних стадиях развития государства, существуют и в настоящее время. Понять природу правонарушений, выявить их причины пытаются представители самых различных наук: философы, социологи, психологи и, конечно, юристы. Веками лучшие умы человечества ломали головы над причинами правонарушений в обществе и путями их устранения. Над этим задумывались древнегреческие философы Платон и Аристотель, а несколько столетий спустя Ш.Л. Монтескье, Г. Гегель, И. Кант, социалисты-уто-

писты Т. Мор, Т. Кампанелла, Т. Фурье, А. Сен-Симон, юрист Ч. Беккариа, мыслители и писатели Вольтер и Ж.-Ж. Руссо, основоположники марксистского учения К. Маркс и Ф. Энгельс.

На сегодняшний день эта проблема остается в юридической науке столь же сложной и противоречивой, как и ранее. Явно недостаточны и те практические усилия, которые тратит наше общество на предупреждение правонарушений и борьбу с ними. Иными стали и совершаемые в нашей стране правонарушения.

Во-первых, среди правонарушений резко возросло количество преступлений. Если раньше среди рассматриваемых судами дел две трети были гражданскими и трудовыми и только треть – уголовными, то в настоящее время удельный вес уголовных дел значительно возрос. Это говорит о том, что среди правонарушений начинают доминировать не проступки, а преступления. Преступления при этом становятся исключительно циничными и жестокими, нередко сопровождаются истязаниями и пытками жертв.

Во-вторых, резко возросло количество правонарушений, совершаемых несовершеннолетними, молодежью. Ими в большинстве своем совершаются квартирные кражи, грабежи, разбои, уличные правонарушения.

В-третьих, появились новые виды правонарушений, которые ранее наша страна не знала либо они были единичными.

В гражданском праве, например, это нарушение порядка совершения биржевых сделок, нарушения, связанные с созданием рынка ценных бумаг, приватизацией объектов государственной собственности и другое; в финансовом праве – укрытие доходов от налогообложения; в уголовном праве – похищение людей, лжепредпринимательство, преднамеренное банкротство и другое.

Объясняется это новыми экономическими условиями.

В-четвертых, преступность приобрела профессиональный, организованный и в определенной мере международный характер.

Организованность и профессионализм преступности – не одно и то же. Профессионализму, как правило, присущи специализация на определенном виде преступной деятельности (карманные кражи, угоны автомашин и другое) и достигаемый в этой связи высокий уровень преступной квалификации правонарушителя. Профессионализм

характеризует преступление с объективной стороны, показывая особенности деяния, способы и средства его совершения. Организованность характеризует преступность с иной стороны, а в конкретном преступлении она проявляется через субъектный состав, субъективную сторону и объект преступного посягательства.

Организованная преступность – это устойчивые, хорошо законспирированные, обладающие большими денежными суммами и ценностями преступные сообщества с высоким уровнем организации, четкой структурой и иерархией, имеющие, как правило, связи с государственными (в том числе и правоохранительными) органами. Профессиональный преступник может быть и одиночкой. Организованная преступность – всегда сообщество правонарушителей с четко обозначенными ролями, что ведет к преступной специализации и приобретению преступной квалификации. Поэтому организованная преступность становится в настоящее время и профессиональной. Это делает ее исключительно опасной для личности и общества.

Юридическая наука пришла к выводу, что необходимо различать причины, условия и поводы совершения правонарушений.

Причина правонарушений – это стремление лица удовлетворить (или проявить) противоправным (противозаконным) способом свои интересы, стремления, эмоции.

Эта причина извечна, ибо сопутствует всем временам, народам, государствам, правовым системам. Менялись противоправность деяний, их оценка законодательством, но объяснить совершаемые правонарушения можно лишь названной выше причиной. Она же определяет и конечную судьбу правонарушений. Разговоры о возможности полной ликвидации преступности и в целом правонарушений – беспочвенны и утопичны. С преступностью, правонарушениями можно и нужно бороться, предотвращать их, снижая тем самым их уровень (может быть даже до минимума), но полностью искоренить эти негативные явления, к сожалению, невозможно.

Условия правонарушений - это негативные обстоятельства, порождающие, формирующие причину.

Условия, формирующие причину правонарушений, усиливающие или ослабляющие ее действие, очень разнообразны. Их устранение – это и есть основные пути предотвращения правонарушений и

борьбы с ними. В числе основных условий правонарушений в современном российском обществе можно выделить следующие.

1. Низкий уровень материальной жизни населения. Болезненный и противоречивый переход к рыночным отношениям, нестабильность и упадок экономики, гиперинфляция при низкой заработной плате резко снизили жизненный уровень подавляющего большинства населения России. Баснословные цены на продукты питания и промышленные товары привели к небывалому росту таких преступлений, как кражи, иные хищения имущества, грабежи, разбои.

2. Низкий уровень правовой культуры граждан. Правовая культура гражданина предполагает не только знание им правовых норм, но и ставшее внутренним убеждением стремление их реализовывать. К сожалению, значительная часть российского населения обладает исторически сложившейся устойчивой привычкой отрицания ценности законодательства. Еще Л.Н. Толстой говорил, что надо жить не по закону, а по совести. В таких условиях стремление человека удовлетворить свои интересы противоправным путем как причина правонарушений ничем не сдерживается, а напротив, проявляется в полной мере.

3. Кризис морали. На смену господствовавшей десятилетиями морали советского общества, во многом ханжеской, приходит новая мораль. Но она пока еще дальше от общечеловеческих начал и ценностей, чем прежняя. Низкий престиж государственных структур и должностных лиц, основательно дискредитирующих идею демократии, недобросовестное предпринимательство и коммерция, оправдание любых, даже противозаконных способов приобретения денежных и материальных ценностей – это лишь некоторые показатели кризиса морали в нашем современном обществе.

4. Алкоголизм и наркомания. Эти крайне опасные для личности и общества явления быстро прогрессируют, они получили широкое распространение в нашей стране. На миллионы идет счет хронических алкоголиков и на сотни тысяч – наркоманов.

Причиняя непоправимый вред здоровью людей, уничтожая генетический фонд народа, эти явления питают и преступность. Многие преступления, особенно так называемые «уличные», «бытовые», совершаются чаще всего в состоянии алкогольного или наркотического опьянения.

5. Недостаточно эффективная работа правоохранительных органов. Охранительной деятельностью, т.е. пресечением правонарушений и борьбой с ними, занимаются многие государственные органы и должностные лица. Это и руководитель предприятия или учреждения, пресекающий дисциплинарные проступки и наказывающий рабочих и служащих за нарушение правил внутреннего трудового распорядка. Это и представительные органы власти всех уровней, образующие в своем составе комитеты и комиссии по законности, правопорядку и борьбе с преступностью и другие. Однако есть специальные правоохранительные органы, для которых охрана правопорядка, борьба с правонарушениями, защита прав и законных интересов граждан являются основной функцией.

Предложенный перечень условий, формирующих причину правонарушений, не является исчерпывающим и постоянным. В зависимости от особенностей развития общества в тот или иной период одни условия могут утрачивать смысл, другие, напротив, становятся весьма значительными.

Поводы к совершению правонарушений - это конкретные ситуации, конкретные жизненные обстоятельства, выступающие побудительным фактором совершения того или иного правонарушения конкретным лицом (оскорбление, унижение его достоинства другим лицом; зависть, обида, виднеющийся из кармана кошелек, оставленная кем-либо на время вещь и т. д. и т. п.).

Таким образом, наличие правонарушений в современном российском обществе, их характер и уровень обусловливаются целым комплексом негативных явлений (причиной, условиями, поводами). Преодоление такого рода явлений – это и есть пути предотвращения правонарушений и борьбы с ними. Усилия и средства в этом направлении предстоит затратить колоссальнейшие, но промедление здесь обойдется каждому человеку и обществу еще дороже. Правонарушения (и прежде всего преступления) на сегодняшний день не только угрожают жизни, здоровью, имуществу граждан, но и в значительной мере подрывают процесс проведения реформ.

Тема 17. ЮРИДИЧЕСКАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ

Вопросы:
1. Понятие юридической ответственности.
2. Виды юридической ответственности.
3. Цели и функции юридической ответственности.
4. Принципы юридической ответственности

1. Понятие юридической ответственности

Юридическая ответственность – особая, но не единственная разновидность социальной ответственности. В настоящее время в научной литературе юридическую ответственность нередко рассматривают в двух аспектах: *ретроспективном и позитивном.*

Ответственность в **позитивном аспекте**, по мнению некоторых ученых, *это требование к будущей активной, инициативной сознательной правомерной деятельности субъектов права.* Это осознание личностью собственного долга перед обществом и другими людьми. Названная ответственность характеризуется ими как ответственность за будущее поведение. Сторонники этой позиции полагают, что нельзя юридическую ответственность представлять только как ответственность за правонарушение, ибо при таком подходе остаются в тени позитивные моменты перспективной (активной) юридической ответственности. Одним из аргументов авторов этой точки зрения является нормативное закрепление самого термина «ответственность» в позитивном его значении. Они ссылаются на некоторые нормы Конституции РФ, на юридические нормы гражданского, административного и даже уголовного права. Но все эти ссылки нельзя признать убедительными, ибо трактовка именно такого смысла ответственности легко оспорима. Слишком многозначен термин «ответственность» – это и подотчетность, и долженствование, и принуждение. Но самое главное, сам по себе факт закрепления термина нормативно не делает выражаемое им явление юридическим.

Полагаем, что говорить о положительной юридической ответственности вряд ли возможно. В данном случае имеется в виду своего рода «комплексная», общая социальная ответственность в правомерном поведении лица. Речь идет об ответственности, правильном отношении лица к принимаемым решениям и их реализации, о качестве

правомерного поведения. Положительная ответственность – одна из характеристик правомерного поведения. Говорить об «ответственности» за правильное, добросовестное, правомерное поведение в юридическом смысле вряд ли верно. В соответствии с концепцией позитивной ответственности эта ответственность разрастается до невероятных и ненужных пределов. Все несут ответственность: и те, кто добросовестно, добровольно, сознательно выполняет свои обязанности, и те, кто совершают правонарушения. Думается, что это искусственная теоретическая конструкция. Такое преувеличение ответственности не соответствует природе этого традиционного правового института. Но из этого, разумеется, не следует отрицание социального долга как основы мотивации правомерного поведения.

Общую теорию юридической ответственности в ретроспективном и позитивном планах создать вряд ли возможно. Чем выше уровень ответственности в активном смысле, тем реже имеет место ответственность в ретроспективном смысле.

Ретроспективная ответственность возникает вследствие нарушения субъектом обязанностей, установленных государством и выраженных в правовых нормах, т.е. *это возлагаемая в установленных законом процессуальных формах обязанность лица или организации претерпевать определенные лишения личного, имущественного и организационного характера за совершенное правонарушение.* Ретроспективная юридическая ответственность – ведущий элемент механизма правовой охраны устраивающих государство общественных отношений.

Юридическая ответственность – многоплановая категория. Она выступает как:

а) вариант (способ) правового регулирования в виде наложения запретов;

б) средство укрепления законности;

в) средство воспитания законопослушных граждан, метод повышения уровня правового сознания и юридической культуры;

г) принцип деятельности правового государства.

Специфика ретроспективной юридической ответственности может быть раскрыта путем краткого анализа ее существенных признаков.

Признаки юридической ответственности:

Во-первых, по своей природе юридическая ответственность – это *особое политико-правовое состояние.* Именно понятие «состояние» выступает родовым по отношению к данному понятию.

Во-вторых, юридическая ответственность – *вид и мера государственного принуждения.* Юридическая ответственность – своеобразная негативная осуждающая реакция государства на противоправное поведение лица. Категория ответственности находится вне личности и не может быть истолкована только как внутреннее, личностное свойство. Государство причиняет правонарушителю указанные в законе лишения личного или имущественного характера, не считаясь с его желанием, принуждая его тем самым к исполнению требований права.

Является ли юридическая ответственность принуждением к исполнению обязанности? Верно, конечно, что исполнение обязанностей – главное для законности и правопорядка. Но исполнение обязанности – это безусловное требование юридической нормы. И если обязанный субъект права будет знать, что единственным «неблагоприятным» для него последствием явится исполнение того, что он должен был сделать, но не хотел, вряд ли в будущем он удержится от повторного неисполнения. Юридическая ответственность призвана как раз исключить на будущее отказы от исполнения обязанности, чтобы субъект испытывал воздействие неблагоприятных последствий именно за неисполнение в срок и надлежащим (качественным) образом установленной юридической обязанности.

В-третьих, юридическая ответственность – состояние, при котором правонарушитель претерпевает *неблагоприятные последствия.* Юридическая ответственность – это всегда определенный вид правового лишения, обременения, урон. Юридическая ответственность – *ограничения* личного, организационного либо имущественного характера. Признание субъекта права правонарушителем всегда изменяет его юридический статус *в сторону ухудшения* (ограничение свободы, умаление достоинства, издержки в материальном плане). Правонарушитель отдает отчет о своем поведении. Он должен быть способен дать этот отчет (возраст, вменяемость). Именно поэтому юридическая ответственность – единство объективного и субъективного.

В-четвертых, юридическая ответственность возникает и реализуется только на основе и в пределах норм права и определяется санкциями правовых норм.

В-пятых, юридическая ответственность наступает за лично совершенное правонарушение. Правонарушение является не только основанием, но и самим моментом возникновения ретроспективной ответственности.

В-шестых, юридическая ответственность осуществляется в специальных процессуальных формах. Надо иметь в виду, что речь идет не только о национальном процессуальном праве, но и о международном судебном или ином производстве, например, о разбирательстве в Международном суде.

Юридическая ответственность – ***возникшее в результате лично совершенного правонарушения и предусмотренное юридической нормой политико-правовое состояние, когда компетентный орган, должностное лицо или гражданин на основе закона или в специальной форме требует от правонарушителя отчет в совершенном деянии, возлагает на него определенную меру лишений, а правонарушитель претерпевает неблагоприятные последствия нарушения юридической нормы.***

2. Виды юридической ответственности

В реальной жизни правовая ответственность выступает в качестве определенного вида ответственности.

Существование различных видов юридической ответственности обусловлено, во-первых, отличием характера и степени общественной вредности правонарушения; во-вторых, неодинаковым характером последствий правонарушения.

В юридической литературе классификация видов юридической ответственности проводится по следующим основаниям.

Юридическую ответственность делят на **два вида**, которые достаточно полно и четко охватывают все ее виды:

1) имущественная (правовосстановительная);

2) штрафная (карательная).

Названные виды юридической ответственности существенно различаются по основаниям возникновения, порядку осуществления и функциям.

Имущественная ответственность осуществляется таким образом, что в случае причинения имущественного вреда или нарушения договора на правонарушителя возлагается обязанность возместить вред, уплатить неустойку или возместить убытки. Эта обязанность конкретна, возникает с момента правонарушения и может быть выполнена добровольно. Существуют следующие основные виды имущественной ответственности:

а) гражданско-правовая;

б) материальная ответственность работников как государственных, так и частных предприятий (организаций);

в) имущественная ответственность иных объединений граждан.

Штрафная (карательная) юридическая ответственность имеет иную природу. Она не может осуществляться вне и помимо деятельности уполномоченных на то государственных органов и должностных лиц. Она возникает с момента официального обвинения определенного лица в совершении правонарушения. В процессе развития законодательства в известных пределах возможно установление за какой-либо вид правонарушений административной или дисциплинарной ответственности вместо уголовной (или наоборот). По отношению к имущественной ответственности такая замена невозможна.

Основные разновидности штрафной юридической ответственности: *конституционная, уголовная, административная, дисциплинарная.*

На практике возможно одновременное применение разных видов имущественной и штрафной ответственности. Лицо, совершившее преступление и причинившее имущественный вред, в соответствии с законом по решению управомоченных государственных органов и *должностных лиц может быть освобождено от уголовной ответственности,* от наказания, но не от обязанности возместить *причиненный вред.* И наоборот, добровольное возмещение виновным ущерба, причиненного преступлением, законом оценивается как обстоятельство, смягчающее уголовную ответственность, но не освобождающее от нее.

Конституционная ответственность в российской и зарубежной общетеоретической и отраслевой юридической литературе стала выделяться в особый, относительно самостоятельный вид правовой ответственности сравнительно недавно.

Отрешение от должности президента – одна из мер конституционной ответственности, которая получила описание в Конституции Российской Федерации, но фактический порядок ее применения весьма труден для осуществления.

Отставка правительства. По Конституции РФ Государственная дума может выразить недоверие правительству, хотя это не влечет его отставки. Принять решение об отставке правительства может президент. Отставка правительства по собственной инициативе ответственностью не является.

Отзыв депутата, посла либо иного должностного лица – своеобразная мера конституционной ответственности, которая вызывает споры по основаниям и оправданности. Основанием конституционной ответственности для высших должностных лиц является нарушение их конституционных обязанностей, тогда как политическая ответственность означает только то, что занимающее высшую государственную должность лицо может лишиться политической поддержки в силу той или иной причины.

Роспуск партии или общественного движения за причинение ущерба государству – также мера конституционной ответственности.

Уголовная ответственность – наиболее жесткий вид юридической ответственности.

Виды уголовных наказаний согласно ст. 44 УК РФ:

а) штраф;

б) лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью;

в) лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград;

г) обязательные работы;

д) исправительные работы;

е) ограничение по военной службе;

ж) конфискация имущества;

з) ограничение свободы;

и) арест;

к) содержание в дисциплинарной воинской части;

л) лишение свободы на определенный срок;

м) пожизненное лишение свободы;

н) смертная казнь.

УК РФ предусматривает 13 видов наказаний. Перечень этот исчерпывающий и не подлежит расширительному толкованию.

Административная ответственность – вид административного принуждения, состоящий в применении следующих основных мер наказания: а) предупреждение; б) арест; в) лишение специальных прав; г) административный штраф; д) реквизиция и другие.

Гражданско-правовая ответственность выражается в возмещении убытков, неустойке, штрафах, пени, принудительном восстановлении прошедшего правового состояния, принудительном исполнении правовой обязанности.

В качестве иллюстрации специфики частноправовой природы гражданско-правовой ответственности может служить гл. 25 ГК РФ «Ответственность за нарушение обязательств» и гл. 59 ГК РФ «Обязательства вследствие причинения вреда».

Дисциплинарная ответственность представляет собой достаточно сложную систему, которая включает в себя:

1) ответственность работников по правилам внутреннего трудового распорядка, в порядке подчиненности, по специальным уставам и положениям, ответственность работников отдельных общественных организаций (артели старателей, коллегии адвокатов);

2) ответственность учащихся школ, профтехучилищ, средних специальных и высших учебных заведений;

3) ответственность военнослужащих, работников системы МВД, ФСБ и других органов, где дисциплина устанавливается соответственно ведомственными правовыми актами;

4) ответственность лиц, отбывающих уголовные наказания;

5) ответственность несовершеннолетних, находящихся в специальных учебно-воспитательных учреждениях.

3. Цели и функции юридической ответственности

Цели и функции юридической ответственности – это настолько близкие понятия, что некоторые авторы их не различают: говоря о целях ответственности, фактически имеют в виду ее функции.

Функции юридической ответственности определяются и направляются ее целями. Если под термином «цель» понимать «будущее и настоящее», предвосхищение соответствующего результата, то под функцией юридической ответственности следует понимать основные

направления, через которые достигаются цели ответственности и в которых проявляется назначение ответственности. Юридическая ответственность как социальное явление носит характер самозащиты общества от посягательств на его устои.

Можно выделить две главные **функции** юридической ответственности: *правовосстановительную (репарационную)* и *репрессивную (карательную).* Различные конкретные виды юридической ответственности выполняют самостоятельные, частные функции.

Цели юридической ответственности позволяют более глубоко проникнуть в сущность этого правового института, более точно определить его функции и обнаружить принципы. Цели юридической ответственности (равно как ее функции и принципы) выступают конкретными проявлениями общих целей, принципов и функций права.

Институт юридической ответственности участвует в реализации охранительной функции права, и его цель в самой общей форме можно определить, как охрану правопорядка. *Конечная перспективная цель* юридической ответственности в любом обществе – это ликвидация правонарушений. Но это скорее идеальная цель. Точнее говорить об удержании правонарушений в нормальных пределах, то есть на уровне, не мешающем гражданам вести безопасный образ жизни. *Непосредственная цель* юридической ответственности состоит в наказании правонарушителя. Поэтому прямой функцией данного института является *карательная функция.* Наказание, конечно, не самоцель, оно не замыкается на себе, а становится средством достижения более высоких целей.

Наказание (кара) – есть причинение субъекту правонарушения духовных, личных, материальных тягот, страданий. Оно реализуется путем изменения юридического статуса личности правонарушителя, путем ограничения свобод, их лишения, либо посредством возложения дополнительных (к общему статусу граждан) обязанностей. Задача наказания в обществе заключается в большей или меньшей нравственной перестройке личности, в формировании у человека, нарушившего закон, законопослушных установок поведения, привитии ему уважения к праву.

Резюмируя сказанное, следует подчеркнуть: **цели юридической ответственности** состоят в том, чтобы:

а) защитить правопорядок;

б) покарать правонарушителя;

в) путем исправления правонарушителя удержать его от совершения новых нарушений норм права (частная превенция);

г) предупредить о возможной правовой ответственности за совершение правонарушения всех других лиц (общая превенция).

Основные принципы юридической ответственности в совокупности представляют собой ее обобщенную характеристику. Принципы юридической ответственности – это внутренние закономерности существования и развития данного правового института, выражающие его природу и назначение.

4. Принципы юридической ответственности

– законность (точное и неуклонное исполнение требований закона при реализации юридической ответственности);

– обоснованность (применение ответственности в соответствии с имеющимися законно установленными объективными доказательствами, подтверждающими вину правонарушителя);

– своевременность (привлечение правонарушителя к ответственности сразу после совершения правонарушения или не позднее сроков, установленных законодателем);

– гуманизм (не допускаются меры наказания и взыскания, причиняющие физические страдания или унижающие человеческое достоинство;

– справедливость (точное соответствие юридической ответственности степени общественной опасности правонарушения и форме вины правонарушителя);

– неотвратимость юридической ответственности (это основное условие ее эффективности, ни одно правонарушение не должно оставаться нераскрытым, вне поля зрения государства и общества);

– целесообразность (строгая индивидуализация карательных мер, возможность смягчения или освобождения от юридической ответственности).

– нормативно-правовая регламентированность (закрепленность) осуществления;

– недопустимость сочетания двух и более видов юридической ответственности за одно правонарушение;

Тема 18. ПРАВОВЫЕ СИСТЕМЫ СОВРЕМЕННОСТИ

Вопросы:

1. Понятие сравнительного правоведения.
2. Проблемы исследования правовых систем современности.
3. Правовые системы и системы права на правовой карте мира.
4. Общая характеристика основных правовых систем современности.

1. Понятие сравнительного правоведения

Правовые системы различных государств отличаются определенным своеобразием и, наверное, трудно сравнивать столь непохожие друг на друга национальные правовые системы.

Развитие каждой национальной правовой системы определяется многими *факторами,* которые можно объединить в две группы. *Первая* включает в себя уровень социально-экономического развития, культурно-исторические, политические, этнические, религиозные и иные особенности, характерные для той или иной страны. *Вторая* – характеристики самой правовой системы: уровень правовой культуры и правосознания, юридическую терминологию, юридическую технику, правоприменительную практику и т.п.

Вместе с тем, глубокое и всестороннее познание правовой системы конкретного государства предполагает ее изучение не изолированно, а в сравнении с другими существующими, или существовавшими когда-либо правовыми системами. Решение этой задачи осуществляется в рамках такого направления юридических исследований, которое принято именовать «сравнительное правоведение», или «компаративистика» (от англ. comparative law – сравнительное право).

В одних случаях под сравнительным правоведением понимается *направление научных исследований, в основе которого сравнение правовых явлений, т.е. сопоставление того, как решаются сходные правовые вопросы в различных правовых системах.*

В других случаях под сравнительным правоведением понимается *сравнительное изучение отдельных отраслей законодательства или правовых институтов.* В рамках этого направления исследуются главным образом действующие в различных правовых системах кон-

ституционные и обычные законы, например, во Франции, где существует Общество сравнительного законодательства, созданное еще в 1869 г.

В третьем случае речь идет о сравнении *правовых систем в целом*, когда процессом сравнения охватываются не только отдельные нормативно-правовые акты, отрасли права и правовые институты, а *все элементы правовой системы общества*.

Как и любая другая отрасль научных исследований, сравнительное правоведение характеризуется наличием собственной структуры, предмета и методологии.

Структура сравнительного правоведения включает в себя три части: методологическую, теоретическую и практическую.

Методологическая часть включает в себя учение о методе сравнительного анализа (в форме сопоставления и противопоставления), его соотношение с другими общими и частными методами, его место и значение в методологическом аппарате юридической науки.

Теоретическая часть включает в себя положения, касающиеся понятия и содержания сравнительного правоведения, его целей и механизма.

Практическая часть компаративистики сводится к выработке рекомендаций по наиболее эффективному использованию полученных знаний, по практическому применению в той или иной правовой системе сравниваемых юридических актов, норм и институтов.

При проведении сравнительно-правовых исследований правовых систем следует различать *внутреннее и внешнее* сравнение.

Внутреннее сравнение осуществляется в рамках отдельного типа права или конкретной правовой семьи. (Например, проведение сравнительного исследования в рамках правовых систем, построенных на принципах федерализма и конфедератизма).

Внешнее сравнение предполагает выход сравнительного анализа за пределы отдельных типов права или правовых семей. (Например, сравнительный анализ техники юриспруденции в англо-американском и скандинавском праве). Необходимо отметить, что на практике чаще всего внутреннее и внешнее сравнения нередко переплетаются и взаимно дополняют друг друга.

Также следует обратить внимание на **общность целей и задач,** которые преследуются в процессе проведения сравнительно-правовых исследований.

В их числе называют: *стремление к улучшению действующего законодательства; стремление к унификации права или к гармоничному сочетанию правовых систем и институтов; использование сравнительного правоведения для более глубокого понимания и толкования юристами разных стран собственного, национального права и для приобретения ими общей юридической культуры; максимальное удовлетворение потребностей юридической практики, связанной с использованием норм и институтов различных правовых систем*[50].

Некоторые авторы выделяют следующие **цели** сравнительного правоведения: *а) познавательную, б) информационную, в) аналитическую, г) интегративную, д) критическую, е) пропагандистскую*[51].

2. Проблемы исследования правовых систем современности

Одним из важнейших приемов научного познания, применяемого в рамках сравнительного правоведения, является **юридическая классификация (типология).** Она представляет собой *распределение правовых явлений по классам (типам) в зависимости от различных критериев*.

Основным вопросом юридической типологии является вопрос о выборе критериев для построения классификационных групп (типов) правовых систем. В качестве таковых выступают типологические признаки. Выбор типологических критериев определяется позицией исследователя по вопросу природы права, его социальной сущности, юридического своеобразия. Иными словами, он обусловлен философско-мировоззренческой позицией той или иной школы правоведения, в рамках которой осуществляется классификация правовых явлений. Отсюда – множество различных подходов к типологии правовых систем, сторонники которых используют различные идеологические, этические, расовые, религиозные и специально-юридические факторы права. Эти факторы в той или иной мере учитываются во всех типологических подходах, и сочетаясь в определенных комбинациях, составляют типологические критерии.

---

[50] См.: Общая теория государства и права: Акад. курс. Т. 2. С. 99.

[51] См. подр.: *Тихомиров Ю.А.* Курс сравнительного правоведения. М., 1996. С. 35–41.

В отечественной юридической науке долгое время доминировал **формационный** (классовый) подход к изучению явлений правовой действительности, основывающийся на марксистском экономическом учении.

Основополагающим тезисом этого учения является тезис о первичности экономического базиса и детерминированности социально-политической надстройки типом экономических отношений.

В рамках марксистско-ленинской теории права сравнительно-правовой метод исследования правовых систем сводился главным образом к определению принадлежности конкретной правовой системы к тому или иному историческому типу права.

Исторический тип права – это совокупность сущностных признаков, свойственных всем без исключения правовым системам в рамках одной общественно-экономической формации.

В данном случае в основу классификации правовых систем положены социально-экономические **критерии**: тип производственных отношений, господствующий способ производства, характер собственности, социальная структура общества, классовая сущность права.

Такой подход к классификации правовых систем принято именовать **глобальной типологией**.

Вместе с тем в рамках исторического типа производилась и **внутритиповая классификация**, *посредством которой определялась принадлежность конкретной национальной правовой системы к той или иной структурной правовой общности (правовой системе). На основе последней выделялись главным образом основные правовые системы буржуазного права: романо-германская (континентальная правовая система) и англо-саксонская, а также правовая система мусульманского права.*

Следует учитывать, что понятия «типология» и «классификация» не тождественны. Некоторые ученые отмечают, что по сравнению с классификацией, типология характеризуется более высоким порядком абстракции – она принимает во внимание лишь качественно однородную совокупность, все единицы которой имеют общую закономерность развития[52]. В сущности, типология – это несколько иной, более общий,

[52] См.: *Саидов А.Х.* Юридическая типология и основные правовые системы современности // Общая теория права: Курс лекций / Под ред. В.К. Бабаева. Н.Новгород, 1993. С. 51.

нежели юридическая классификация, срез сравнительно-правовых исследований. Соотношение между этими двумя явлениями может быть выражено как соотношение общего (глобальная типология) и особенного (юридическая классификация).

Не умаляя достоинств формационного подхода к типологии, а они безусловно имеются, обратим внимание на два момента, которые заставляют не ограничиваться при изучении разнообразия правовых систем только вышеупомянутым подходом.

Недостатки формационного подхода:

Первый связан с *излишней идеализацией, заидеологизированностью учения об историческом типе права*. Формационная доктрина типологии ведет прежде всего к широкому униформизму в объяснении различных правовых систем. Предполагается, что народы, государства, регионы, относящиеся к одной общественно-экономической формации, имеют в принципе единое, т.е. унифицированное право. Причем, преимущество признается только за одним «правом нового и высшего исторического типа» – социалистическим правом. Рассуждая подобным образом, можно предположить, что причисляемое к социалистическому типу право Монголии, Кубы или Китая более совершенно, чем национальные правовые системы США, Великобритании или ФРГ, которые относятся к буржуазному типу.

Второй связан с тем обстоятельством, что *формационный подход «не позволяет в должной мере учесть конкретно-историческую, культурно-национальную и собственно-юридическую специфику права, относясь к ней как в принципе несущественным «особенностям»*, выступающим подчас даже в качестве объекта «преодоления», «изживания», «вытеснения», что и делает правовое регулирование внутри той или иной общественной формации однородно обезличенным»[53].

В связи с этим и возникает необходимость обратить внимание на иные подходы к типологии правовых систем, в том числе подходы, ставшие достоянием зарубежной правовой мысли.

В зарубежном сравнительном правоведении сложились два основных подхода, суть которых отражена наиболее известными типологическими теориями: теорией **трихотомии** и теорией **правовых кругов**.

---

[53] *Саидов А.Х.* Указ. соч. С. 244.

Теория трихотомии получила наиболее глубокое обоснование в работах французского ученого-юриста Рене Давида[54]. Он выдвинул идею выделения **трех основных «правовых семей»**: *романо-германской, англо-саксонской и социалистической*, к которым примыкают *религиозные и традиционные правовые системы*, охватывающие четыре пятых правовой карты мира[55].

Классификация *Р. Давида* строится в зависимости от таких обстоятельств, как структура права, особенности теории и практики определения источников права, представления о месте права в жизни общества и государства, применяемая в рамках тех или иных правовых систем юридическая техника, философские, политические и иные (например, религиозные) основы и принципы построения права[56]. Указанные обстоятельства объединяются в два совокупных критерия: *идеологический* и *юридической техники*.

Идеологический критерий включает факторы религии, философии, экономической и социальной структуры общества.

Критерий «юридической техники» охватывает особенности, структуру и источники права, юридическую технику, используемую при создании и применении нормативно-правовых актов.

Вышеназванные критерии, по мнению *Р. Давида*, должны использоваться не изолированно, а в совокупности.

Второе направление западной компаративистики представлено в работах различных ученых и выражено в теории **«правовых кругов»**. Наиболее известным представителем этого направления является К. Цвайгерт[57]. Он выделяет восемь **правовых кругов**: *романский, германский, скандинавский, англо-американский, социалистический, право ислама, индусское право, обычное право.*

В основе типологии *К. Цвайгерта* – лежат три **критерия:** 1) *исторический генезис правовых систем*; 2) *система источников права*; 3) *структура правовой системы* (ведущие правовые отрасли, институты и отрасли права).

---

[54] См.: *Давид Р.* Основные правовые системы современности (Сравнительное право). М., 1988., *Давид Р., Жофре-Спинози К.* Основные правовые системы современности. М., 1996.

[55] См.: *Давид Р.* Указ. соч. С. 39–48.

[56] См.: там же. С. 30.

[57] См., напр.: *Цвайгерт К., Кетц Х.* Введение в сравнительное правоведение в сфере частного права: В 2 т. Т. 1: Основы: Пер. с нем. М., 1995.

Сравнительно-правовые исследования, осуществляемые в отечественной юриспруденции, не ограничиваются только учением об историческом типе права. В работах отечественных авторов рассматривались также и проблемы классификации правовых систем[58]. Следует отметить, что в отечественном правоведении существует известный плюрализм взглядов на проблему юридической типологии. Авторы, исследующие данную проблему, выделяют разное количество правовых систем и используют при этом различные терминологические наименования выделяемых групп правовых систем. Полагаем, что терминологические и количественные различия в вопросах юридической типологии принципиального значения не имеют. Гораздо важнее отметить общность взглядов на многообразие существующих правовых систем и близость позиций относительно основных, базовых правовых систем.

С нашей точки зрения, в отечественной юриспруденции проблемы методологии юридической типологии наиболее основательно рассмотрены в работах А. Х. Саидова[59] и Ю. А. Тихомирова[60]. В этой связи представляется необходимым более подробно остановиться на методологическом аппарате юридической типологии.

3. Правовые системы и системы права на правовой карте мира.

Основополагающей категорией юридической типологии является категория «правовая система». Термин этот многозначен и охватывает достаточно широкий круг явлений. С точки зрения системного подхода, правовыми системами являются множество явлений, изучаемых общей теорией государства и права: позитивное право (как формализованная система юридических норм), норма права (как трехэлементная система, составными частями которой являются гипотеза, диспозиция и санкция), механизм государства (как система взаимо-

---

[58] См., напр.: *Алексеев С.С.* Теория права; Сравнительное правоведение: Сб. ст. / Сост., ред. В.А. Туманов. М., 1978; *Супатаев М.А.* Обычное право в странах Восточной Африки. М., 1984; *Сюкияйнен Л.Р.* Мусульманское право. М., 1986; *Саидов А.Х.* Сравнительное правоведение и юридическая география мира. М., 1993; *Решетников Ф.М.* Правовые системы стран мира: Справ. М., 1993.

[59] См.: *Саидов А.Х.* Сравнительное правоведение и юридическая география мира. М., 1993; *его же.* Введение в сравнительное правоведение. М., 1988; *его же.* Введение в основные правовые системы современности. Ташкент, 1988.

[60] См.: *Тихомиров Ю.А*. Курс сравнительного правоведения. М., 1996.

действующих государственных органов), правоотношение (как система элементов, характеризующаяся субъектно-объектной структурой). В то же время в контексте рассматриваемой темы значительный интерес представляют не все правовые системы, а лишь те из них, которые составляют **предмет** юридической типологии. Его исследование осуществляется с помощью собственного **понятийно-категориального аппарата**, который включает в себя следующие понятия: *правовая система*, *национальная правовая система, внутрисемейная группа, правовая семья (структурная общность), исторический тип права, правовая карта мира.*

Правовая система – совокупность взаимосвязанных, согласованных и взаимодействующих правовых средств, регулирующих общественные отношения, а также элементов, характеризующих уровень правового развития той или иной страны.

Национальная правовая система – в данном случае термин «правовая систем» употребляется в самом узком смысловом значении и подразумевает всю совокупность правовых явлений, существующих в той или иной стране (право конкретного государства).

Правовая карта мира – вся совокупность национальных правовых систем, существующих на земном шаре в тот или иной исторический период. В ряде случаев используются и другие терминологические обозначения: «юридическая география» (В.А. Кнапп), «сообщество правовых систем» (Ж. Сталев).

Исторический тип права – обобщенная сущностная характеристика национальных правовых систем, принадлежащих к одной общественно-экономической формации. Эта категория отражает полисистемное образование, включающее в себя подсистемные элементы – группы национальных правовых систем, обладающих сходными юридическими признаками. Для их выделения в рамках исторического типа права производится внутритиповая классификация и распределение национальных правовых систем по определенным структурным общностям – правовым семьям.

Правовая семья – более или менее широкая общность национальных правовых систем, обладающих сходными юридическими признаками. Эта категория отражает те особенности национальных правовых систем, которые обусловлены сходством их конкретно-историче-

ского развития: структуры, источников, ведущих отраслей и институтов, правовой культуры, традиций и др. В то же время, несмотря на общность юридических признаков национальных правовых систем, принадлежащих к одной правовой семье, в рамках последней можно произвести более детальную дифференциацию. Такая дифференциация производится с учетом социально-экономического, правового развития, юридического своеобразия, характерного не для всех правовых систем, входящих в ту или иную правовую семью, а для некоторых из них. Она позволяет выделить в рамках той или иной правовой семьи внутрисемейную группу.

Внутрисемейная группа – выделяемая в рамках той или иной правовой семьи совокупность национальных правовых систем, обладающих однородными признаками.

Каждая национальная правовая система обладает целым рядом сущностных характеристик, которые могут быть использованы в качестве классификационных критериев при определении ее принадлежности к тому или иному историческому типу права, той или иной структурной общности (правовой семье) или внутрисемейной группе. К их числу относятся следующие **признаки национальной правовой системы**:

– *всеобщие* – черты, свойственные всем правовым системам, праву вообще и позволяющие отграничивать их от иных системных образований (социальных, экономических, экологических систем);

– *типологические* – признаки, свойственные всем без исключения национальным правовым системам, принадлежащим к одной общественно-экономической формации (в их основе главным образом социально-экономические и политические характеристики);

– *внутритиповые* – юридические признаки, характерные для всех национальных правовых систем внутри конкретного исторического типа права (на их основе устанавливается принадлежность конкретной правовой системы к той или иной правовой семье);

– *внутрисемейные* – признаки, выражающие единство группы национальных правовых систем в рамках той или иной правовой семьи (используются в юридической классификации для установления принадлежности конкретной национальной правовой системы к той или иной правовой семье);

– *специфические* – черты, присущие только данной национальной правовой системе, отражающие ее культурно-историческое, национальное, религиозное и собственно юридическое своеобразие.

С учетом перечисленных признаков формируются **классификационные критерии**, к числу которых можно отнести следующие: *исторический генезис правовой системы и особенности правового развития; систему источников; систему (структуру) права (деление права на частное и публичное, на отрасли и правовые институты); наличие кодификации (конституции, кодексы); особенности правоприменительной практики (роль свободы усмотрения правоприменителя при разрешении юридических дел), уровень техники юриспруденции (юридической и правоприменительной), роль правосознания.*

Представляется, что в качестве дополнительных классификационных критериев могут быть использованы и иные обстоятельства, например, особенности этнокультурного развития группы стран, роль традиций, религиозных, идеологических регуляторов в системе нормативно-традиционного регулирования.

На основе выделенных классификационных критериев считаю возможным выделить следующие **семьи** национальных правовых систем (структурные общности): ***романо-германскую***, включающую в себя три внутрисемейные **группы**: *романскую, германскую и славянскую*; ***англо-американскую (англо-саксонскую),*** включающую **группы** *английского и американского права*; ***скандинавскую***; ***латиноамериканскую***; ***мусульманскую***; ***индусскую; дальневосточную;*** правовую семью ***обычного права***.

4. Общая характеристика основных правовых систем современности

На современной правовой карте мира сегодня насчитывается более двухсот национальных правовых систем. Ее дифференцированный, многоаспектный анализ позволяет выделить основные, обладающие юридической оригинальностью и культурно-исторической самобытностью структурные общности, объединяющие «родственные» правовые системы, которые мы терминологически будем обозначать как «правовая семья».

Вопрос о количестве правовых семей и их составе до сих пор остается дискуссионным. В связи с этим мы не ставим задачу выделять

классификационные критерии и подробную классификацию существующих правовых систем, а предполагаем, основываясь на существующих классификационных теориях (Р. Давид, К. Цвайгерт и Х. Кетц, А.Х. Саидов и др.), дать краткий обзор основных правовых систем современности.

К их числу полагаем возможным отнести две **основные** западноевропейские семьи: *романо-германскую* и правовую семью *общего права* и производные от них, но вместе с тем достаточно самобытные правовые системы *скандинавского* и *латиноамериканского права*; **религиозные** правовые системы: *мусульманское* и *индусское* право, а также **традиционную** правовую систему *обычного* права. Все прочие позитивные правовые системы в той или иной мере сочетают черты либо основных европейских правовых систем, либо находятся в стадии перманентного реформирования.

Романо-германская правовая семья

Эту семью образуют главным образом правовые системы государств континентальной (центральной) Европы: Германия, Франция, Испания, Португалия, Италия, Австрия, Швейцария, Бельгия. Кроме того, в эту семью входят также и правовые системы тех европейских государств, которые рецепировали романо-германское право после развала социалистического лагеря: Польша, Венгрия, Чехия, Словакия, Румыния, Россия, Украина, Беларусь и др. Последние до недавнего времени относились к правовой семье социалистического права (по классификациям Р. Давида, К. Цвайгерта).

Романо-германская правовая семья включает национальные правовые системы, которые, несмотря на общность многих элементов, определенным образом отличаются друг от друга. В связи с этим выделяют внутри этой семьи две **внутрисемейные группы**: группу романского и группу германского права. Группа *романского (латинского)* права объединяет правовые системы Франции, Италии, Испании, Бельгии, Люксембурга, Португалии. Для правовых систем, входящих в эту группу, характерно большее влияние латинского права, выраженного во французском праве.

В группе *германского* права – правовые системы тех государств, на формирование которых большее влияние оказало право германских университетов Германии, Швейцарии, Австрии, а также правовые си-

стемы Румынии, Венгрии, Чехии, Словакии, Польши (государств, ранее входивших в семью социалистического права). Три последних хотя и являются славянскими государствами, но в своем юридическом развитии тяготеют к германскому праву.

Признаки:

1. исторически сложилась в результате рецепции римского права;
2. основные источники – нормативно-правовые акты;
3. прецедент источником права не является;
4. система права четко делится на отрасли права, признается деление на публичное и частное право

Правовая семья общего права (англо-саксонская правовая семья)

Система общего права характерна для стран, которые реципировали английское общее право, дополненное и усовершенствованное "правом справедливости". В эту семью входят национальные правовые системы Англии, Северной Ирландии, а также тех государств, главой которых формально считается королева Великобритании – Канады, Новой Зеландии, Австралии и других, т.н. стран Содружества (около 36 государств) и США.

В рамках правовой семьи общего права принято различать две *внутрисемейные группы* – группу английского и группу американского права.

Признаки:

1. исторически сложилось в Англии в результате формирования общего права, дополнением его правом справедливости и толкованием статутов;
2. основным источником служит норма, сформулированная судьями и выраженная в судебных прецедентах;
3. отрасли права сформулированы не столь гибко как в Романо-германской, отсутствует деление на частное и публичное право

Английское общее право – это совокупность норм, создаваемых на основе обычного права в процессе рассмотрения королевскими судами раннефеодальной Англии конкретных дел.

Право справедливости – нормы, первоначально складывающиеся из решений английского суда канцлера, который существовал с XV до конца XIX в. на основе толкования общего права по конкретным делам,

с учетом индивидуальных особенностей дела. Право справедливости дополняет и корректирует общее право (институт права собственности и договорного права).

Статутное право – писаное право, создаваемое органами государственной власти. Оно представляет собой совокупность норм, содержащихся в актах монарха, парламента, а также в актах «делегированного законодательства» (акты, издаваемые непарламентскими органами власти).

Правовая семья мусульманского права

Признаки:

1. исторически сложилось на основе религии ислам;
2. основные источники – Коран, Сунна, Иджма, Кийас;
3. система права делится на уголовное, судебное и семейное право, отсутствует деление на публичное и частное право

Для рассматриваемой правовой семьи характерны две противоречивые тенденции. С одной стороны, это процесс, известный под названием *вестернизация*, т.е. процесс «врастания» мусульманского права в правовые семьи и системы других стран, возрастание влияния западных правовых систем на него.

С другой – *исламизация*, т.е. процесс, обратный вестернизации, предполагающий усиление влияние ислама как религиозно-нравственной основы на дальнейшее развитие той или иной позитивной правовой системы некоторых мусульманских стран.

Скандинавская правовая семья

Ряд авторов (А.Х. Саидов, Ю.А. Тихомиров) выделяют в качестве самостоятельной правовой семьи группу национальных правовых систем североевропейских стран: Швеции, Дании, Норвегии, Финляндии, Исландии. Кроме того, отмечается, что в последнее время эта семья имеет тенденцию к расширению за счет вхождения в нее т.н. стран Балтии – бывших советских Прибалтийских республик. В отношении последних вопрос, на наш взгляд, достаточно дискуссионен. Правовые системы Прибалтийских государств, попеременно испытавшие значительное воздействие сначала германского, затем шведского, а в конце 40-х гг. XX в. советского права, находятся на стадии реформирования. Причем это реформирование в определенном смысле еще больше отдаляет их от цивилизованных Скандинавских стран (ярким примером этого является, например, Закон о гражданстве Латвии). Поэтому мы

будем исходить из того, что в скандинавскую правовую семью входят национальные правовые системы Швеции, Дании, Норвегии, Финляндии и Исландии. Выделение этой правовой системы обусловлено главным образом географическим положением этих стран, сходством уклада жизни, теснейшими экономическими, культурными и политическими связями между ними.

Латиноамериканская правовая семья

Латиноамериканское право представляет собой совокупность национальных правовых систем стран Латинской Америки: Аргентины, Мексики, Бразилии, Венесуэлы, Перу, Боливии и др. Все эти страны, обладающие сравнительно молодой государственностью, были в период колониальной экспансии европейских государств колониями Испании или Португалии, либо Голландии, Франции или Британской империи. Формирование семьи латиноамериканского права обусловлено прежде всего географическим положением стран Латинской Америки, а также сходством социально-экономической структуры и политического строя.

Обычное право

Эта правовая система формируется в африканских странах, освободившихся от колониальной зависимости, и объединяет правовые системы стран Южной и Восточной Африки (Конго, Эфиопия, Сомали, Судан, Кения, Уганда и др.). *Характерной чертой* этой правовой семьи является сочетание нового позитивного права с элементами религиозного (мусульманского или индусского) с обычным правом, регулирующим достаточно широкую сферу общественных отношений.

Правильная оценка роли обычного права помогает познать закономерности процессов, происходящих в правовой жизни Африканского континента, уяснить характерные черты и тенденции правового развития Африканских стран.

Индусское право

В компаративистской литературе отношение к индусскому праву неоднозначное. Одни авторы склонны рассматривать индусское право, как часть религиозно-традиционных систем, не выделяя его в отдельную правовую семью[61], или относя его к общему праву[62], другие – как

[61] См.: *Лазарев В.В., Липень С.В.* Теория государства и права. С. 196.
[62] См.: *Давид Р.* Указ. соч. (Сравнительное право). С. 438–441.

вполне самостоятельную правовую систему – правовой круг[63], или как правовую семью[64], третьи – вообще не считают необходимым более детально рассматривать этот вопрос[65]. Однако все авторы отмечают определенное своеобразие индусского права.

Индусское право не следует отождествлять с позитивной правовой системой Индии, это – «право общины, которое в Индии и других странах Юго-Восточной Азии исповедует индуизм, то есть брахманизм»[66].

Индусское право – древнейшая религиозно-философская и в то же время правовая система общины, исповедующей индуизм. Она сформировалась в глубокой древности (более двух тысяч лет назад) и, пройдя сложный путь исторического развития, сохраняет свое влияние на многие миллионы людей и по-прежнему регулирует целый пласт общественных отношений. Его главной особенностью, как в случае с мусульманским правом, является неразрывная связь с религией: оно часть религии – индуизма с собственной сложной структурой и не имеющей аналогов ни в одной правовой системе, собственной системой понятий. Основы индусского права содержатся в священных текстах Шастра.

Таким образом, есть все основания полагать, что индийское национальное право сегодня тяготеет к общему праву, а национальная правовая система Индии входит в *англо-американскую правовую семью*. В настоящее время под *индусским правом понимают личное право индусов, видоизмененное законами и обычаем*. Как отрасль права оно непосредственно или косвенно применяется в Индии, Бирме, Сингапуре и в Восточной Африке (Кении, Уганде), где оно также изменено законодательством.

---

[63] См.: *Цвайгерт К., Кетц Х.* Указ. соч.

[64] См.: *Саидов А.Х.* Введение в основные правовые системы современности. Ташкент, 1988; *Тихомиров Ю.А.* Курс сравнительного правоведения. М., 1996.

[65] См., напр.: *Алексеев С.С.* Общая теория права. Т. 1. С. 107–122.

[66] *Давид Р.* Указ. соч. С. 413.

ПРИМЕРНЫЙ ПЕРЕЧЕНЬ ВОПРОСОВ К ЭКЗАМЕНУ
(1-й семестр)

1. Определите место и роль теории государства и права в системе общественных и юридических наук.
2. Рассмотрите методологию теории государства и права.
3. Определите и раскройте причины и закономерности возникновения государства и права.
4. Дайте характеристику социальной власти и нормативному регулированию в догосударственном обществе.
5. Назовите теории происхождения государства.
6. Дайте понятие и охарактеризуйте признаки государства.
7. Определите, в чем выражается социальная сущность государства.
8. Рассмотрите типологию государств.
9. Дайте понятие и классифицируйте функций государства.
10. Раскройте организационно-правовые основы реализации функций государства.
11. Дайте понятие и раскройте элементы формы государства
12. Дайте понятие и раскройте виды формы правления.
13. Дайте понятие и раскройте виды формы государственного устройства.
14. Дайте понятие и раскройте виды государственного (политического) режима.
15. Определите форму современного российского государства.
16. Дайте понятие и рассмотрите механизм государства.
17. Соотнесите понятия «механизм государства» и «аппарат государства».
18. Назовите и охарактеризуйте принципы организации и деятельности государственного аппарата.
19. Дайте понятие и раскройте признаки государственного органа.
20. Назовите классификацию государственных органов.
21. Определите место и роль государства в политической системе общества.
22. Рассмотрите влияние государства и права на экономику.

23. Укажите предмет общей теории государства и права, ее место и роль в системе общественных и юридических наук.

24. Охарактеризуйте методы общей теории государства и права: понятие, виды.

25. Раскройте власть и природу социальных норм в догосударственном обществе.

26. Укажите основные причины и закономерности возникновения государства.

27. Охарактеризуйте своеобразие образования государств у афинского, германского, римского и славянского народов.

28. Раскройте вопрос об Азиатском способе производства и специфику возникновения государства на его основе.

29. Охарактеризуйте теории происхождения государств: теологическая, договорная, психологическая. Дайте им оценку.

30. Охарактеризуйте теории происхождения государств: органическая, патриархальная, насилия. Дайте им оценку.

31. Раскройте сущность государства. Классовое и общечеловеческое в государстве.

32. Охарактеризуйте государственную власть и ее свойства.

33. Раскройте основные признаки государства (понятие государства).

34. Охарактеризуйте типы государства. Понятие и различные концепции типологии государств.

35. Соотнесите государство и общество.

36. Охарактеризуйте механизм государства. Понятие и структура.

37. Раскройте орган государства: понятие, виды и характеристика.

38. Раскройте теорию разделения властей и механизм государства.

39. Дайте понятие формы государства. Соотнесите ее с типом государства.

40. Определите понятие «форма правления государства», укажите ее значение.

41. Раскройте виды форм правления государства и дайте их характеристику.

42. Дайте характеристику форме государственного устройства. Понятие, значение и виды.

43. Охарактеризуйте политический (государственный) режим как элемент формы государства. Понятие, значение и виды.

44. Раскройте функции государства: понятие и классификация.

45. Охарактеризуйте экономические функции государства.

46. Дайте понятие социальных функций государства.

47. Раскройте функции и роль государства в политической и духовной сфере жизни общества.

48. Определите внешние функции государства, их виды и характеристику.

49. Охарактеризуйте правовые формы осуществления функций государства.

50. Раскройте понятие политической системы общества. Подходы
к понятию политической системы.

51. Определите соотношение государства и политической системы общества.

52. Охарактеризуйте формы осуществления функций государства.

53. Раскройте понятие правового государства.

54. Определите политические и идейно-нравственные предпосылки формирования правового государства в России.

55. Определите экономические предпосылки формирования правового государства.

56. Назовите социальные предпосылки формирования правового государства.

57. Правовое государство и права граждан.

58. Раскройте всеобщие методы.

59. Раскройте общенаучные методы.

60. Раскройте частнонаучные методы.

ПРИМЕРНЫЙ ПЕРЕЧЕНЬ ЗАДАНИЙ К ЭКЗАМЕНУ
(1-й семестр)

1. Приведите пример использования синтеза и анализа в правоохранительной деятельности.
2. Согласны ли Вы с известным высказыванием австрийского физика Л. Больцмана: «Нет ничего практичнее хорошей теории». Обоснуйте Вашу точку зрения на примере теории государства и права.
3. Обоснуйте особенности предмета теории государства и права.
4. Определите вид политического режима в Российской Федерации, сославшись на Конституцию России.
5. Определите форму правления в Российской Федерации, сославшись на Конституцию РФ.
6. Определите форму государственного устройства в Российской Федерации, сославшись на Конституцию России.
7. Приведите пример использования метода правового эксперимента (допускается моделирование ситуации).
8. Составьте тематическую схему «Классификация методов теории государства и права».
9. Составьте тематическую схему «Система юридических наук».
10. Составьте тематическую схему или таблицу «Классификация функций государства».
11. Предложите в виде схемы (рисунка) и обоснуйте систему органов российского государства на современном этапе (механизм государства).
12. Приведите пример использования метода «анализ» (допускается моделирование ситуации).
13. Представьте, что Вам предстоит выступить в воспитательной колонии с лекцией на тему «Роль права (закона) в развитии личности». Составьте краткий план-схему Вашего выступления.
14. На основе анализа первой главы Конституции Российской Федерации 1993 г., определите тип российского государства с точки зрения формационного подхода.

15. Какую теорию происхождения государства характеризует следующее высказывание: «Государство есть единое лицо, ответственным за действия которого сделало себя путем взаимного договора между собой огромное множество людей, с тем, чтобы это лицо (государство) могло использовать силу и средства всех их так, как сочтет необходимым для их мира и общей защиты». Назовите представителей, развивавших эту теорию. В чем, по их мнению, заключается главная цель создания государства?

16. Какую теорию и какого мыслителя могло бы характеризовать следующее высказывание: «чтобы не было возможности злоупотреблять властью, необходим такой порядок вещей, при котором различные ветви власти могли бы взаимно сдерживать друг друга»?

17. Приведите пример использования метода «системный подход» (допускается моделирование ситуации).

18. Приведите пример использования конкретно-социологического метода (допускается моделирование ситуации).

19. Какая функция государства закреплена в ст. 7 Конституции Российской Федерации?

20. На примере ст. 10 и 11 Конституции Российской Федерации покажите относительность (нечеткость) реализации принципа разделения властей в Российском государстве.

21. Приведите пример использования статистического метода (допускается моделирование ситуации).

22. На основе анализа ст. 80 Конституции Российской Федерации обоснуйте место и роль Президента Российской Федерации в механизме Российского государства.

23. Какую политическую доктрину (школу, концепцию) могло бы характеризовать следующее высказывание: «Государство структурировано разрастающимися из поколения в поколение семьями. Отношения правящих и подданных подобны семейным отношениям». Обоснуйте Вашу точку зрения.

24. Какую политическую доктрину (школу, концепцию) могло бы характеризовать следующее высказывание: «Дело в классах, а не в лицах…никакая смена лиц ничего изменить не в состоянии, пока не сменились классы, стоящие у власти». Обоснуйте Вашу точку зрения.

25. Приведите примеры реализации социальной функции государства.

26. Какую политическую доктрину (школу, концепцию) могло бы характеризовать следующее высказывание: «Естественное состояние – это жизнь, при которой люди имеют неограниченную свободу и равные права. Государство – это результат заключения общественного договора индивидов, прекращающее естественное состояние». Обоснуйте Вашу точку зрения.

27. Каким образом государство участвует в решении глобальных проблем человечества? Обоснуйте Вашу точку зрения.

28. Определите форму правления в государстве, конституция которого содержит следующие положения: «Президент Республики назначает Премьер-министра…», «Президент Республики председательствует в Совете министров».

29. Приведите примеры реализации экономической функции государства.

30. Какую политическую доктрину (школу, концепцию) могло бы характеризовать следующее высказывание: «Современное государство, какова бы ни была его форма, есть по самой своей сути капиталистическая машина, государство капиталистов, идеальный совокупный капиталист». Обоснуйте Вашу точку зрения.

ПРИМЕРНЫЙ ПЕРЕЧЕНЬ ВОПРОСОВ К ЭКЗАМЕНУ
(2-й семестр)

1. Раскройте предмет теории государства и права.
2. Определите место и роль теории государства и права в системе общественных и юридических наук.
3. Рассмотрите методологию теории государства и права.
4. Определите и раскройте причины и закономерности возникновения государства и права.
5. Дайте характеристику социальной власти и нормативному регулированию в первобытном обществе.
6. Назовите и раскройте теории происхождения государства.
7. Дайте понятие и охарактеризуйте признаки государства.
8. Определите, в чем выражается социальная сущность государства.
9. Рассмотрите типологию государств.
10. Дайте понятие и классифицируйте функций государства.
11. Дайте понятие и раскройте элементы формы государства
12. Дайте понятие формы правления и раскройте виды форм правления.
13. Дайте понятие и раскройте виды форм государственного устройства.
14. Дайте понятие и раскройте виды государственного (политического) режима.
15. Определите форму современного российского государства.
16. Дайте понятие и рассмотрите механизм государства.
17. Дайте понятие и раскройте признаки государственного органа.
18. Назовите классификацию государственных органов.
19. Определите место и роль государства в политической системе общества.
20. Определите роль права в системе социальных норм.
21. Определите сущность права и его социальную ценность.
22. Дайте понятие и раскройте признаки права.
23. Охарактеризуйте понятие права в объективном и субъективном смысле.
24. Назовите и раскройте функции права.

25. Дайте характеристику принципам права.

26. Дайте понятие и раскройте признаки и виды источников (форм) права.

27. Охарактеризуйте правовой обычай как источник права.

28. Охарактеризуйте нормативный правовой акт как основной источник российского права.

29. Охарактеризуйте нормативный договор как основной источник российского права.

30. Охарактеризуйте судебный прецедент как источник права.

31. Рассмотрите структуру нормы права.

32. Классифицируйте нормы права.

33. Определите способы изложения норм права в статьях нормативных правовых актов.

34. Дайте понятие правотворчества и назовите его виды.

35. Раскройте принципы правотворчества.

36. Перечислите и раскройте стадии правотворческого процесса.

37. Раскройте понятие и перечислите приёмы юридической техники.

38. Дайте понятие и назовите элементы системы права.

39. Назовите и раскройте виды систематизации законодательства.

40. Дайте понятие и раскройте признаки правоотношения.

41. Классифицируйте правоотношения.

42. Назовите предпосылки возникновения, изменения и прекращения правоотношений.

43. Назовите субъектов правоотношений.

44. Раскройте содержание правоотношений.

45. Классифицируйте юридические факты.

46. Раскройте формы реализации норм права.

47. Охарактеризуйте применение права как особую форму его реализации.

48. Назовите виды толкования норм права. Раскройте их суть.

49. Дайте характеристику способов толкования норм права.

50. Раскройте структуру и виды правосознания.

51. Рассмотрите причины и формы выражения правового нигилизма.

52. Назовите формы и методы осуществления правового воспитания.

53. Дайте понятие правовой культуры и назовите её элементы.

54. Охарактеризуйте правовой статус личности.

55. Назовите понятие и виды правомерного поведения.

56. Назовите понятие и признаки правонарушения.

57. Раскройте юридический состав правонарушения.

58. Назовите и раскройте виды правонарушений.

59. Перечислите принципы юридической ответственности.

60. Назовите виды юридической ответственности.

61. Перечислите основные принципы и гарантии законности.

62. Рассмотрите соотношение «законности», «правопорядка» и «общественного порядка».

63. Дайте характеристику англосаксонской правовой семьи.

64. Дайте характеристику романо-германской правовой семьи.

65. Дайте характеристику правовой семьи мусульманского права.

ПРИМЕРНЫЙ ПЕРЕЧЕНЬ ЗАДАНИЙ К ЭКЗАМЕНУ
(2-й семестр)

1. Приведите пример использования метода правового эксперимента (допускается моделирование ситуации).
2. Приведите пример использования синтеза и анализа в правоохранительной деятельности.
3. Согласны ли Вы с известным высказыванием австрийского физика Л. Больцмана: «Нет ничего практичнее хорошей теории». Обоснуйте Вашу точку зрения на примере теории государства и права.
4. Обоснуйте особенности предмета теории государства и права.
5. Определите вид политического режима в Российской Федерации, сославшись на Конституцию Российской Федерации.
6. Определите форму правления в Российской Федерации, сославшись на Конституцию Российской Федерации.
7. Определите форму государственного устройства в России, сославшись на Конституцию Российской Федерации.
8. Составьте тематическую схему «Классификация методов теории государства и права».
9. Составьте тематическую схему «Система юридических наук».
10. Составьте тематическую схему или таблицу «Классификация функций государства».
11. Предложите в виде схемы (рисунка) и обоснуйте систему органов российского государства на современном этапе (механизм государства).
12. Определите и охарактеризуйте гипотезу и диспозицию нормы, содержащейся в ст. 87 Уголовно-исполнительного кодекса Российской Федерации: «В случае несогласия осужденного с переводом в строгие условия отбывания наказания в исправительной колонии или на строгий вид режима в тюрьме он вправе обжаловать решение о переводе в установленном законом порядке».
13. Представьте, что Вам предстоит выступить в воспитательной колонии с лекцией на тему «Роль права (закона) в развитии личности». Составьте краткий план-схему Вашего выступления.

14. На основе анализа первой главы Конституции Российской Федерации 1993 г., определите тип российского государства с точки зрения формационного подхода.

15. Какую теорию происхождения государства характеризует следующее высказывание: «Государство есть единое лицо, ответственным за действия которого сделало себя путем взаимного договора между собой огромное множество людей, с тем, чтобы это лицо (государство) могло использовать силу и средства всех их так, как сочтет необходимым для их мира и общей защиты». Назовите представителей, развивавших эту теорию. В чем, по их мнению, заключается главная цель создания государства?

16. Какую теорию и какого мыслителя могло бы характеризовать следующее высказывание: «чтобы не было возможности злоупотреблять властью, необходим такой порядок вещей, при котором различные ветви власти могли бы взаимно сдерживать друг друга»?

17. Определите, к какому виду систематизации законодательства относятся: справочная информационно-поисковая система «Консультант плюс», Собрание законодательства Российской Федерации, Гражданский кодекс Российской Федерации. Обоснуйте Вашу точку зрения.

18. Какая функция государства закреплена в ст. 7 Конституции Российской Федерации?

19. На примере ст. 10 и 11 Конституции Российской Федерации покажите относительность (нечеткость) реализации принципа разделения властей в Российском государстве.

20. Предложите и обоснуйте модель (структуру) правоотношения, возникающего на основе норм, содержащихся в ст. 31 Конституции Российской Федерации.

21. На основе анализа ст. 80 Конституции Российской Федерации обоснуйте место и роль Президента Российской Федерации в механизме Российского государства.

22. Является ли Президент Российской Федерации субъектом законодательного процесса? Обоснуйте свою точку зрения, сославшись на Конституцию Российской Федерации.

23. Охарактеризуйте санкцию, содержащуюся в ч. 1 ст. 158 Уголовного кодекса Российской Федерации: «…наказывается штрафом в размере до восьмидесяти тысяч рублей или в размере заработной

платы или иного дохода осужденного за период до шести месяцев, либо обязательными работами на срок до ста восьмидесяти часов, либо исправительными работами на срок от шести месяцев до одного года, либо ограничением свободы на срок до двух лет, либо арестом на срок от двух до четырех месяцев, либо лишением свободы на срок до двух лет».

24. Определите вид юридической нормы, содержащейся в п. 1. ст. 2 Федерального закона «Об образовании в Российской Федерации»: Для целей настоящего Федерального закона применяются следующие основные понятия: 1) образование - единый целенаправленный процесс воспитания и обучения, являющийся общественно значимым благом и осуществляемый в интересах человека, семьи, общества и государства, а также совокупность приобретаемых знаний, умений, навыков, ценностных установок, опыта деятельности и компетенции определенных объема и сложности в целях интеллектуального, духовно-нравственного, творческого, физического и (или) профессионального развития человека, удовлетворения его образовательных потребностей и интересов.

25. Определите структуру юридической нормы, содержащейся в ч. 1. ст. 463 Гражданского кодекса Российской Федерации: «Если продавец отказывается передать покупателю проданный товар, покупатель вправе отказаться от исполнения договора купли-продажи».

26. Определите, к какому виду систематизации законодательства относятся: справочная информационно-поисковая система «Гарант», Полное собрание законов Российской Империи, Уголовный кодекс Российской Федерации. Обоснуйте Вашу точку зрения.

27. Определите форму правления в государстве, конституция которого содержит следующие положения: «Президент Республики назначает Премьер-министра…», «Президент Республики председательствует в Совете министров».

28. Какую функцию права характеризуют юридические запреты, санкции, меры государственного принуждения. Обоснуйте свой ответ.

29. Какую политическую доктрину (школу, концепцию) могло бы характеризовать следующее высказывание: «Современное государство, какова бы ни была его форма, есть по самой своей сути капиталистическая машина, государство капиталистов, идеальный совокупный капиталист». Обоснуйте Вашу точку зрения.

30. Приведите примеры юридических фактов-действий, являющихся предпосылками возникновения правоотношений в правоохранительной сфере.

31. Приведите примеры юридических фактов, выступающих предпосылками прекращения правоотношений в правоохранительной сфере.

32. Приведите примеры событий, которые могут выступать основанием возникновения правоотношений в правоохранительной сфере.

33. Определите, вид правовой нормы, содержащейся в ч.1, ст.1 Уголовно-исполнительного кодекса Российской Федерации: «Уголовно-исполнительное законодательство Российской Федерации имеет своими целями исправление осужденных и предупреждение совершения новых преступлений, как осужденными, так и иными лицами».

34. Составьте краткий авторский комментарий к ст. 2 Конституции Российской Федерации 1993 г., используя формально-юридический анализ.

ПРИМЕРНЫЙ ПЕРЕЧЕНЬ ТЕМ КУРСОВЫХ РАБОТ

1. Механизм современного Российского государства.
2. Право и мораль: сходство, различия и противоречия.
3. Юридическая ответственность в структуре механизма правового регулирования.
4. Право как основной социальный регулятор.
5. Проблема применения смертной казни в современном обществе.
6. Общая характеристика теорий происхождения государства и права.
7. Правовые системы современности: понятие и общая характеристика.
8. Значение принципов права в практической деятельности правоохранительных органов.
9. Государственная власть: понятие, признаки и формы осуществления.
10. Правовой прецедент как источник права.
11. Принцип равенства граждан перед законом и судом.
12. Проблемы формирования правового государства.
13. Форма государственного устройства как элемент формы государства.
14. Юридические коллизии: понятие, сущность, способы устранения.
15. Нормативный правовой акт как источник права.
16. Форма правления, как элемент формы государства.
17. Общая характеристика современного правотворчества в России.
18. Принцип разделения ветвей власти в Российском государстве.
19. Правосубъектность: понятие, элементы.
20. Социальная ценность права.
21. Классификация правовых систем.
22. Правосознание: понятие и виды.
23. Применение права как особая форма реализации права.
24. Политическая система общества.
25. Типология государства: понятие и основные подходы.

26. Нетипичные формы правления.
27. Правонарушение: понятие, признаки, виды.
28. Понятие, принципы и виды юридической ответственности.
29. Соотношение системы права и системы законодательства.
30. Понятие, стадии, способы и виды толкования права.
31. Концепция правового государства: проблемы реализации.
32. Пробелы в праве: понятие, условия возникновения, механизм преодоления.
33. Правовой статус личности: понятие, структура и виды.
34. Понятие, виды и состав правомерного поведения.
35. Происхождение права, его сущность и социальное назначение.
36. Принципы права: понятие и характеристика.
37. Формы права и их развитие: исторический и сравнительно-правовой анализ.
38. Закон как основной источник российского права.
39. Проблемы укрепления законности и правопорядка в России.
40. Сущность государства и его роль в обществе.
41. Гражданское общество и правовое государство.
42. Концепция разделения властей и ее реализация.
43. Политический режим как элемент формы государства.
44. Глобальные проблемы человечества и функции государства.
45. Право и экономика.
46. Право и религия: исторические и современные проблемы.
47. Политика и право: современный опыт.
48. Норма права как элемент системы права.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Учебное пособие подготовлено на основе современных научных подходов к изучению права и государства.

Изучен широкий круг важных для юридической науки общетеоретических проблем: теория государства и права рассмотрена как наука и дисциплина, исследовано происхождение государства и права, выявлены понятие, сущность и функции государства, определены механизм, форма и типология государства, раскрыто понятие и сущность права, его принципы и функции, исследовано право в системе социального регулирования, изучены нормы и система права, правовые отношения, реализация права, правовое сознание и правовая культура, правомерное поведение и правонарушение, юридическая ответственность, правовые системы современности.

В процессе изложения материала мы придерживались идей взаимообусловленного, последовательного развития государства и права как сложных системных явлений, интегративного подхода к изучению государственных и правовых институтов. Представление различных точек зрения ученых на проблемы, имеющиеся и возникающие в теории государства и права, способствует творческому восприятию учебного курса, демонстрирует студентам отсутствие унифицированных подходов к определению и оценке различных явлений в сфере государства и права, содействует выработке самостоятельной аргументированной позиции.

Материалы учебного пособия будут полезны и для подготовки обучающихся к успешной сдаче экзамена по дисциплине «Теория государства и права», для дальнейшей профессиональной деятельности будущих специалистов, для всех, кому интересны теоретические проблемы государства и права.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

Нормативные правовые акты

1. Конституция Российской Федерации от 12.12.1993 [Электронный ресурс]. – Режим доступа: http://www.consultant.ru. (дата обращения 20.11.2023)

2. Об образовании в Российской Федерации: федер. закон: от 29.12.2012 [Электронный ресурс]. – Режим доступа: http://www.consultant.ru (дата обращения: 20.11.2023).

3. Об оперативно-розыскной деятельности: федер. закон: от 12.08.1995[Электронный ресурс]. – Режим доступа: http://www.consultant.ru (дата обращения: 20.11.2023).

4. Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 N 63-ФЗ [Электронный ресурс]. – Режим доступа: http://www.consultant.ru (дата обращения 20.11.2023)

5. Гражданский кодекс Российской Федерации ч.1, ч.2, ч.3., ч.4. от 30.11.1994 N 51-ФЗ [Электронный ресурс]. – Режим доступа: http://www.consultant.ru (дата обращения 20.11.2023)

6. Уголовно-исполнительный кодекс Российской Федерации от 08.01.1997 N 1-ФЗ [Электронный ресурс]. – Режим доступа: http://www.consultant.ru (дата обращения 20.11.2023)

7. Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 N 197-ФЗ [Электронный ресурс]. – Режим доступа: http://www.consultant.ru (дата обращения 20.11.2023)

Основная литература

8. Матузов, Н. И. Теория государства и права: учебник / Н. И. Матузов, А. В. Малько. - 5-е изд. - Москва: Издательский дом «Дело» РАНХиГС, 2022. - 528 с. - ISBN 978-5-85006-370-2. - URL: https://znanium.com/catalog/product/1964112

9. Морозова, Л. А. Теория государства и права: учебник / Л.А. Морозова. – 6-е изд., перераб. и доп. – М.: Норма: ИНФРА-М, 2019. - 464 с. - ISBN 978-5-91768-844-2

10. Нерсесянц, В. С. Общая теория права и государства: учебник / В. С. Нерсесянц. - М.: Норма; ИНФРА-М, 2014. – 560 с. - ISBN 978-5-91768-238-9

11. Нерсесянц, В. С. Общая теория права и государства: учебник / В. С. Нерсесянц. - М.: Норма; ИНФРА-М, 2018. – 560 с. - ISBN 978-5-91768-238-9. http://znanium.com/catalog/product/303831

12. Перевалов, В. Д. Теория государства и права: Учебник / Отв. ред. В.Д. Перевалов. - 4-е изд., перераб. и доп. - М.: Норма: НИЦ Инфра-М, 2020. – 496 с. - ISBN 978-5-91768-131-3. http://znanium.com/bookread2.php?book=351285

Дополнительная литература

13. Баранов, В. М. Экстерриториальное пространство права: монография / В. М. Баранов, А. И. Овчинников, А. А. Самарин. - М.: Проспект, 2017. - 176 с. - ISBN 978-5-392-21876-9.

14. Венгеров, А.Б. Теория государства и права: учебник / А. Б. Венгеров. – Москва: Омега - Л, 2011. – 607 с. - ISBN 978-5-370-02735-2.

15. Гаджиев, Г. А. Онтология права (критическое исследование юридического концепта действительности) / Междисциплинарный центр философии права. - Москва: Норма, 2013. - 319 с.- ISBN 978-5-91768-331-7. http://znanium.com/bookread2.php?book=376695

16. Головкин, Р. Б. Теория государства и права: понятийно-категориальный аппарат: учебное пособие / Р. Б. Головкин, М. А. Воронкова. – Москва: ЦСОТ, 2011. – 31 с. - ISBN 978-5-4359-0001-9

17. Головкин, Р. Б. Теория государства и права: учебно-методическое пособие / Р. Б. Головкин и др.– Владимир, 2009. – 183 с. - ISBN 978-5-93035-240-5

18. История политических и правовых учений: учебник для студентов высших учебных заведений, обучающихся по направлению «Юриспруденция» и специальности «Юриспруденция»; под ред. М. Н. Марченко. - Москва: Норма: ИНФРА-М, 2012. - 655 с. - ISBN 978-5-91768-308-9. http://znanium.com/bookread2.php?book=304783

19. Источники права: учебное пособие для студентов высших учебных заведений, обучающихся по направлению «Юриспруденция»

и специальности «Юриспруденция» / М.Н. Марченко. - 2-е изд., перераб. - Москва: Норма: ИНФРА-М, 2014. - 671 с. - ISBN 978-5-91768-467-3. http://znanium.com/bookread2.php?book=448978

20. Лазарев, В. В. Теория государства и права: учебник / под ред. Хабибулина А. Г., Лазарева В.В. – Москва: ИД ФОРУМ, НИЦ ИНФРА-М, 2015. – 512 с. - ISBN 978-5-8199-0562-3

21. Лукьянова, Е. Г. Теория государства и права: учебник / Е. Г. Лукьянова. — Москва: Норма: ИНФРА-М, 2023. — 232 с. - ISBN 978-5-00156-053-1. - URL: https://znanium.com/catalog/product/1914753

22. Малько, А. В. Теория государства и права: учебник для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция» / А. В. Малько. – Москва: КНОРУС, 2016. – 400 с. - ISBN 978-5-406-03626-6

23. Проблемы общей теории права и государства: Учебник / Институт государства и права РАН; Под общ. ред. В.С. Нерсесянца. - 2-е изд., пересмотр. - М.: Норма: ИНФРА-М, 2018. - 816 с. - ISBN 978-5-91768-116-0. http://znanium.com/catalog/product/329756

24. Перевалов, В. Д. Теория государства и права: учебник / В. Д. Перевалов. – Москва: Юр.Норма, НИЦ ИНФРА-М, 2016. – 496 с. - ISBN 978-5-91768-131-3

25. Понятие и соотношение правового регулирования и правотворчества: монография / М. Ю. Осипов; НОУ ВПО Ин-т законоведения и упр. Всероссийской Полицейской ассоц. - Москва: Изд-во СГУ, 2010. - 220 с. - ISBN 978-5-8323-0729-9

26. Правовая глобалистика: учебное пособие / В. В. Богатырёв; Федеральная служба исполнения наказаний, Владимирский юрид. ин-т Федер. службы исполнения наказаний, Каф. гос.-правовых дисциплин. - Владимир: ВЮИ ФСИН России, 2010. - 179 с. - ISBN 978-5-93035-319-8

27. Працко, Г. С. Теория государства и права: учебник / Г. С. Працко. - Москва: РИОР: ИНФРА-М, 2023. - 540 с. - (Высшее образование). - DOI: doi.org/10.2939/02080-7. - ISBN 978-5-369-01899-6. URL: https://znanium.com/catalog/product/2034493

28. Сырых, В. М. История и методология юридической науки: учебник / В. М. Сырых. - М.: Норма; ИНФРА-М, 2012. - 463 с. - ISBN 978-5-91768-299-0

29. Теория государства и права: учебно-методическое пособие / Р. Б. Головкин, В. В. Мамчун, М. В. Новиков, Д. В. Пожарский; Каф. гос.-правовых дисциплин. - 2-е изд., перераб. - Владимир: ВЮИ ФСИН России, 2007. - 183 с. ISBN 978-5-93035-240-5

30. Теория государства и права: учебник для вузов / Под ред. М. Н. Марченко. - М.: Зерцало-М, 2011. – Ч.1 - 516 с. Ч.2 – 336 с. - ISBN 978-5-94373-183-9

31. Теория государства и права: учебник / Л. А. Морозова. - 4-е изд., перераб. и доп. - М.: Эксмо, 2010.- 510 с. - ISBN 978-5-699-40069-0

32. Теория государства и права: учебник / Т. Н. Радько; М-во образования и науки Российской Федерации, Московская гос. юридическая акад. - 2-е изд. - М.: Проспект, 2010. – 744 с. - ISBN 978-5-392-00761-5

33. Теория государства и права: учебник / В. Н. Хропанюк.; под ред. В. Г. Стрекозова. - 5-е изд., стер. - М.: Омега - Л, 2011.- 323 с. - ISBN 978-5-370-02065-0

34. Философия права: учебник для студентов высших учебных заведений, обучающихся по специальности «Юриспруденция» / В.С. Нерсесянц.; Ин-т государства и права Российской акад. наук, Академический правовой ун-т. - 2-е изд., перераб. и доп. - Москва: Норма: Инфра-М, 2013. - 835 с. - ISBN 978-5-91768-028-6. - URL: http://znanium.com/bookread2.php?book=392279 (дата обращения: 20.11.2023).

35. Юридическая техника: учебник / Т.В. Кашанина. - 2-е изд., пересмотр. - М.: Норма: ИНФРА-М, 2011. - 495 с. - ISBN 978-5-91768-194-8. - URL: http://znanium.com/bookread2.php?book=491346 (дата обращения: 20.11.2023).

Учебное электронное издание

ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

Учебное пособие

Авторы-составители:
ГАЧАВА Мария Леонтьевна
СИМОНОВА Марина Анатольевна

Издается в авторской редакции

Системные требования: Intel от 1,3 ГГц; Windows XP/7/8/10; Adobe Reader; дисковод CD-ROM.

Тираж 25 экз.

Владимирский государственный университет
имени Александра Григорьевича и Николая Григорьевича Столетовых
Изд-во ВлГУ
rio.vlgu@yandex.ru

Юридический институт
кафедра уголовно-правовых дисциплин
mdobrunina@mail.ru