ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ КАЗЕННОЕ
ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ
«УФИМСКИЙ ЮРИДИЧЕСКИЙ ИНСТИТУТ
МИНИСТЕРСТВА ВНУТРЕННИХ ДЕЛ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ»

Э. Р. Чернова, Р. З. Амиров

ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

Учебное пособие

Уфа 2022

УДК 340(470)(075.8)
ББК 67.0(2Рос)я73-1
Ч-49

*Рекомендовано к опубликованию
редакционно-издательским советом Уфимского ЮИ МВД России*

Рецензенты:

кандидат юридических наук, доцент К. Г. Салтыкова
(Дальневосточный юридический институт МВД России);
кандидат юридических наук, доцент И. А. Тарасов
(Московский областной филиал
Московского университета МВД России имени В. Я. Кикотя)

Чернова, Э. Р.

Ч-49 Теория государства и права : учебное пособие / Э. Р. Чернова,
Р. З. Амиров. – Уфа : Уфимский ЮИ МВД России, 2022. – 192 с. –
Текст : непосредственный.

ISBN 978-5-7247-1114-2

Учебное пособие охватывает все основные темы учебной дисциплины «Теория государства и права». Материал изложен в логической последовательности, которая ориентирует на эффективное усвоение основополагающих понятий, категорий и юридических конструкций.

Данное учебное пособие предназначено для обучающихся образовательных организаций МВД России.

УДК 340(470)(075.8)
ББК 67.0(2Рос)я73-1

ISBN 978-5-7247-1114-2

© Чернова Э. Р., 2022

© Амиров Р. З., 2022

© Уфимский ЮИ МВД России, 2022

ОГЛАВЛЕНИЕ

ВВЕДЕНИЕ	4
ГЛАВА I. ВВЕДЕНИЕ В ТЕОРИЮ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА	5
§ 1. Понятие, предмет и методология теории государства и права	5
§ 2. Происхождение государства и права	12
ГЛАВА II. ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА	22
§ 1. Понятие и сущность государства	22
§ 2. Функции государства	31
§ 3. Механизм государства	37
§ 4. Форма государства	43
§ 5. Типология государственно-правовых систем	55
ГЛАВА III. ТЕОРИЯ ПРАВА	64
§ 1. Понятие и сущность права	64
§ 2. Право в системе социальных норм	73
§ 3. Норма права	80
§ 4. Форма (источники) права	89
§ 5. Правотворчество и систематизация законодательства	96
§ 6. Толкование норм права	103
§ 7. Система права	109
§ 8. Правовые отношения	115
§ 9. Реализация права	123
§ 10. Механизм правового регулирования	129
§ 11. Правомерное и неправомерное поведение. Юридическая ответственность	134
§ 12. Правосознание и правовая культура	140
§ 13. Законность и правопорядок	149
§ 14. Основные правовые системы мира	155
§ 15. Гражданское общество и правовое государство	162
ЗАКЛЮЧЕНИЕ	167
СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ	168
ПРИЛОЖЕНИЕ	172

ВВЕДЕНИЕ

Курс теории государства и права представляет собой фундаментальную отрасль знаний в области правоведения и государствоведения. Усвоение данного курса является необходимым условием подготовки будущих юристов, базой для овладения знаниями по отраслевым и вспомогательным юридическим дисциплинам.

Изучение теории государства и права, содержащей обобщенные теоретические положения о государстве и праве, требует от обучающихся развитого абстрактного мышления. В процессе демократизации общественной и государственной жизни российского общества сложился определенный плюрализм в исследованиях теоретических основ государства и права. Вследствие этого, в последние годы публикуется достаточно большое количество учебников и учебных пособий по теории государства и права, помимо общепринятых подходов, содержащих также различные авторские трактовки. Это обусловлено плюрализмом научных взглядов как следствием развития политико-правовых идей в условиях отказа от монополии марксистско-ленинской идеологии советского периода, влиянием эпохи постмодернизма и глобализацией.

В предлагаемом учебном пособии обучающиеся найдут как традиционные подходы к соответствующим явлениям, понятиям, категориям, так и попытку их осмысления в свете современных реалий. Накопленный в отечественном и зарубежном правоведении опыт должен творчески использоваться и в новых условиях. Необходимо сочетать «вечные» правовые ценности и «преходящие», связанные со спецификой той или иной страны, того или иного периода в развитии общества.

Стремясь полнее отразить своеобразие текущего момента, процесс демократических преобразований в стране, в данное учебное пособие введен ряд актуальных вопросов: гражданское общество и правовое государство, деформация правосознания, стимулы и ограничения в праве, проблемы льгот, поощрений.

Учитывая уровень знаний, которым обладает обучающийся первого курса, содержание изучаемых тем излагается в наиболее доступной форме. Основные понятия и категории, которые должны быть усвоены обучающимися в процессе изучения теории государства и права, выделены полужирным шрифтом. В целях облегчения процесса освоения материала в учебном пособии содержится много конкретных примеров, иллюстрирующих действие того или иного положения.

Содержащийся в учебном пособии материал призван содействовать формированию целостного представления обучающихся об основах общей теории государства и права, а также привить первичные навыки самостоятельной работы с правовыми документами.

ГЛАВА I. ВВЕДЕНИЕ В ТЕОРИЮ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

§ 1. Понятие, предмет и методология теории государства и права

1.1. Понятие и предмет теории государства и права

Термин «теория» греческого происхождения и в переводе означает «рассмотрение», «исследование». Теория понимается как система обобщенного знания, объяснения различных сторон исследуемого явления.

Теория (от греч. *theoria* – рассмотрение, исследование) – это система основных идей, законов, понятий в той или иной отрасли знания.

Теория государства и права – общественно-политическая наука, изучающая общие закономерности государства и права, возникновение, развитие и функционирование государственно-правовых явлений.

Общее представление о том, что изучает теория государства и права, дает название данной науки и учебной дисциплины. Теория государства и права исследует прежде всего такие явления и предметы, как государство и право.

Однако изучением государства и права занимаются и другие науки, такие как история государства и права, философия, политология, социология, история, психология, отраслевые юридические дисциплины и др. Но каждая из них изучает государство и право под определенным углом зрения, рассматривает ту или иную их отдельную сторону, аспект, то есть не специально, а лишь в пределах, способствующих раскрытию собственного предмета. Дать развернутое, обобщенное и цельное научное представление о закономерностях государства и права может только теория государства и права, специальная и самостоятельная наука, изучающая данные закономерности.

Каждая наука имеет свой предмет исследования. Предмет определяет самостоятельность науки, ее право на существование.

Предметом науки теории государства и права служат многостороннее и сложное взаимодействие общества и государства, роль и место государства и права в политической системе общества. Она изучает не только государственно-правовые явления и процессы, но и представления людей о них. В ее предмет входит общественное, групповое и индивидуальное политическое и правовое сознание.

Единство предмета теории государства и права обуславливается ее практическим и научно-понятийным единством. Государство и право неразрывно связаны друг с другом. А потому теория государства и права не изолированные отрасли знания, а единая наука. Но оставаясь целостной наукой, она подразделяется на две относительно самостоятельные структурные части: теорию государства (государствоведение) и теорию права (правоведение).

Именно отмеченные единство и дифференциация позволяют изучать государство в его правовом оформлении и юридическом закреплении, а право – в его государственном обеспечении, гарантировании, не мешая при этом углубленному и детальному анализу и государства, и права. Иногда допускаемый искусственный отрыв теории права от теории государства неизбежно обедняет и правоведение, и государствоведение, затрудняет их понимание. Тем более, недопустимо противопоставление государства и права друг другу.

В последние годы в нашей периодической печати и научной литературе под предлогом борьбы с тоталитаризмом предпринимались попытки принизить роль и значение государства в жизни современного общества, высказывались сомнительные идеи о «малопригодности» самого понятия государства. Однако мировой опыт показывает, что государство такой социально-политический институт, чье ослабление незамедлительно и негативно влияет на правопорядок, увеличивает разряженность правового пространства.

Итак, предметом теории государства и права выступают наиболее общие закономерности возникновения, развития и функционирования государства и права, а также система основных понятий юриспруденции.

Предмет теории государства и права не является застывшим: с течением времени он развивается и изменяется, что обусловлено развитием самого общества.

Теория государства и права как обособленная совокупность знаний о наиболее общих закономерностях функционирования и развития государственно-правовых институтов начала складываться в XIX веке. Ранее такой специальной науки не было. Формирование теоретического знания шло в двух основных направлениях: во-первых, общие вопросы понимания государства и права, изучавшиеся сквозь призму философских, политических, этических, иных неюридических учений, со временем стали предметом специальной общей юридической науки – теории государства и права; во-вторых, к формированию теоретического знания привело становление отраслевых юридических дисциплин, которое шло совместно с развитием общества, законодательства, юридической практики – в гражданском, уголовном, государственном праве накопилось достаточно много общих проблем, и постепенно их научное исследование обособилось в рамках теории государства и права.

1.2. Теория государства и права в системе социальных и юридических наук

Наука (от греч. *episteme*, лат. *scientia*) – сфера познавательной деятельности людей, базирующаяся на допущении существования реального, не зависящего от субъекта познания мира, все процессы и явления которо-

го подчинены закономерностям, доступным познанию с помощью чувств и мышления.

Каждая наука ставит перед собой цель получить объективные, достоверные и систематизированные данные об окружающей действительности. В зависимости от характера знаний все науки делятся на:

- естественные (математика, физика, химия, биология, КСЕ);
- технические (начертательная геометрия);
- общественные, изучающие процессы, протекающие в человеческом обществе.

В свою очередь общественные науки в зависимости от конкретного предмета делятся на разные отрасли знаний – социологию, психологию, политологию, философию и т. д.

К общественным наукам относятся и те, предметом которых являются государственно-правовые институты и их функционирование. Такие науки называются юридическими.

Юридические науки имеют свою сложную внутреннюю структуру, организованную в зависимости от предмета изучения.

Эта структура в целом выглядит следующим образом:

1. Общетеоретические и исторические юридические науки. К ним относятся – теория государства и права, история государства и права, история политических и правовых учений. Они выступают в качестве методологических по отношению к другим юридическим наукам.

2. Отраслевые юридические науки. Это науки конституционного, гражданского, уголовного, трудового, административного права и т. д.

3. Науки, изучающие структуру, организацию и порядок деятельности государственных органов – суд, прокуратуру и т. д.

4. Науки, изучающие международное право – международное публичное право, международное частное право, право международных договоров и т. д.

5. Прикладные юридические науки – судебная статистика, судебная медицина, судебная психиатрия, криминалистика и криминология и т. д. (эти науки используют достижения естественных и технических наук для решения юридических вопросов).

Теория государства и права ставит своей задачей изучение не всех, а только наиболее общих закономерностей функционирования государства и права. В отличие от других юридических наук теория государства и права изучает не одну сферу юридической области, не историю государственно-правовой жизни, не государственно-правовые явления какой-либо одной страны, а общие закономерности развития государства и права в целом.

Таким образом, особенности теории государства и права как науки состоят в том, что она является наукой:

1) общественной, так как она изучает определенную сферу общественной жизни – государство и право;

2) юридической, так как в отличие от других общественных наук, теория государства и права изучает государственно-правовые явления;

3) общетеоретической – выявляет и объясняет общие закономерности развития государства и права;

4) фундаментальной, так как она формирует главные, основополагающие выводы,

5) методологической в отношении отраслевых юридических наук, так как вырабатывает понятия, идеи, концепции, которые используются в иных юридических науках;

6) вводной к курсу юридических наук. Перед тем как приступить к изучению юридических дисциплин обучающиеся должны получить развернутое цельное представление о государственно-правовой действительности. Именно эти самые общие знания и дает теория государства и права.

Связь теории государства и права с различными общественными науками носит двусторонний характер.

1.3. Функции теории государства и права

Можно выделить следующие функции государства и права:

1) онтологическая (онтология – учение о бытии). Призвана определить, что такое государство и право, как и в силу каких причин они возникли, что представляют собой в современный период и каково их будущее;

2) методологическая. Выражается в выработке общей теории познания государственно-правовых явлений, методов, используемых отраслевыми юридическими науками;

3) гносеологическая, или познавательная (гносеология – теория познания). Нацелена на изучение природы познания, его отношения к реальности и т. д. Данная функция состоит в выработке научных концепций, доктрин, правовых понятий, приемов и способов, помогающих научному познанию государства и права;

4) эвристическая (эвристика – искусство нахождения истины, новых открытий). Предназначена открывать новые закономерности в развитии науки государства и права, в частности, в условиях современных рыночных реформ;

5) идеологическая (мировоззренческая). Связана с мировоззренческой ролью теории государства и права как общественной науки и состоит в разработке и формулировании основных идей и базовых концепций правовой политики государства. Осуществляя идеологическую функцию, теория государства и права приводит в систему идеи и взгляды о государстве и праве, воздействует непосредственно на сознание субъектов и социальную жизнь как важнейший идеологический фактор;

6) воспитательная. Призвана воспитывать уважение к праву и законам, способствовать повышению правовой культуры и т. д.;

7) организационно-управленческая. Служит для подготовки рекомендаций и предложений по совершенствованию действующего законодательства, улучшению работы органов государства, укреплению правопорядка и т. д.;

8) прогностическая. Направлена на формирование прогнозов относительно развития государственно-правовых институтов, динамики преступности, дальнейшего развития государственно-правовой жизни страны или группы стран и регионов.

1.4. Методология теории государства и права

Особенности науки «Теория государства и права» выражаются не только в ее предмете, но и в методе. Под методом науки понимается совокупность приемов, средств, принципов и правил, с помощью которых изучается предмет науки.

Учение о самих методах, об их классификации и эффективном применении, теоретическое обоснование используемых в науке методов познания окружающей действительности принято называть методологией. Термин «методология» складывается из двух греческих слов: «метод» (путь к чему-либо) и «логос» (наука, учение). Таким образом, дословно методология – учение о методах познания. Термин «методология» обозначает систему всех тех методов, которые применяются данной наукой.

Методы теории государства и права можно подразделить следующим образом: 1) общефилософские методы; 2) общенаучные; 3) специальные; 4) частнонаучные методы.

1. Общефилософские методы – это самые общие подходы к исследованию, всеобщие принципы познания, используемые всеми науками. Всеобщий философский метод – метод диалектического материализма используется во всех науках, на любых этапах, стадиях научного исследования. Он исходит из основополагающих идей, что мир в целом, в том числе и государство и право, материален, существует вне и независимо от воли и сознания людей.

Сущность диалектического подхода к научному исследованию, обоснованного великим немецким философом Г. Гегелем и развитого дальше К. Марксом и Ф. Энгельсом, применительно к правоведению означает, что государственно-правовая действительность должна изучаться в тесной связи и взаимообусловленности с другими явлениями экономической, политической и духовной жизни общества (идеология, культура, мораль, национальные отношения, религия, менталитет общества и др.), что элементы политико-правовой надстройки не стоят на месте, а все время изменяются.

2. Общенаучные методы используются во многих областях научного знания. Среди этих методов принято выделять исторический, логический, системный, сравнительный и функциональный.

Исторический метод требует, чтобы государственно-правовые явления изучались с учетом специфических условий существования отдельных народов, стран, регионов, с учетом исторических традиций, особенностей культуры и обычаев.

Логический метод основывается на использовании абстрактно-теоретических приемов. Логика – это наука о приемах и способах мышления. Разнообразные логические операции (анализ – расчленение объекта на элементы; синтез – соединение элементов в единое целое; индукция – умозаключение от частных фактов к общему утверждению; дедукция – умозаключение от общего к частному; аналогия – сходство предметов или отношений, а также познание путем их сравнения; абстрагирование – отвлечение от частных признаков отдельных предметов и явлений в целях обобщения этих признаков и получения цельного знания о предметах и явлениях; законы логики (тождества, противоречия, исключенного третьего и др.) используются также в научном познании юридической действительности.

Системный метод ориентирует на раскрытие целостности объекта, на выявление многообразных типов связей в нем и сведение их в единую теоретическую картину. В частности, система права состоит из таких компонентов, как правовые нормы, правовые институты, субинституты, подотрасли, отрасли права. Каждый из этих компонентов имеет свои признаки и свойства, а в целом они определяют систему права данного государства.

Сравнительный метод позволяет выявлять с помощью сравнения общее и особенное в явлениях, тенденции их развития.

Функциональный метод позволяет проникнуть в сущность явления посредством изучения его функций. Этот метод позволяет выявить в государственно-правовых явлениях механизм их функционирования, рассматривать их в динамике, в реальном действии.

3. Специальные методы представляют собой использование теорией государства и права достижений технических, естественных и смежных общественных наук. К частным методам относят следующие методы.

Конкретно-социологические методы исследования представляют собой анализ, переработку и отбор необходимой информации о важнейших сторонах юридической практики и применяются в основном на этапе сбора научной информации. К ним относятся: наблюдение (объектами наблюдения в теории государства и права могут служить юридическая практика, государственные учреждения и т. д.); опрос, анкетирование, интервью; эксперимент и т. д.

Статистический метод состоит в получении, обработке и анализе информации, характеризующей количественные закономерности жизни общества. Метод применяется главным образом для характеристики массовых явлений, например, динамики преступности.

Метод моделирования. Модель представляет собой идеальное воспроизведение анализируемого явления на основе общих признаков. Этот метод состоит в создании на основе изучения государственно-правовых процессов моделей отдельных институтов, например, правоотношения, юридического факта, нормы права и т. д.

Кибернетический метод применяется для разработки автоматизированных систем получения, обработки, хранения и поиска правовой информации, для систематизации действующего законодательства и т. д.

Синергетический метод помогает в изучении саморегулирующихся систем и процессов, например, местного самоуправления и общественных объединений, где вмешательство государства ограничено.

4. Частнонаучные методы:

Формально-юридический метод. Он позволяет изучать право в «чистом» виде, вне связи с другими сферами (экономикой, политикой, государством и т. д.).

Метод сравнительного правоведения, который используется при изучении правовых систем различных государств путем сопоставления одноименных государственно-правовых институтов, систем права, их основных принципов и т. д.

Правовой эксперимент – это апробация законодательных нововведений в ограниченном масштабе с целью определения их эффективности и возможности дальнейшего использования в более широких масштабах. Этот метод применяется для получения знаний о явлениях, не существующих в действительности, моделируемых в небольшом объеме, например, для практической проверки эффективности деятельности отдельных государственно-правовых институтов.

Правовое прогнозирование – это изучение конкретных перспектив развития государственно-правовых явлений.

Таким образом, теория государства и права выступает в качестве общетеоретической науки в системе юридических наук, она выявляет и объясняет общие закономерности развития государства и права, задает методологию, терминологию, что способствует единению всех юридических наук.

Контрольные вопросы

1. Что такое наука и какие виды наук существуют?
2. Какое место занимает теория государства и права в системе юридических наук?
3. В чем заключается предмет теории государства и права?
4. Каковы функции теории государства и права? Назовите методы теории государства и права.
5. Что представляют собой общенаучные и специально-юридические методы, используемые в теории государства и права?

§ 2. Происхождение государства и права

2.1. Власть и социальные нормы в первобытном обществе

Правильное понимание любого социального явления невозможно без знания его исторических корней, того: в каких условиях оно возникло и развивалось.

В истории человечества был достаточно длительный период, когда оно существовало и развивалось без государства и без права. Современная антропология доказала, что человек современного, кроманьонского типа (неонантроп) существует около 3–4,5 млн лет. Первые же государства в мире стали возникать лишь в 4–5 тысячелетии до н. э. Так, в Древнем Египте оно возникло в конце IV – начале III тыс. до н. э., в Китае – II тыс. до н. э., на территории нынешней России – чуть более 1 тысячи лет назад. В ряде стран Африки и Латинской Америки государства возникали в прошлом и начале нынешнего века. Отсюда следует, что десятки тысяч лет люди современного типа, неонантропы, существовали, не зная государства.

Образованию государства предшествовал первобытно-общинный строй – древний тип коллективного или кооперативного производства, который был результатом слабости отдельного, обособленного человека перед окружающей природой.

Кровнородственный принцип объединения первобытных людей в те времена был единственно возможным. Происхождение ребенка от матери являлось наиболее достоверным, очевидным признаком родовой связи, а забота о детях, домашнем очаге возвышала роль женщины. Поэтому у многих предков современных народов род строился на основе матриархата.

Род – это исторически сложившаяся общность людей, основанная на кровном родстве и совместном ведении хозяйства.

Роды могли перемещаться с одной территории на другую, но их организация при этом сохранялась. Несколько родов образовывали племя.

Родоплеменную организацию общества характеризуют следующие признаки:

1. Экономика родового строя была присваивающей (люди получали готовый продукт от дикой природы путем охоты, собирательства, рыбной ловли). Полученный продукт составлял общую собственность родовой общины. Прибавочного продукта присваивающая экономика, как правило, не давала.

2. Равенство социального положения, единство интересов и сплоченность членов рода. Характер собственности был общим, иными словами, все орудия труда, добытые с их помощью средства к существованию (плоды, рыба, животные и т. д.) принадлежали всем. Поскольку орудия труда и средства к существованию использовались коллективно, распределение продуктов труда было уравнительным.

3. Наличие потестарной власти.

Любая социальная общность или группа, даже самая примитивная, нуждается в управлении. В основе управления лежит власть.

Социальная, или общественная, власть представляет собой способность и возможность оказывать решающее воздействие на поведение людей с помощью различных средств: принуждения, авторитета, права, морали, богатства, знания и т. д.

Власть – это отношения «господства и подчинения», «управления и влияния», «контроля и давления», складывающиеся между «субъектом власти» и «объектом власти», которые придают действиям людей целесообразность, упорядоченность, обеспечивают подчинение индивидуальной воли общей цели. В этой связи власть является средством согласования разнородных интересов и формирования на их базе общезначимого интереса, составляющего основу целостности общества, выступающего фактором его развития. Следовательно, существование социальной власти обусловлено объективной потребностью общества в саморегуляции. Эта потребность вызвана неодинаковым положением людей в обществе, первоначально выражающимся в их естественной неоднородности, т. е. природных, половозрастных различиях, а затем и в различных формах социального неравенства: неравенстве статусов, богатства, образования и т. д.

Субъектом власти являются личность, группа, социальная общность, орган государства, обладающие способностью и возможностью навязывать свою волю другим. Объекты власти — личность, группа, социальная общность, организация, испытывающие властное воздействие. Способность субъекта власти навязывать свою волю объекту власти основана на наличии ресурсов, т. е. средств, с помощью которых субъект подчиняет себе волю объекта. Среди ресурсов можно выделить авторитет, насилие, нормы права, богатство, знания, информацию и т. д.

В зависимости от сферы реализации властной воли и субъект-носителя социальная власть подразделяется на виды: политическая, экономическая, духовная, информационная, государственная, религиозная, родительская и т. д.

В своем первоначальном виде родоплеменная организация есть власть, осуществляемая в интересах всего общества. Социальная власть в догосударственном обществе существовала в форме потестарной власти (от лат. *potestus* – власть, мощь) – особой разновидности социальной власти, обладающей рядом специфических признаков:

а) распространялась только в рамках рода, выражала его волю и базировалась на кровных связях;

б) была непосредственно общественной, строилась на началах первобытной демократии, самоуправления (т. е. субъект и объект власти здесь совпадали);

в) власть не монополизирована какой-то группой общества, личностью, а осуществляется всеми членами рода без создания специальных органов;

г) органами власти выступали родовые собрания, старейшины, военачальники и т. п., которые решали все важнейшие вопросы жизнедеятельности первобытного общества;

д) власть предводителей, вождей, военачальников держится не на специальном аппарате управления и принуждения, а на их личных качествах и достоинствах, авторитете, харизме, силе, уме, опыте.

Споры между членами рода разрешались теми, кого они касались. Принуждение было сравнительно редким и состояло, как правило, в наложении обязанностей за провинность. Крайней формой наказания было изгнание из рода.

4. Отношения в первобытном обществе регулировались посредством мононорм («моно» – единый, т. к. они носили слитный, нерасчлененный характер). Социальное регулирование в первобытном обществе осуществлялось различными социальными регуляторами, но в отечественной теории государства и права преобладает подход, что, несмотря на многочисленность социальных норм, они носили единый характер, то есть являлись мононормами. Социальные нормы родового строя невозможно четко разграничить на моральные, правовые, религиозные, групповые и т. д., как это делается в современно, обществе.

Признаки мононорм:

а) отношения в первобытном обществе регулировались главным образом обычаями. Обычай – исторически сложившиеся правила поведения, передаваемые из поколения в поколение и вошедшие в привычку людей в результате многократного и длительного применения;

б) социальные нормы первобытного общества складывались естественно историческим путем, без целенаправленного нормотворчества человека;

в) существовали в поведении и в сознании людей, не будучи, как правило, закреплены в письменной форме;

г) мононормы не отделяли прав от обязанностей: права индивида сливались с его обязанностями;

д) выражали интересы всех членов рода и племени;

е) обеспечивались в основном силой привычки, а также соответствующими мерами убеждения (внушения) и принуждения (изгнание из рода), а также страхом лишения жизни;

ж) ведущим в них способом регулирования выступал запрет (система табу), отсутствие собственно прав и обязанностей.

В настоящее время учение о мононормах в первобытном обществе признается не всеми учеными¹, некоторые считают его научным вымыслом.

¹ Кашанина Т. В. Происхождение государства и права : учеб. пособие. – М. : Высшее образование, 2008. – С. 224.

2.2. Причины и формы возникновения государства и права

Развитие общественного производства не могло остановиться на первобытном уровне. В результате эволюционного развития человек для удовлетворения своих потребностей постепенно перешел от присвоения готовых животных и растительных форм к подлинно трудовой деятельности, направленной на преобразование природы и производство орудий труда, пищи и др. Переход от присваивающей экономики (охота, рыболовство, собирание плодов) к производящей (скотоводство, пахотное (плужное) земледелие) получил название неолитической революции, поскольку произошел в период позднего неолита. Именно переход к производящей экономике послужил толчком к трем крупным разделением общественного труда – отделению скотоводства от земледелия, отделению ремесла и обособлению слоя людей, занят в сфере обмена – торговли (купцов).

Главным следствием неолитической революции явился рост богатства, так как при разделении труда, повышается его производительность. Земледелие и скотоводство давали избыток продукта (прибавочный продукт). Возникают реальные условия для имущественной и социальной дифференциации, что ведет к возможности появления разных форм эксплуатации внутри родового строя. С появлением частной собственности среди соплеменников появляются богатые и бедные.

Родовая община постепенно начинает дробиться на патриархальные семьи (земледельцев, скотоводов, ремесленников), интересы которых уже не полностью совпадают с интересами рода. С возникновением семьи началось разложение родовой общины. Постепенный переход от парного брака к моногамному приводит к экономической самостоятельности отдельной семьи, которая противостоит всему роду. Семья становится социальной формой материальной обособленности членов рода, ибо и частная собственность, и наследство сосредотачиваются в рамках отдельной семьи.

Общественная собственность материнского рода постепенно переходит в частную собственность отдельных семей. Мужчина становится главой семьи и собственником основных средств и продуктов производства. Матриархат сменяется патриархатом.

Первобытнообщинная организация начинает испытывать кризис власти, потому что возникновение частной собственности и имущественного неравенства приводит к расхождению этих интересов. Органы первобытнообщинного строя постепенно перерождаются в органы военной демократии для ведения войн с соседними племенами. Перерождение органов первобытного общества постепенно ведет к возникновению государства.

Возникновение государства и права – естественноисторический процесс. Это было не одномоментным действием, а длительным процессом, прошедшим многие стадии. На всех территориях земного шара родовая организация рано или поздно исчерпывала себя, обретая новые, не свойственные ей по определению черты. И во всех случаях на смену родовому

строю приходила именно государственная организация общества. Государство стало объективно обусловленной формой человеческой организации, в силу исторических условий пришедшей на смену родовому строю.

Можно выделить несколько основных причин появления государства:

1. Необходимость единого руководства обществом, управление обществом. Вследствие усложнения форм человеческой деятельности, всей системы общественных отношений возникла объективная потребность в совершенствовании регулятивного воздействия на них, создании специальных институтов управления, поэтому потестарная власть сменилась политической властью.

2. Потребность в масштабных работах характерна для восточного пути возникновения государства. Необходима была управляющая единица, которая смогла бы организовать огромные людские массы для проведения масштабных работ, этой единицей и выступило государство.

3. Необходимость поддержания общественного порядка, т. к. общество сложная, конфликтная и противоречивая система, государство выступило важным элементом обеспечения общественной стабильности. Государство также выступило как главный элемент урегулирования конфликтных отношений между бедными и богатыми.

4. Необходимость ведения военных действий и организацию защиты. Государство могло организовать все население определённой территории на ведение военных действий (нападение, защита).

Формирование государства – длительный процесс, который у различных народов мира шел разными путями. Но их можно выделить в отдельные группы по образу разрушения родоплеменной организации, возникновения социального расслоения и организации публичной политической власти.

Восточный путь возникновения государства. На Востоке наибольшее распространение получила форма, основанная на так называемом «азиатском способе производства» (Египет, Вавилон, Китай, Индия и т. п.).

На рассматриваемый путь зарождения государства значительное влияние оказали географические условия, необходимость выполнения крупномасштабных общественных работ (сооружение, эксплуатация и защита ирригационных систем и др.), предопределивших возникновение самостоятельной и сильной публичной власти.

Экономическую основу восточной деспотии составляла общая собственность на основные средства производства – землю, природные ресурсы. Более совершенное производство создало предпосылки для появления излишков – прибавочного продукта. Они могли храниться на общественных складах, в период стихийных бедствий – засух, наводнений – распределялись между общинниками. Все это привело к необходимости создания аппарата управления, который мог бы организовывать коллективный труд, контролировать распределение его результатов и создавать общественные

запасы. Из среды земледельцев-общинников выделился слой людей, не занятых в материальном производстве и занимающихся исключительно управлением. Управленцы получили возможность присваивать прибавочный продукт, ведь именно в их руках концентрировалась власть по распределению продуктов питания, излишков. Постепенно в земледельческих обществах происходит социальное расслоение. Для усиления своего положения в обществе управленческая верхушка создает аппарат управления и принуждения, трансформировавшийся в раннеклассовое государство. Постепенно происходит обогащение и укрепление позиций правящей верхушки. Создается особый порядок передачи властных должностей от родителей к детям. Появляются правители, власть которых переходит по наследству.

Западный путь возникновения государства. Государство возникает в результате имущественного неравенства, появления частной собственности и раскола общества на классы. Земля, главным образом, находится в частной собственности. Идёт постоянная борьба имущих и неимущих, государство создаётся как раз для смягчения этой борьбы. Наиболее богатые занимают и наиболее высокие должности в государственном аппарате. Афины – классический пример такого пути возникновения государства.

Античные государства создавались в условиях постепенного разделения труда. Развивалась самостоятельная хозяйственная деятельность в земледелии, скотоводстве, ремесле и торговле. Постепенное увеличение производительности труда вело к ослаблению общинных связей. На этой основе осуществлялся переход от коллективной формы собственности на землю и орудия труда к частной. Многие земледельцы полностью теряли связи с родом, лишались земли. Они были вынуждены идти в кабалу или рабство.

Появление частной собственности привело к социальному расслоению. В руках богатых, составлявших незначительную часть населения, оказались в собственности крупные земельные наделы и большое количество рабов. Численность рабов увеличивалась не только вследствие обезземеливания общинников, но и за счет военнопленных. Органы родового управления не могли прежними методами выполнять функции по обеспечению жизнедеятельности общества и преобразовывались в государственные.

В Риме на возникновение классов и государства большое влияние оказала длительная борьба двух группировок свободных членов родоплеменного общества – патрициев и плебеев. В результате побед последних в нем утвердились демократические порядки: равноправие всех свободных граждан, возможность каждого быть одновременно землевладельцем и воином и др. Однако к концу II в. до н. э. в Римской империи обострились внутренние противоречия, повлекшие создание мощной государственной машины.

Несколько иным путем шло формирование государства на Руси и во Франкском государстве. Этот путь получил наименование прафеодального. Ранее в научной литературе он не выделялся как самостоятельный, а просто оговаривались особенности этих государств в рамках западного пути. Возникновение древнегерманского государства в значительной степени связано с завоеванием обширных территорий, для господства над которыми родовая организация приспособлена не была. Верхушка в лице вождя и дружины обретает богатство путём военных походов. Разорившаяся часть населения попадает под влияние богатой части, оказывается зависимой.

Таким образом, на этапе производящей экономики под воздействием разделения труда, появления патриархальной семьи, военных захватов, запрета инцеста и других факторов происходит расслоение первобытного общества, обостряются его противоречия, вследствие чего родовая организация социальной жизни изживает себя, а ей на смену с той же неизбежностью приходит новая организационная форма общества – государственность.

2.3. Основные теории происхождения государства и права

Теологическая теория (Конфуций, Фома Аквинский) исходит из того, что происхождение и существование государства является результатом проявления божьей воли. Согласно теологическим учениям, государство существует в силу божественной воли, а потому каждый обязан смиряться перед этой волей, подчиняться ей во всем. Правители действуют от имени бога, их власть носит божественный характер, а издаваемые законы соответствуют божественной справедливости.

Теологическая теория была широко распространена в Древней Греции и рабовладельческом Риме, получила второе дыхание в период средневековья и имела главной своей направленностью обоснование превосходства церковной власти над светской. Начиная с IX–X вв. формулируется так называемая теория двух мечей, согласно которой для защиты христианства богом были даны два меча – церковный и светский. Оба они передаются церкви, которая, сохранив для себя духовный меч, светский передала монарху. Поэтому он должен подчиняться церкви. Однако сторонники независимой царской власти, напротив, утверждали, что императоры получили свой меч непосредственно от бога.

Патриархальная теория (Аристотель, Конфуций, Р. Филмер, Н. К. Михайловский, М. Н. Покровский) рассматривала происхождение государства как результат исторического разрастания патриархальной семьи. Правитель выступал в качестве отца, а подданные – его дети. Патриархальная теория рассматривает возникновение государства непосредственно из разложившейся семьи, а власть монарха выводит из власти отца над членами семьи. Как существа общественные люди стремятся к объединению, к образованию патриархальной семьи. А увеличение числа этих семей и их объединение приводят к образованию государства. Аристотель

утверждал, что государственная власть есть продолжение и развитие отцовской власти. Он отождествлял государственную власть с патриархальной властью главы семьи. Власть императора уподоблялась власти отца, а отношения правящих и подданных – семейным отношениям, где младшие зависят от старших и должны быть преданными правителям, почтительными и слушаться во всем старших. Правители же должны заботиться о своих подданных, как это принято в семье.

Согласно договорной (естественно-правовой) теории (Г. Гроций, Т. Гоббс, Дж. Локк, А. Радищев, Ж.-Ж. Руссо, Б. Спиноза) государство возникло в результате заключения общественного договора. Люди договорились между собой объединиться в государственный союз, создать власть и подчиниться ей. Необходимость объединения людей диктовалась появлением общественного неравенства, породившего несправедливость и конфликты, а также целями выживания в условиях природной стихии и окружения враждебными племенами.

Договорная теория исходит из того, что государству предшествует естественное состояние, которое сторонники теории характеризовали по-разному. Одни считали, что это был «золотой век человечества» (Руссо), другие – «война всех против всех» (Гоббс). В результате экономического развития и расслоения общества для достижения мира и благополучия заключается общественный договор между каждым членом общества и создаваемым государством, по которому люди передают часть своих естественных прав государству, обязуясь ему подчиняться, а государство обязуется охранять неотчуждаемые права человека, т. е. право собственности, свободу, безопасность. Теория была прогрессивна для своего времени, т. е. предполагала возможность свержения власти (правителя), если он не выполнял условия общественного договора.

Теория насилия (завоевания), возникшая в конце XIX – начале XX вв., объясняет возникновение государства завоеванием одних племен другими, т. е. военно-политическим фактором. Ее основоположники Л. Гумплович, К. Каутский, Е. Дюринг и др. опирались на известные исторические факты (возникновение германских и венгерских государств). В результате завоевания одним народом других требуется создать особый аппарат для удержания угнетенных в подчинении, этим аппаратом и является государство. Мать государства, утверждают сторонники теории насилия, – война и завоевание.

Марксистская теория (К. Маркс, Ф. Энгельс, В. Ленин) основана на материалистическом подходе. Марксистская теория происхождения государства наиболее полно изложена в работе Ф. Энгельса «Происхождение семьи, частной собственности и государства»¹, само название которой от-

¹ См.: Энгельс Ф. Происхождение семьи, частной собственности и государства. – М. : Издательство: АСТ, 2019.

ражает связь явлений, обусловивших возникновение анализируемого феномена. Теория связывает возникновение государства с появлением частной собственности, расколом общества на классы и классовым антагонизмом. В государстве власть начинает выражать интересы только одной части населения – экономически господствующего класса, который становится и политически господствующим классом. Государство возникает как орудие в руках имущих классов для удержания в повиновении и подавления сопротивления неимущих слоев. Эта роль государства обеспечивается созданием специальных органов принуждения (армии, полиции, суда, тюрем и др.). Суть вопроса марксизм выражает в формуле: «Государство есть продукт и проявление непримиримых классовых противоречий». Оно возникло преимущественно в целях сохранения и поддержки господства одного класса над другим. Эта теория предполагает первичность экономики, что игнорирует общесоциальное предназначение государства.

Психологическая теория (Л. Петражицкий, Г. Тард) выводила государство из психических особенностей человека: одним свойственно подчиняться, а другим – повелевать. Л. И. Петражицкий (1867–1931) объяснял появление государства особыми свойствами человеческой психики, в частности, стремлением людей к поиску авторитета, которому можно было бы подчиняться и указаниям которого следовать в повседневной жизни.

Таким образом, государство и право порождены не материальными условиями жизни, как в марксистской доктрине, а особыми психическими свойствами людей, их эмоциями, переживаниями. Постоянная зависимость людей первобытного общества от авторитета вождей, служителей язычества и колдунов, страх перед их магической силой привели к возникновению государственной власти, которой люди подчиняются добровольно.

Органическая теория (Г. Спенсер, Вормс, Х. Прейс). Английский мыслитель Г. Спенсер, живший в XIX в. использовал аналогии и термины из биологии и других наук о жизни живых существ и сопоставлял общество с биологическим организмом, тщательно выясняя их сходство и различия. Результатом такого сопоставления стало обнаружение некоторых закономерностей. Так, Г. Спенсер считал, что общество, как и живой организм, подвержено стадийности развития, например, переходу от простого к сложному. Это усложнение он видел, в частности, в объединении людей в такие общественные группы, как семья, племя, союз племен, города-государства и т. д. В обществе происходит естественный отбор, который определяет появление правительств и дальнейшее функционирование государства. По мнению Спенсера, общество функционирует подобно человеческому организму, где все взаимосвязано и взаимообусловлено. Государство, будучи разновидностью биологического организма, имеет мозг (правителей) и средства выполнения его решений (поданных – другие органы и части тела).

Ирригационная (гидравлическая) теория (немецкий ученый XX в. К.-А. Виттфогель) объясняет возникновение государства необходимостью строительства гигантских ирригационных сооружений в аграрных районах. И действительно, в первых городах-государствах – Месопотамии, Египте, Индии, Китае происходили процессы создания мощных ирригационных систем. В связи с этим сформировался слой управленцев, которые знали: как поддерживать работу этих сооружений, обеспечивать судоходство, распределять воду, производить ремонт сооружений и др. Эти работы, по мнению Виттфогеля, требовали жесткого централизованного управления, распределения, учета и др. Государство выступает как организатор масштабных работ, без которых люди не могли бы прокормить себя.

Контрольные вопросы

1. Что такое присваивающее хозяйство? Чем оно отличается от хозяйства производящего?
2. Когда и почему на земле произошла неолитическая революция? В чем ее суть и каковы были ее последствия?
3. Какие объективные факторы влияют на процесс возникновения государственности?
4. Какие формы возникновения государства Вам известны?
5. Какая теория происхождения государства гласит: «Государство есть результат изменения социально-экономических отношений, итог возникновения классов и обострения борьбы между ними»?
6. В каких странах и почему теологическая теория до сих пор сохраняет свое влияние в юридической науке? В чем отличие этой теории от иных концепций возникновения государства?
7. Возможно ли в рамках одной научной теории объяснить закономерности происхождения государства у разных народов?

ГЛАВА II. ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА

§ 1. Понятие, сущность и признаки государства

1.1. Понятие государства

Термин «государство» употребляется в нескольких значениях.

Во-первых, можно рассматривать государство как организацию общества. Так, Аристотель определял государство как способное к экономической независимости сообщество равных граждан, имеющее целью совершенствование жизни. В таком случае государство тождественно таким понятиям, как «страна», «нация», «общество», «отчизна», «родина». Такая трактовка государства существовала до XVI–XVII веков, когда отсутствовало разграничение понятий «общество» и «государство». В настоящее время в данном смысле государство понимается, когда говорят, например, о российском, американском, французском и т. д. государстве, имея в виду все представляемое общество.

Во-вторых, можно понимать государство как систему связей и взаимоотношений внутри общества во всем многообразии форм и структур власти. В этом случае понятие «государство» будет отождествляться с «государственной машиной», «правительством», «аппаратом власти».

Н. Макиавелли первым ввел термин *stato* для обозначения государства как института политической власти. До него для обозначения государства использовались разнообразные более конкретные понятия: княжество, королевство, республика, деспотия и др. Позднее, особенно в эпоху Просвещения, в контрактных (договорных) теориях государства Т. Гоббса, Дж. Локка, Ж.-Ж. Руссо и других представителей либерализма обосновано четкое разграничение понятий «общество», «государство», «индивид». При этом некоторые мыслители, например, немецкий ученый В. Гумбольдт, признавал приоритет общества над государством, а Г. В. Ф. Гегель – приоритет государства над обществом.

В этом контексте марксизм рассматривает государство как организацию, как орудие политической власти экономически господствующего класса. Так, Ф. Энгельс сформулировал краткое, но, пожалуй, самое конфликтационное определение, согласно которому «государство есть не что иное, как машина для подавления одного класса другим»¹.

В приведенное определение некоторые изменения внес В. И. Ленин, он писал: «Государство – это есть машина для поддержания господства одного класса над другим»².

¹ Энгельс Ф. Введение к работе К. Маркса. Гражданская война во Франции // Маркс К., Энгельс Ф. Соч. Т. 22. – М. : Изд-во Полит. лит., 1962. – С. XVI.

² Ленин В. И. О государстве // Ленин В. И. Полное собрание сочинений. Т. 39. – М. : Изд-во Полит. лит., 1981. – С. 73.

Немецкий социолог М. Вебер акцентировал внимание на другой грани государства в данном подходе к пониманию его сущности. Он считал, что определение государства можно дать лишь исходя из специфики средств, применяемых им для выполнения своих функций. Государство, в понимании М. Вебера, «есть отношение господства людей над людьми, опирающееся на легитимное ... насилие как средство»¹.

В-третьих, возможно понимание государства как совокупности юридических норм и правил, регулируемых органами власти. «Государство – это общий правопорядок», – утверждал Цицерон². Государство, с точки зрения И. Канта, – объединение людей под эгидой права. Это более узкий подход, при котором вне поля зрения остаются реалии внеюридических социально-политических процессов, воздействующих на государственные институты в реальной жизни.

В современной учебной литературе государство определяется как политико-территориальная суверенная организация публичной власти, имеющая специальный аппарат, способная делать свои веления обязательными для всей страны. Данная дефиниция синтезирует наиболее существенные черты и признаки государства и в целом приемлема, но в ней слабо отражена связь государства и общества. Поэтому более точной будет следующая формулировка: государство – это политическая организация общества, обеспечивающая его единство и целостность, осуществляющая посредством государственного механизма управление делами общества, суверенную публичную власть, придающая праву общеобязательное значение, гарантирующая права, свободы граждан, законность и правопорядок.

Приведенное определение отражает общее понятие государства, но больше подходит к современному государству. В нем подчеркивается, что государство есть политическая организация всего общества, всех его граждан. Оно выполняет жизненно необходимые для общества функции, обеспечивает его единство и целостность, управляет важнейшими общественными делами. В то же время государство (особенно правовое) призвано всесторонне гарантировать права и свободы граждан, поддерживать надежный и гуманный правопорядок в обществе.

1.2. Признаки государства

Понятие государства, его характеристики конкретизируются при раскрытии признаков, отличающих его как от родового строя, так и от негосударственных организаций общества. Иными словами, анализ признаков государства углубляет знания о нем, подчеркивает его уникальность в

¹ Вебер М. Избранные сочинения. – М. : Прогресс, 1990. – С. 644.

² Утченко С. Л. Политико-философские диалоги Цицерона («О государстве» и «О законах») // Марк Туллий Цицерон. Диалоги. – М. : Ладомир – Наука, 1994. – С. 158.

качестве ничем не заменимой формы организации общества и важнейшего общественно-политического института. Каковы же эти признаки?

1. Организация политической власти. В течение всей истории существования человечества власть считается одним из наиболее таинственных, а также наиболее значимых и распространенных феноменов в своих проявлениях общественного существования. Аристотель, предполагая, что власть используется для блага всех или некоторых людей, различал правильные и неправильные формы власти.

Потребность социальной власти в коллективах происходит из совместной сознательной общественной работы, что подразумевает разделение труда, регулирование поведения, формирование конкретной иерархии, порядка взаимоотношений людей в группе и среди групп. Неотъемлемой частью социальной власти является принуждение. В общественной власти данный компонент получает разные сущность и форму в соответствии с исторической ситуацией и поведением власти.

Власть – один из ключевых способов управления, отличающийся от иных тем, что осуществляется путем повиновения одних людей другими. Также власть – это одна из форм управления общественными действиями, в присутствии которой слаженность коллективной работы множества людей добивается путем повиновения их общему руководству. Томас Гоббс, английский философ-материалист, считал, что власть – это способ достижения блага в будущем. Поэтому Гоббс определял на первое место такое стремление всех людей, как вечное и бесконечное увеличивающееся с каждым разом желание власти, которое заканчивается только тогда, когда человек умирает.

Власть имеет следующие признаки:

1. Любая власть носит социальный характер. Она формируется и выражается во взаимоотношениях среди людей, то есть в социуме. Именно для организации общества и необходима власть.

2. Власть обладает волевым характером. Связь людей, которые властвуют и людей, которые находятся в подчинении – это и есть характеристика власти. Воля – это область сознания человека, интенсивная, активная, которая выражается в желании что-то поменять, например, взаимоотношение с людьми, окружающий мир и так далее.

3. Власть имеет определенные средства, с помощью которых реализуется. Власть обязана обладать опорой, в ином случае воля тех, кто имеет господство никак не может быть осуществлена.

Государственная власть, обладая универсальностью, охватывает всю территорию, а также всех жителей государства и всех людей, которые пребывают на данной территории. Государственная власть обладает правом на легитимное принуждение. Она наделена суверенностью и верховенством в пределах территории государства. Государственная власть может формировать особую систему органов, составляющих ее аппарат (механизм) с

целью реализации собственных функций. Она обладает особенными способами для передачи своих распоряжений, которые отсутствуют у других видов социальной власти (право, законодательство), а также особым аппаратом принуждения, которым не обладают другие виды социальной власти (полиция, вооруженные силы и др.).

Государственная власть сопряжена с юриспруденцией, обладает правом на правотворческую деятельность. Она является публичной, то есть общественной, нацеленной на общезначимые интересы и потребности, но при этом отделена от общества, будучи осуществляемой особым профессиональным аппаратом, который не связан с обществом как объектом власти. Государственная власть призвана находить компромиссы, искать пути решения проблем и разрешения социальных конфликтов с целью обеспечения стабильности и безопасности общества.

Государственная власть использует не только правовые источники нормативного и индивидуального характера, обеспеченные возможностью применения мер принуждения, но и более «мягкие» методы (рекомендации, призывы, поощрение и т. п.), не относящиеся к правовым методам. Государственная власть обуславливается и властью экономической, так как в ней проявляются финансовые потребности и круг интересов субъектов, находящихся у власти. Государственная власть гарантирует порядок, стабильность экономических взаимоотношений, защищает имеющиеся формы собственности.

В научной литературе выделяют два структурных компонента власти – сила и воля. Воля – устанавливающий компонент власти. Каждая власть постоянно имеет выражение воли кого-либо: свободы конкретного человека, группы людей, класса и так далее. Иметь власть над кем-то означает переменять собственную свободу в жизнедеятельность, кого-либо ей принуждать. Государственная власть – это тоже в какой-то степени воля кого-либо. Под ней принято понимать волю общественных коллективов, волю населения или каких-либо социальных классов (рабовладельцев, феодалов, буржуазии). Воля определенным образом дополняет силу, содействует ее воплощению в жизнедеятельность. В отсутствии силы воля никак не может утвердиться, не может оказывать воздействие на действия других людей. Авторитет, идеологическое влияние, принуждение, даже насилие – именно в этом способна проявляться сила власти. А сила государственной власти более наглядно выражена в государственных органах, таких, как полиция, армия и так далее. В случае, если авторитет правительства невелик для утверждения государственной воли, то в ход идут соответствующие органы, то есть механизм государственного принуждения.

Основными методами (способами) реализации государственной власти являются убеждение и принуждение. Первый базируется на применении идеологически-моральных средств влияния на действия человека. Второй сопряжен с эмоциональным, материальным либо физиологическим

влиянием государственных органов и политических деятелей на действия людей, для того чтобы принудить их действовать согласно воле субъектов, находящихся у власти. Принуждение имеет наиболее жесткий вид и проявляется в использовании организованной силы правительства. Принуждение государства постоянно сопряжено с лимитированием свободы человека, с абсолютным навязыванием ему воли государства. Зачастую оба метода сочетают друг с другом.

Если рассматривать государственную власть в действии, постоянном движении, то можно выделить следующие компоненты: средства и способы реализации власти, субъект и объект власти, а также властеотношения. В ходе собственного функционирования государственная власть основывается на средствах реализации власти – то, благодаря чему она осуществляется. Субъекты власти – это те, кто имеет возможность распоряжаться государственной властью, носители государственной власти. Объекты власти – это те, кто находится под влиянием государственной власти, то есть подвластные. Объектами, как правило, являются люди, отдельные лица, их группы (коллективы), общественные либо национальные общности, а также население. Властеотношения – это взаимоотношения, появляющиеся среди объектов и субъектов власти в ходе ее осуществления. С одной стороны, подобные взаимоотношения проявляются в том, что существует место выражения свободы субъекта вплоть до ее принуждения объекту. С другой стороны, повиновение объекта власти субъекту. Стоит отметить, что структуру государственной власти возможно анализировать и с иных точек зрения, к примеру, учитывая принцип разделения властей. В структуре государственной власти существуют судебная, законодательная и исполнительная власти, равные, независимые и осуществляющие взаимный контроль, обеспечивая «систему сдержек и противовесов». Учитывая территориальную систему государственной власти возможно выделить центральную и местную власть. В странах с федеративным государственным устройством, помимо центральной и местной власти выделяют и региональную власть.

Необходимо различать определения «легитимность власти» и «легальность власти». Легитимность власти – это ситуация, когда народ признает власть законной. Большая часть населения осознанно и по собственной воле подчиняется законным требованиям органов государства, тем самым, делая государственную власть устойчивой и стабильной. Легальность власти – это ситуация, когда власть формально закреплена на законодательном уровне. Легитимация представляет особую значимость в социуме, так как всякая власть не имеет возможности основываться лишь на издаваемые ею законы либо принуждение. Выделяют различные типы легитимации государственной власти – традиционная (власть монарха), харизматическая (культ личности вождя в тоталитарном государстве), рациональная (основана на государственной идеологии).

2. Суверенитет государства. Он выражает верховенство государственной власти по отношению ко всем иным организациям и лицам в стране и независимость ее в сфере взаимоотношений данного государства с другими государствами. Суверенитет государства внутри страны выражается:

– в единстве и распространении государственной власти на все население и общественные организации страны;

– в общеобязательности решений органов государства для всех, кого они касаются на территории государства и в пределах экстерриториальности (например, для граждан и учреждений, находящихся за границей);

– в прерогативе, т. е. возможности отмены и признания ничтожным любого проявления другой общественной власти;

– в исключительных полномочиях государства на самостоятельное издание, санкционирование и применение общеобязательных норм и иных предписаний, выраженных в нормативных актах (законах, указах, постановлениях, приказах и т. п.), решении судов, органов управления и иных государственных учреждений.

Существует органическая взаимосвязь между государственным, народным и национальным суверенитетом. Народный суверенитет предполагает право народа на участие в управлении делами общества и государства, реализуясь в форме прямой и представительной демократии, когда органы государственной власти формируются с учетом народного волеизъявления и представляют интересы народа в своей деятельности. Национальный суверенитет реализуется в формах национально-культурной, национально-территориальной автономии и в праве нации на самоопределение (один из основных принципов современного международного права) посредством образования национального государства. С государственным суверенитетом непосредственно связаны две последних формы, предусматривающие создание национальных государственных образований в составе единого государства (Республика Башкортостан в составе Российской Федерации) и самостоятельных государств (Армения, Белоруссия, Узбекистан и другие бывшие союзные республики в составе СССР).

3. Неразрывная связь государства и права. Без права государство существовать не может. Право юридически оформляет государство и государственную власть и тем самым делает их легитимными, т. е. законными. Государство осуществляет свои функции в правовых формах. Право вводит функционирование государства и государственной власти в рамки законности, подчиняет их конкретному правовому режиму. При такой подчиненности государства праву и формируется демократическое правовое государство.

4. Налоги – это взимаемые государством с населения материальные средства, необходимые для содержания государственного аппарата. Если

появляются группы людей, которые не работают в сфере материального производства, то закономерно возникает необходимость их кормить, содержать и т. д. Законодательные и исполнительные органы, армия и органы внутренних дел, наука и образование, культура и здравоохранение и т. д. и т. п. все нуждаются в соответствующем финансировании. Все это объективно обуславливает необходимость налогов. К. Маркс писал: «В налогах воплощено, экономически выражено существование государства: чиновники и попы, солдаты и балетные танцовщицы, школьные учителя и полицейские, греческие музеи и готические богини, цивильный лист и табель о рангах – все эти сказочные создания в зародыше покоятся в одном семени – в налогах»¹.

5. Территориальная организация населения и осуществление публичной власти в территориальных пределах. Если при родовом строе люди группировались в общины по кровнородственным связям, то государственная власть объединяет людей не по признаку родства, а по территориальному признаку, т. е. по месту жительства. Новый принцип разделения населения позволил государству разрушить старые родовые связи и обеспечить тем самым большую эффективность управления своими гражданами. Государственная территория включает в себя сухопутную, воздушную, водную территорию и недра.

Выделяют также так называемую «плавающую» (корабль под флагом государства), «летающую» (летательный аппарат с государственной регистрацией), «космическую» (искусственные космические объекты с государственной регистрацией) территории как составные части территории государства. Частью государства могут быть анклав, отделенные от его основной территории (Калининградская область Российской Федерации). В отношении территории государств действуют принципы территориальной целостности и нерушимости государственных границ. Территория государства может изменяться на основе международных договоров по обмену, уступке (цессии) части территории, на основе результатов референдума, отторжение территории в качестве реализации международно-правовой ответственности (передача части Восточной Пруссии от Германии к СССР – современная Калининградская область). Аннексия и оккупация территории современным международным правом не признаются в качестве правомерных оснований территориальных изменений.

6. Население государства – совокупность индивидов, проживающих на его территории и находящихся под его юрисдикцией. В соответствии с правовым положением в состав населения входят граждане государства, лица с двойным гражданством (бипатриды), лица без гражданства (апатриды) и иностранцы. В отношении двух последних категорий населения гос-

¹ Маркс К. Морализирующая критика и критицирующая мораль // Маркс К., Энгельс Ф. Сочинения. 2-е изд. Т. 4. – М. : Государственное издательство политической литературы. 1955. – С. 291–321.

ударство устанавливает определенные правовые режимы на основе национального законодательства и в соответствии с межгосударственными соглашениями.

С учетом рассмотренных признаков можно сформулировать следующее определение государства:

Государство – это исторически выделившаяся из общества суверенная универсальная особая политическая организация (организация политической власти), призванная обеспечить нормальную жизнедеятельность людей, имеющая собственную территорию и взимающая с населения налоги, необходимые для осуществления его функций.

1.3. Сущность государства

В реальном мире существуют разные государства, преследующие различные цели и задачи. В этой связи особое значение приобретает проблема сущности государства. «Сущность государства – это главное, основное качество государства, определяющее его содержание, цели и функции»¹. Ее выявление позволяет определить смысл государства, главное, глубинное в нем, что определяет его содержание, назначение и функционирование. Таким главным, основополагающим в государстве являются власть, ее принадлежность, назначение и функционирование в обществе. Иными словами, вопрос о сущности государства – это вопрос о том, кому принадлежит государственная власть, кто ее осуществляет и в чьих интересах. Вот почему данная проблема является остродискуссионной.

Так, сторонники теории элит, получившей распространение в XX в., считают, что народные массы не способны осуществить власть, управлять общественными делами, что государственная власть должна бесконтрольно принадлежать верхушке общества – элите до тех пор, пока одну властвующую элиту не сменит другая.

К теории элит примыкает и во многом с ней созвучна технократическая теория. По мнению представителей этой теории, управлять могут и должны профессионалы-управленцы, менеджеры. Только они способны определять действительные потребности общества, находить оптимальные пути его развития.

Названные теории не лишены определенных достоинств, но обе они страдают антидемократизмом, отрывают власть от народа. Многочисленные приверженцы различных разновидностей демократической доктрины исходят из того, что первоисточником и первоносителем власти является народ, что государственная власть по своей природе и сути должна быть подлинно народной, осуществляться в интересах и под контролем народа.

¹ Радько Т. Н. Теория государства и права : учебник. – М. : Проспект, 2015. – С. 87.

Марксистская теория доказывает, что политическая власть принадлежит экономически господствующему классу и используется в его интересах. Отсюда усматривается классовая сущность государства как машины (орудия), посредством которой экономически господствующий класс становится политически господствующим, осуществляющим свою диктатуру, т. е. власть, не ограниченную законом и опирающуюся на силу, на принуждение.

Классовый подход при раскрытии сущности государства – крупное завоевание научного обществоведения. Его открыли и широко применяли многие ученые в разных странах задолго до К. Маркса. Однако безоговорочно использовать данный подход для характеристики всех и всяческих государств по меньшей мере теоретически неверно.

Классовая направленность деятельности государства – его сущностная сторона, его основное начало. Но деятельность государства, обусловленная классовыми противоречиями, является доминирующей лишь в недемократических, диктаторских государствах, где существует жесткая эксплуатация одной части общества другой. Но и в тех случаях, когда возникают острые классовые конфликты, государство удерживает классы от взаимного уничтожения в бесплодной борьбе, а общество – от разрушения, тем самым сохраняя его целостность. И в этих условиях оно выполняет определенные функции в интересах всего общества.

В развитых демократических странах государство постепенно становится эффективным механизмом преодоления общественных противоречий путем не насилия и подавления, а достижения общественного компромисса. Само существование государства в наше время связано не столько с классами и классовой борьбой, сколько с общесоциальными потребностями и интересами, что предполагает разумное сотрудничество различных, в том числе противоречивых сил. Сказанное не означает, что современное государство полностью утратило классовость, нет, она просто отошла на второй план, перестала доминировать, а на первое место вышла общесоциальная сторона. Такое государство сосредоточивает свою деятельность на обеспечении социального компромисса, на управлении делами общества.

Иначе говоря, в демократическом государстве второй, но более значимой, чем первая, становится общесоциальная его сторона. Следовательно, анализ сущности государства требует учета обоих начал. Игнорирование любого из них сделает характеристику этой сущности односторонней.

Контрольные вопросы

1. Каковы основные признаки государства?
2. Чем характерна особая публичная (политическая) власть?
3. Что такое государственственный суверенитет? Какие виды суверенитета вы знаете?

4. Уясните понятие сущности явлений из философского словаря. В чем проявляется сущность государства? Назовите основные подходы к сущности государства.

5. В чем состоит назначение государства?

§ 2. Функции государства

2.1. Понятие и основные признаки функций государства

Функции государства – это основные направления деятельности государства по решению стоящих перед ним задач. В функциях конкретизируются сущность государства, его природа социальное назначение. Содержание функций показывает, что делает данное государство, чем занимаются его органы и какие вопросы преимущественно они решают. Как основные направления деятельности государства, они не должны отождествляться с самой деятельностью или отдельными элементами этой деятельности. Функции призваны раскрыть ту деятельность государства, которую оно должно осуществлять, чтобы решать поставленные перед ним задачи.

Функции связаны с объективными потребностями, устанавливаются в зависимости от типа государства, основных задач, стоящих перед ним, и представляют собой средство реализации этих задач. В функциях проявляется социально обусловленная роль, которую призвано выполнять государство на том или ином историческом этапе своего развития.

К наиболее значимым признакам функций государства относятся:

1) устойчиво сложившаяся предметная деятельность государства в важнейших сферах общественной жизни;

2) непосредственная связь между сущностной характеристикой государства и его социальным назначением, которая (связь) реализуется в деятельности государства;

3) направленность деятельности государства на выполнение крупных задач и достижение целей, встающих на каждом историческом этапе развития общества;

4) определенные формы реализации функций государства (чаще всего правовые), связанные с применением особых, в том числе властно-распорядительных методов.

Функции государства имеют комплексный, синтезирующий характер. Как основные направления деятельности государства, они никогда не отождествляются и не могут отождествляться с самой деятельностью или отдельными аспектами деятельности государства. Содержание каждой функции складывается из множества однородных и однопорядковых аспектов деятельности государства.

По своему характеру, содержанию и назначению функции государства никогда не бывают социально нейтральными. Они всегда выражают и

отражают социально-классовую сущность и содержание конкретного государства. В них неизменно проявляется та реальная, социально обусловленная и ориентированная роль, которую выполняет государство в процессе решения задач развития экономики, общества и самого государства.

В функциях государства прослеживается прямая связь не только с социально-классовой сущностью и содержанием государства, но и с его непосредственными, стоящими перед ним на том или ином этапе его развития основными целями и задачами.

Последовательность возникновения функций зависит от очередности задач, встающих перед обществом в его историческом развитии, а также преследуемых целей. Эти задачи и цели зависят от реальных условий:

- потребностей и интересов населения;
- экономических возможностей общества;
- нравственного и культурного уровня общества;
- профессионализма государственных служащих и структур и др.

В разные периоды приоритетное значение приобретают те или иные цели и задачи государства, а, следовательно, и различные его функции.

Функции государства не следует отождествлять с функциями его отдельных органов или же государственных организаций. В отличие от функций многочисленных государственных органов, специально предназначенных для определенного вида деятельности, функции государства охватывают его деятельность в целом, в них реализуются социальная ценность и сущность государства, их осуществлению подчинена работа всего государственного аппарата и каждого органа в отдельности.

2.2. Виды функций государства

В юридической литературе существуют различные основания (критерии) классификации функций государства: по сферам деятельности (объекты воздействия); по продолжительности действия; по социальной значимости; по правовым формам осуществления.

По сферам государственной деятельности (объектам воздействия) общепринятым считается деление функций на внутренние и внешние.

К внутренним функциям современного Российского государства относятся:

1. Функция охраны прав и свобод человека и гражданина, обеспечения правопорядка и безопасности личности, общества и государства – это деятельность государства, направленная на защиту интересов личности и общества, на реальное воплощение в жизнь ст. 2 Конституции Российской Федерации (далее – Конституция РФ), согласно которой «человек, его права и свободы являются высшей ценностью»¹.

¹ Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993 с изменениями, одобренными в ходе общероссийского голосования 01.07.2020) // Российская газета. – 2020. – 4 июля.

2. Обеспечение международной и национальной безопасности предполагает моральное превосходство государства как необходимого предварительного условия человеческого процветания. В отличие от них в парадигме безопасности человека отдается превосходство личности сверх интересов государства или общества, к которому они принадлежат.

Сторонники безопасности человека (солидаристы) считают обеспечение личной безопасности фундаментальной проблемой международных отношений, а не только вопросом, относящимся к национальной политике соответствующего государства. Гуманитарная безопасность часто преподносится как новый взгляд на вопросы безопасности.

Описать гуманитарную безопасность достаточно сложно. Основная идея, воплощенная в концепции гуманитарной безопасности, заключается, по сути, в том, что безопасность личности, безопасность государства и общества фундаментально взаимосвязаны.

Например, нарушения прав человека или прав меньшинств в одном государстве может спровоцировать потоки беженцев, пересекающих границы, которые, в свою очередь, создают проблемы для лиц, проживающих в этих государствах.

Аналогичный эффект можно наблюдать при массовых проявлениях терроризма или гражданской войны, или других угроз, которые угрожают нарушением общепризнанных международных норм и принципов.

Пытки, терроризм, этнические чистки, геноцид и другие грубые нарушения прав человека внутри государств не должны допускаться, если общество желает достигнуть безопасности личности.

Парадигма безопасности человека на сегодняшний день обретает все большее влияние в международных отношениях. Государства уделяют особое внимание вопросам обеспечения национальной безопасности, включая создание и поддержание вооруженных сил национальной обороны и сдерживания для защиты от внешних угроз безопасности, а также меры, разработанные для борьбы с внутренними угрозами, исходящими от преступников, сепаратистов, террористов и т. д.

Экономическая функция государства заключается в выработке и государственной координации основных направлений экономической политики в устойчивом режиме.

Функция налогообложения выступает самостоятельной основной функцией современного Российского государства, ибо налог все больше становится главным методом новой системы управления, универсальным регулятором, который используется не только в экономической сфере, но и в социальной, юридической, внешнеполитической и т. п.

Функция социальной защиты – это направление деятельности государства, которое призвано обеспечить нормальные условия жизни для общества и социальную защищенность личности.

Экологическая функция – новое развивающееся направление деятельности современного Российского государства, связанное с обострением экологической ситуации в мире и стране. Она выражается в разработке природоохранного законодательства, с помощью чего государство устанавливает правовой режим природопользования, берет на себя обязательства перед своими гражданами по обеспечению нормальной среды обитания, закрывает в случае необходимости экологически вредные предприятия, штрафует нарушителей закона и т. д.

Культурная функция призвана поднять культурный и образовательный уровень граждан, свойственный цивилизованному обществу, создать условия их участия в культурной жизни общества, пользования соответствующими учреждениями и достижениями. Сегодня ее содержание составляет разносторонняя государственная поддержка развития культуры – литературы, искусства, театра, кино, музыки, средств массовой информации, науки, образования и пр.

Внешние функции государства тесно связаны с внутренними. Их выполнение обеспечивает полноправное существование государства в современном мире.

К внешним функциям государства относятся основные направления деятельности государства в его отношениях с другими государствами, это:

- функция обороны страны. Базируется на принципе поддержания достаточного уровня обороноспособности общества, отвечающего требованиям его государственной безопасности, предназначается для защиты суверенитета и территориальной целостности, пресечения угрожающих жизненно важным интересам России вооруженных конфликтов;

- функция содействия по обеспечению международного мира. Связана с деятельностью государства по предотвращению войны, разоружению, сокращению химического и ядерного оружия, укреплению обязательного для всех режимов нераспространения оружия массового уничтожения и новейших военных технологий;

- функция сотрудничества. С другими государствами проявляется в разнообразной деятельности современной России, направлена на установление и развитие экономических, политических, правовых, информационных, культурных и иных отношений, гармонично сочетающих интересы государства с интересами других стран. Подобная функция призвана решать проблему интеграции России в мировую систему, международного разделения труда, обмена технологиями, товарами, финансовыми связями и т. п.

В зависимости от продолжительности действия функции государства классифицируются на постоянные, которые присущи государству на всех этапах его существования, и временные, характеризующиеся непродолжительностью существования, что обусловлено спецификой задач государства на отдельных этапах его функционирования (прекращают свое дей-

ствие с решением определенной задачи, как правило, имеющей чрезвычайный характер, например, функция оказания помощи региону, где произошло землетрясение).

По социальной значимости функции государства подразделяются на основные и неосновные. Первые выполняются всеми органами во взаимодействии, их можно назвать общими, т. е. одинаково присущими каждому звену государства. Функции, свойственные лишь конкретным государственным органам, являются отдельными. Общие функции государства осуществляются через отдельные функции государственных органов. И наоборот, отдельные функции тесно связаны с общими, им подчинены, являются средством их реализации.

Деятельность государства по осуществлению своих функций облекается в правовые формы: правотворчество, исполнительно-распорядительная, правоохранительная, которые основаны на принципе разделения властей. Соответственно и функции государства подразделяются на законодательные (правотворческие), исполнительные (управленческие) и судебные, что в принципе отражает механизм реализации государственной власти. Причем каждая из названных функций может осуществляться совокупностью государственных органов, принадлежащих к определенным независимым ветвям власти.

2.3. Формы и методы осуществления функций государства

Функции государства отличаются формами и методами их осуществления. Под формами осуществления функций государства понимается однородная деятельность органов государства, посредством которой реализуются его функции.

Принято различать правовые и организационные формы осуществления функций государства, которые реализуются его органами, должностными лицами.

Правовые формы деятельности государства определены Конституцией РФ, федеральным законодательством и законодательством субъектов Федерации, другими нормоустанавливающими актами. К правовым формам относятся:

1) правотворческая – деятельность по подготовке и изданию нормативных актов, способствующих осуществлению той или иной функции государства;

2) правоприменительная – деятельность по реализации нормативных актов путем принятия актов применения права; это повседневная работа по выполнению законов и по разрешению разнообразных вопросов управленческого характера;

3) правоохранительная – деятельность по защите прав и свобод человека и гражданина, по предупреждению правоотношений и привлечению к юридической ответственности виновных лиц и т. п.

К организационным формам относятся:

1) организационно-регламентирующая – текущая работа определенных структур по обеспечению функционирования органов государства, связанная с подготовкой проектов документов, организацией выборов, планированием, координацией действий, контролем и т. п.;

2) организационно-хозяйственная – оперативно-техническая и хозяйственная работа, связанная с бухгалтером, статистикой, снабжением, кредитованием, дотациями и т. д.;

3) организационно-идеологическая – повседневная работа по идеологическому обеспечению выполнения различных функций государства, связанная с разъяснением вновь изданных нормативных актов, формированием общественного мнения, обращением к населению и пр.

Функции государства характеризуются не только своими особыми формами, но и методами реализации. Под методами осуществления государственных функций понимаются способы или средства деятельности государственных и негосударственных органов и организаций, направленные на решение стоящих перед государством на том или ином этапе его развития задач.

Среди подобных методов, прежде всего, выделяют такие, как убеждение и принуждение, рекомендации и поощрение.

Убеждение – поощрение субъектов к определенной деятельности, соответствующей их воле, без силового давления, обеспечивая свободу выбора. Убеждение может осуществляться через такие позитивные юридические средства, как субъективные права, законные интересы, льготы и т. п.

Принуждать – склонять людей к определенной деятельности посредством силового давления (вопреки воле управляемых), ограничивая свободу их выбора. Принуждение может осуществляться через такие юридические средства, как меры пресечения, приостановления, наказания и т. д.

Рекомендовать – ориентировать на конкретный вариант действий, желательных с точки зрения общества и государства.

Поощрять – с помощью системы вознаграждений побуждать следовать действиям, в которых заинтересовано общество и государство, стимулировать социально полезную деятельность.

При осуществлении функций государства, непосредственно затрагивающих сферы экономики и финансов, широко применяются методы материального и финансового стимулирования, планирования, прогнозирования.

Контрольные вопросы

1. Что такое функции государства? Какими признаками характеризуются функции государства?
2. Как соотносятся между собой функции, цели и задачи государства?
3. По каким основаниям можно классифицировать функции государства?

4. Как соотносятся внутренние и внешние функции государства?
5. Что входит в понятие «правовая форма» осуществления функций государства? В каких правовых формах они реализуются?
6. Существует ли зависимость между сущностью государства и его функциями?

§ 3. Механизм государства

3.1. Понятие и признаки механизма государства

Функции государства реализуются через государственный механизм. Государственный механизм обеспечивает выполнение государством своих функций. Механизм олицетворяет государство, в нем выражена сущность государства. Без механизма государство не существует.

В юридической литературе понятие «механизм государства» не является однозначным. Одни ученые под механизмом государства понимают аппарат государства, т. е. систему его органов, с помощью которых осуществляется государственная власть (М. Н. Марченко)¹; другие включают сюда органы государства и государственные организации (М. И. Байтин, В. М. Корельский)². Третьи утверждают, что механизм государства включает в себя, помимо государственных органов и организаций, еще и такие компоненты, как: публичные службы и корпорации; процедуры принятия государственных решений; ресурсное обеспечение (Ю. А. Тихомиров)³.

Таким образом, механизм государства понимается в двух аспектах: в узком смысле – как органы государства и в широком – как совокупность государственных органов и организаций.

Согласно широкому подходу механизм государства включает в себя:

а) государственный аппарат – это система всех наделенных властными полномочиями органов государства, созданных для решения стоящих перед ним задач и осуществления его функций.

б) государственные организации:

– государственные предприятия – хозяйствующие субъекты, учреждаемые для производства продукции, выполнения работ и оказания услуг в целях удовлетворения общественных потребностей и получения прибыли;

¹ Марченко М. Н. Теория государства и права. – М. : Норма, 2016. – С. 37.

² Байтин М. И. Сущность и типы государства // Теория государства и права : курс лекций / под ред. Н. И. Матузова и А. В. Малько. 2-е изд. – М., 2004. – С. 51; Корельский В. М. Механизм государства // Теория государства и права : учебник для юридических вузов и факультетов / под ред. В. М. Корельского и В. Д. Перевалова. – М., 1997. С.154.

³ См.: Тихомиров Ю. А. Управление на основе права : монография. – М. : Формула права, 2007.

– государственные учреждения – организации, осуществляющие социально-культурные функции в сфере образования, здравоохранения, науки;

в) материальные придатки государства (вооруженные силы, полиция и т. п.). Материальные средства – часть механизма государства, выполняющая функции государственного принуждения, иные специальные функции (армия, полиция, тюрьмы).

Исходя из второго, наиболее распространенного подхода можно дать следующие определения механизма государства.

Механизм государства – система государственных органов и государственных организаций, при помощи которых осуществляются задачи и функции государства.

Признаки государственного механизма:

1. Целостная иерархическая система государственных органов и учреждений.

2. Его целостность обеспечивается едиными целями и задачами, которые объединяют разные государственные подразделения в единый организм, ориентирует их на решение общих проблем.

3. Структура механизма изменчива и во многом зависит от изменения задач управления, которые стоят перед государством на том или ином этапе его развития.

4. Первичными структурными элементами механизма государства являются государственные органы, в которых работают государственные служащие (чиновники, управленцы).

5. Механизм государства действует на постоянной профессиональной основе.

6. При помощи механизма осуществляется власть и функции государства. С изменением содержания функций меняется структура и деятельность механизма государства.

7. Механизм государства всегда базируется на единых принципах организации и деятельности, которые, как правило, устанавливаются и закрепляются в законах и иных актах или складываются исторически.

3.2. Принципы организации и деятельности государственного аппарата

Аппарат государства есть система государственных органов, взаимосвязанных общими принципами организации и деятельности.

Принципы организации и деятельности государственного аппарата – исходные идеи и положения, лежащие в основе его формирования и функционирования.

Таковыми принципами являются:

1. Принцип приоритета прав и свобод человека и гражданина выражается в признании ценности человека как личности, утверждении приоритета его интересов в деятельности государства. Предполагает учет инте-

ресов не только большинства населения, но и каждого человека, уважение прав человека в деятельности государственных органов, в том числе органов внутренних дел.

2. Принцип демократизма выражается в участии граждан в формировании и организации деятельности государственных органов.

3. Принцип законности – означает строгое, неукоснительное соблюдение всеми органами государства и должностными лицами Конституции, законов и подзаконных актов.

4. Принцип гласности – выражается в праве каждого на получение информации, затрагивающей его права и интересы, а также о деятельности государственных органов.

5. Принцип разделения властей (законодательной, исполнительной, судебной) исключает сосредоточение власти в одних руках. Разделение властей предусматривает самостоятельность органов, относящихся к различным ветвям власти, их способность обеспечить механизм сдержек и противовесов в отношении друг друга с тем, чтобы предотвратить чрезмерное усиление и возвышение над другими какой-либо одной ветви власти.

6. Принцип соблюдения идей федерализма в формировании и деятельности механизма государства определяется тем, что, например, Российская Федерация состоит из субъектов, которые равноправны между собой во взаимоотношениях с федеральными органами власти.

7. Принцип равного доступа к государственной службе. При замещении должностей в государственном аппарате не допускается дискриминация по полу, национальности, вероисповеданию.

8. Принцип профессионализма означает использование квалифицированных работников, для которых управленческая деятельность является основной профессией, для достижения высокого уровня решения основных вопросов государственной жизни.

9. Принцип сочетания единоначалия и коллегиальности – позволяет учитывать различные точки зрения, вырабатывать наиболее оптимальные решения.

10. Принцип сочетания выборности и назначаемости – выражает оптимальное соотношение децентрализации и централизации в государственном управлении.

11. Принцип иерархичности – предполагает соподчиненность нижестоящих органов и должностных лиц государства вышестоящим, их обязанность выполнять распоряжения последних и нести перед ними ответственность за качество и своевременность их исполнения.

3.3. Понятие, признаки и виды органов государства

Орган государства – это часть государственного аппарата, наделенная властными полномочиями и компетенцией для осуществления задач и функций государства.

Характерные признаки органа государства:

- 1) является самостоятельным элементом государственного аппарата, действует специализированно в системе других органов;
- 2) создается на основе нормативных правовых актов, определяющих порядок его организации и деятельности;
- 3) активно участвует в реализации функций государства, используя для этого соответствующие формы и методы;
- 4) орган государства может иметь сложную структуру: управления, отделы и т. д.;
- 5) наделен компетенцией, т. е. определенными правами и обязанностями, в соответствии с которой издает правовые акты, поскольку в рамках, предоставленных ему полномочий, каждый государственный орган является официальным представителем государства;

6) для осуществления своей компетенции наделяется необходимой материальной базой, имеет финансовые средства, свой счет в банке и т. д.

Органы государства можно классифицировать по различным основаниям. Принято выделять следующие виды органов государства:

1. По порядку образования:

а) первичные органы государства никакими другими органами не создаются. Они либо возникают в порядке наследования (наследственная монархия), либо избираются по установленной процедуре и получают властные полномочия от избирателей (представительные органы, Федеральное Собрание, областные, городские думы);

б) производные органы создаются первичными органами, которые и наделяют их властными полномочиями. К ним относятся исполнительно-распорядительные органы, правительство, министры, органы прокуратуры и т. д.

2. По действию в пространстве:

а) федеральные органы, полномочия которых распространяются на всю территорию данного государства (Президент РФ, Федеральное Собрание РФ, Конституционный суд РФ);

б) органы субъектов Федерации осуществляют свою деятельность в пределах одного субъекта, их полномочия распространяются только на эти регионы (Правительство РБ, Конституционный суд РБ).

3. По широте компетенции выделяются:

а) органы общей компетенции, которые правомочны решать широкий круг вопросов. Например, правительство, исполняя законы, активно участвует в осуществлении всех функций государства;

б) органы специальной (отраслевой) компетенции, которые осуществляют деятельность в какой-либо одной сфере общественной жизни, специализируются на выполнении какой-то одной функции, одного вида деятельности (министерство финансов).

4. По способу принятия решений выделяют:

а) коллегиальные органы, принимающие решения большинством голосов (Федеральное собрание РФ);

б) единоначальные органы, где решения принимаются единолично руководителем (Президент РФ).

5. По срокам полномочий:

а) постоянные, которые функционируют постоянно, но их состав обновляется через установленный срок;

б) бессрочные органы, полномочия которых заранее не ограничены каким-либо сроком.

6. По времени функционирования:

а) постоянные (абсолютное большинство органов государства);

б) временные (например, государственные комиссии по расследованию различных чрезвычайных ситуаций).

7. В соответствии с теорией разделения властей – законодательные, исполнительные, судебные органы.

Теоретическое обоснование данного принципа было дано мыслителями Нового времени – Дж. Локком и Ш.-Л. Монтескье. Принцип разделения властей на законодательную, исполнительную и судебную означает, что каждая из властей действует самостоятельно и не вмешивается в полномочия другой. При его последовательном проведении в жизнь исключается всякая возможность присвоения той или иной властью полномочий другой.

Для предотвращения злоупотреблений властью создается механизм – система «сдержек и противовесов», которая устраняет всякую почву для узурпации полномочий одной власти другой и обеспечивает нормальное функционирование органов государства. То есть предусмотрены формы воздействия органов одной власти на органы другой.

Законодательная власть необходима для издания законов, в которых содержатся нормы права, призванные регулировать наиболее важные общественные отношения. Высшим представительным и законодательным органом является парламент.

Парламент (от фран. «parier» – говорить) – высший общенациональный представительный орган государства, главная функция которого заключается в осуществлении законодательной власти. Современный парламент является органом, отражающим интересы различных слоев избирателей и территорий, входящих в состав государства и формируются путем избрания их населением страны. Термин «парламент» является родовым. Общенациональный представительный и законодательный орган может иметь свое официальное наименование.

Исполнительная власть предназначена для исполнения законов, издаваемых органами законодательной власти. Во исполнение законов ей предоставлено право активных действий, а также право принятия подзаконных нормативных актов.

Исполнительная власть, как правило, осуществляется правительством (в абсолютных и дуалистических монархиях, президентских республиках прежде всего – главой государства). Правительство – это коллегиальный орган наиболее универсальной компетенции, который осуществляет исполнительную и распорядительную власть в стране. В различных странах правительства имеют разные названия: например, кабинет министров, совет министров.

Судебная власть необходима для осуществления правосудия, для разрешения возникших в обществе споров, для наказания лиц, совершающих противоправные поступки. Судебная власть принадлежит специально созданным для этого органам – судам.

Суд – это орган государства, осуществляющий правосудие в форме разрешения уголовных, гражданских и административных дел в установленном законами данного государства процессуальном порядке. В современных странах деятельность судов направлена на обеспечение конституционных устоев, охрану законных прав и интересов граждан и организаций.

Особое место в системе органов государственной власти занимает глава государства.

Глава государства – это должностное лицо, выступающее символом единства нации, а также официальным представителем государства внутри страны и в международных отношениях. В большинстве стран мира главой государства является монарх или президент. В ряде республик этот пост отсутствует. Глава государства может принадлежать ко всем трем ветвям власти (Великобритания), только к исполнительной (США) или не принадлежать ни к одной из них (Российская Федерация, ФРГ, Италия).

Глава государства выполняет представительские функции и обладает определенным набором полномочий, которые во многом зависят от формы правления соответствующей страны. Полномочия президента прекращаются в обычном порядке с истечением их срока и вступлением в должность вновь избранного президента. Но возможно и досрочное их прекращение: в случаях смерти, отставки, смещения с должности в результате применения процедуры импичмента, неспособности по состоянию здоровья осуществлять президентские полномочия.

Главой государства в Российской Федерации является Президент Российской Федерации, который может председательствовать на заседаниях правительства Российской Федерации, осуществляет представительские функции, является Главнокомандующим Вооруженными Силами Российской Федерации, имеет право вето, может распустить Государственную Думу с назначением новых выборов. Согласно Конституции, Президент Российской Федерации является гарантом федеральной Конституции, прав и свобод человека и гражданина. В установленном порядке он принимает меры по охране суверенитета Российской Федерации, ее независимости и территориальной целостности, обеспечивает согласованное функциониро-

вание и взаимодействие органов государственной власти. Президент Российской Федерации определяет основные направления внутренней и внешней политики государства, представляет Российскую Федерацию внутри страны и в международных отношениях. Президент избирается на шесть лет гражданами Российской Федерации на основе всеобщего равного и прямого избирательного права при тайном голосовании.

Таким образом, с помощью разделения властей государство организуется и функционирует правовым способом: государственные органы действуют в рамках своей компетенции, не подменяя друг друга; устанавливается взаимный контроль, сбалансированность, равновесие во взаимоотношениях государственных органов.

Контрольные вопросы

1. Что такое государственный механизм?
2. Как соотносятся между собой понятия «государственный механизм» и «государственный аппарат»?
3. Какие принципы положены в основу формирования и функционирования государственных органов?
4. Что такое «орган государства» и каковы его признаки?
5. Какой принцип лежит в основе законодательного закрепления компетенции органа государства?
6. Назовите виды государственных органов в зависимости от порядка их формирования.
7. В чем сущность теории разделения властей в государстве?

§ 4. Форма государства

4.1. Понятие и значение формы государства

Любое государство есть единство его сущности, содержания и формы. Каковы сущность и содержание (функции) государства, такова в конечном счете будет и его форма.

Анализировать государство с точки зрения его сущности означает выявить волю и интересы каких слоев общества, групп, классов оно, в первую очередь, выражает и защищает. Рассматривать государство под углом содержания означает установить, как и в каких направлениях оно при этом действует. Изучать же государство с точки зрения его формы – это значит, в первую очередь, изучать его строение, его основные составные части, внутреннюю структуру, основные методы установления и осуществления государственной власти.

Форма государства отвечает на вопросы, на каких принципах и как территориально построена государственная власть, как создаются высшие органы государства, как они взаимодействуют между собой и населением, какими методами она осуществляется и др.

Форма государства – это способ организации государственной власти, охватывающий форму правления, форму государственного устройства и политический режим.

В различных странах государственные формы имеют свои особенности, характерные признаки. В реальной жизни наблюдается необычайное разнообразие форм государства. Каждое государство по-своему закрепляет систему органов, их полномочия и связи друг с другом и населением. Понятие формы государства охватывает:

а) организацию верховной государственной власти, источники ее образования и принципы взаимоотношений высших органов власти между собой и населением;

б) территориальную организацию государственной власти, соотношение государства как целого с его составными частями;

в) методы и способы осуществления государственной власти.

Таким образом, элементами формы государства являются:

1. Форма государственного правления.

2. Форма государственного устройства.

3. Форма государственного (политического) режима.

В различных странах государственные формы имеют свои особенности, характерные признаки, которые по мере общественного развития наполняются новым содержанием, обогащаясь во взаимосвязи и взаимодействии. Вместе с тем форма всех существующих государств, особенно современных, имеет общие признаки, что позволяет дать определение каждому элементу формы государства.

4.2. Форма государственного правления

Форма государственного правления – это организация верховной государственной власти, порядок образования ее органов и их взаимодействие между собой и с населением.

Понятие «форма государственного правления» отвечает на вопрос: «Кто правит в государстве, т. е. кто осуществляет в нем высшую (верховную) власть?».

Существуют две основные формы правления – монархия и республика. Их верховные органы отличаются друг от друга и по порядку образования, и по составу, и по компетенции.

Монархия (греч. «монос» – один и «архе» – власть, то есть «монархия» – единовластие) – форма правления, где высшая государственная власть пожизненно полностью или частично принадлежит единоличному главе государства (монарху).

Признаки монархии:

1) существование единоличного носителя верховной государственной власти (монарх обладает всей полнотой власти, т. е. может объединять в своих руках все ветви государственной власти);

2) власть передается по наследству;
3) монарх обладает властью бессрочно и пожизненно (законы монархии не предусматривают отстранения монарха от власти ни при каких обстоятельствах);

4) монарх не несет юридической ответственности за свои действия.

С точки зрения полноты власти монарха можно выделить такие виды монархии, как:

– абсолютная (неограниченная) монархия;
– конституционная (ограниченная) монархия, которая, в свою очередь, подразделяется на дуалистическую и парламентскую монархии.

Абсолютная (неограниченная) монархия характеризуется тем, что монарх обладает всей полнотой верховной государственной власти: законодательной, исполнительной и судебной (воля монарха – источник права и закон; по Воинскому уставу Петра 1 государь – «самовластный монарх, который никому на свете о своих делах ответу дать не должен»¹). В таком государстве нет парламента – законодательного органа, избираемого населением; нет конституционных актов, ограничивающих власть монарха. Монарх издает законы, назначает чиновников, ведет внешнюю и внутреннюю политику, собирает и расходует налоги, без контроля со стороны народа за управлением государством.

Абсолютная форма монархии, как правило, сопровождается произволом и эксплуатацией народа, бесконтрольным господством классов, выразителем и защитником которых и выступает чаще всего монарх. В настоящее время к абсолютным относятся некоторые монархии Среднего Востока (Саудовская Аравия, Оман).

Конституционная монархия представляет собой такую форму правления, при которой власть монарха по конституции ограничена представительным органом.

Дуалистическая монархия – это первоначальная форма ограниченной, или конституционной, монархии. Здесь мы наблюдаем уже возникающее или даже довольно развитое разделение властей, во всяком случае – отделение законодательной власти от исполнительной.

Законодательная власть принадлежит в принципе парламенту, который избирается подданными или определенной частью их, если избирательное право цензовое. Исполнительная власть принадлежит монарху, который может осуществлять ее непосредственно или через назначаемое им правительство. Судебная власть принадлежит монарху, но может быть и более или менее независимой. Однако разделение властей при данной форме правления обычно урезанное. Хотя законы принимаются парламентом, монарх пользуется правом абсолютного вето, то есть без его утвер-

¹ Устав воинский // Полное собрание законов Российской империи, с 1649 года. – СПб. : Типография II –отделения Собственной Его Императорского Величества канцелярии, 1830. – Т. V. 1713 – 1719, № 3006. С. 203–453.

ждения закон в силу не вступит. Кроме того, монарх может издавать чрезвычайные указы, имеющие силу закона и даже более высокую, а главное, – может распускать парламент.

Правительство, если таковое есть, за свою деятельность несет ответственность лишь перед монархом, но не перед парламентом.

Дуалистическая монархия в настоящее время сохраняется в Иордании, Бутане, Кувейте (Россия 1906-1917 гг.). Практически дуалистическая монархия как форма государственного правления себя изжила.

Парламентарная монархия – характеризуется тем, что высшая государственная власть принадлежит не только монарху, но и иным законодательным, исполнительным и судебным государственным органам. При этом данные государственные органы, в основном, формируются путем выборов и могут нести ответственность.

Признаки парламентарной монархии:

1) правительство формируется из представителей политической партии, победившей на выборах;

2) главой правительства становится лидер партии, имеющей в парламенте большинство мест;

3) правительство несет ответственность перед парламентом, если парламент (его нижняя палата) выразит правительству недоверие или откажет в доверии, правительство должно уйти в отставку. Это полномочие парламента уравнивается правом правительства предложить монарху распустить парламент (его нижнюю палату) и назначить новые выборы, с тем, чтобы конфликт между законодательной и исполнительной властью разрешил народ;

4) законодательные акты принимаются парламентом и формально утверждаются монархом;

5) монарх лишен возможности действовать самостоятельно. Власть монарха ограничена во всех сферах государственной власти, и все исходящие от него акты обычно подготавливаются правительством и контрассигнуются его главой или соответствующим министром, без чего не имеют юридической силы (монарх царствует, но не правит);

6) функции монарха в основном носят церемониальный характер (представление государства за рубежом, принятие отставки правительства, вручение государственных наград).

Парламентская монархия в наши дни существует в Великобритании, Бельгии, Испании, Норвегии, Швеции, Японии, Дании.

Нетипичные формы монархии:

– выборная монархия. В Малайзии король избирается сроком на пять на пять лет из числа наследственных султанов пяти штатов;

– коллективная монархия. В Объединенных Арабских Эмиратах полномочия монарха принадлежат Совету эмиров семи объединившихся в федерацию эмиратов;

– патриархальная монархия. В Свазиленде король по существу является вождем племени;

– теократическая монархия, в которой глава государства представляет одновременно и светскую и религиозную власть (Султан Брунея). Связь органов государства с населением определяется религиозными догмами и волей монарха. В Ватикане глава церкви (Папа Римский) является одновременно и светским главой государства.

Республика (от лат. «res publica» – общественное, всенародное дело) – это форма правления, в которой высшая государственная власть принадлежит выборным органам, избираемым на определенный срок и несущим ответственность перед избирателями.

Признаки республики:

1) выборность высших органов государственной власти и их коллегиальный (коллективный) характер;

2) наличие выборного главы государства;

3) ограниченность срока полномочий власти. Это означает, что в республике нет несменяемых должностей, и они не могут передаваться по наследству;

4) зависимость от избирателей, так как источником власти признается народ;

5) юридическая ответственность главы государства и других должностных лиц. Эта ответственность выражается в форме отставки правительства, роспуске парламента и т. д.

Современные республики подразделяются на президентские, парламентские и смешанные. Различаются они главным образом тем, кто из органов верховной власти – парламент или президент – формирует правительство и направляет его работу и перед кем – парламентом или президентом – правительство несет ответственность.

Для президентской республики характерно:

1) соединение в руках президента полномочий главы государства и правительства (США, Аргентина, Бразилия, Мексика);

2) президент избирается населением или его представителями на выборах (выборщиками);

3) президент самостоятельно (не исключен парламентский контроль) формирует правительство, и оно ответственно перед президентом, а не парламентом;

4) президент наделен такими полномочиями, которые в значительной степени позволяют ему контролировать деятельность высшего законодательного органа (право роспуска парламента, право вето и др.), брать на себя в экстренных случаях функции парламента;

5) правительства как коллегиального органа обычно нет, министры каждый в отдельности подчинены президенту;

6) судьи, как и высшие должностные лица исполнительной власти, назначаются президентом с согласия верхней палаты парламента;

7) реализован принцип разделения властей, а взаимоотношения между властями строятся на базе принципа так называемых сдержек и противовесов.

Президентская республика сейчас существует в США, Бразилии, Мексике, Туркменистане, странах Латинской Америки и Африки.

Парламентарная республика – разновидность современной формы государственного правления, при которой верховная роль в организации государственной жизни принадлежит парламенту. Главная особенность парламентарной республики состоит в том, что правительство формируется парламентом из числа депутатов партии, имеющей большинство в парламенте, и оно несет ответственность за свою деятельность перед ним.

В целом же она характеризуется следующими чертами:

1) верховная власть принадлежит парламенту, избираемому населением;

2) правительство формируется только парламентским путем из числа депутатов, принадлежащих к правящей партии (располагающей большинством голосов в парламенте) или к партийной коалиции;

3) правительство несет коллективную ответственность перед парламентом за свою деятельность;

4) президент избирается либо парламентом, либо специальной коллегией, образуемой парламентом. Президент является главой государства, но не главой правительства.

Назначение парламентом главы государства является главным видом парламентского контроля над исполнительной властью. Процедура избрания главы государства в современных парламентарных республиках неодинакова;

5) наличие должности премьер-министра, который является главой правительства и лидером правящей партии или партийной коалиции;

6) правительство остается у власти до тех пор, пока оно располагает поддержкой парламентского большинства (в двухпалатных парламентах – большинства нижней палаты), а в случае утраты такой поддержки оно либо уходит в отставку, что означает правительственный кризис, либо через главу государства добивается роспуска парламента и назначения внеочередных парламентских выборов;

7) президент как глава государства обнародует законы, издает декреты, имеет право роспуска парламента, назначает главу правительства, является главнокомандующим вооруженными силами и т. д.

Парламентская республика характеризуется сильной законодательной властью и подчиненностью ей исполнительной власти

Парламентскими республиками являются Италия, ФРГ, Греция, Исландия, Индия, Венгрия, Чехия, Словакия, Эстония и др.

Смешанная (полупрезидентская) республика сочетает в той или иной мере признаки и президентской и парламентарной республик.

В смешанной республике наряду с сильным президентом в формировании правительства участвует и парламент, например, утверждает кандидатуры министров, представленные президентом. В связи с этим правительство несет ответственность не только перед президентом, но и парламентом.

В целом ряде стран президент избирается гражданами, что характерно для президентской республики, и имеет ряд полномочий, дающих ему возможность активно вторгаться в политический процесс, однако на практике он ими не пользуется («спящие полномочия») и по выполняемым функциям он близок к президенту парламентарной республики. Примером могут служить Австрия, Ирландия, Исландия.

Нетипичные формы республики:

– суперпрезидентская республика. В ряде президентских республик проявляются тенденции, которые свидетельствуют о возрастании власти президента, о превращении его по существу в единственный реальный институт государственной власти. В таких республиках президент занимает свой пост пожизненно (КНДР, Малави). Учитывая особую роль президента и слабость парламента в некоторых странах Латинской Америки, в Сирии;

– президентско-милитаристская республика возникает, когда у власти находятся военные. Чаще всего это временная форма, но в Алжире и Нигерии она просуществовала более десяти лет. Здесь устанавливается временное правительство, а верховная власть опирается на армию.

4.3. Форма государственного устройства

Форма государственного устройства – это политико-территориальное строение государства, которое раскрывает характер взаимоотношений между его составными частями, между центральными и местными органами государственной власти.

В отличие от формы правления организация государства рассматривается здесь с точки зрения распределения государственной власти и государственного суверенитета в центре и на местах, их разделения между составными частями государства.

Унитарное государство (от лат. unitas – один, единство) – это единое цельное государственное образование, состоящее из административно-территориальных единиц, которые подчиняются центральным органам власти и признаками государственности не обладают.

Унитарному государственному устройству свойственны следующие черты:

1) полное территориальное единство государства. Это означает, что административно-территориальные единицы не обладают политической

самостоятельностью не обладают государственным суверенитетом, не имеют никаких атрибутов государственности;

2) единая структура государственного аппарата на всей территории государства, единая судебная система, то есть единые, общие для всей страны высшие представительные, исполнительные и судебные органы, которые осуществляют верховное руководство соответствующими местными органами;

3) наличие единой конституции и единой системы законодательства для всего государства;

4) для населения установлено единое гражданство, территориальные единицы не имеют собственного гражданства;

5) единая денежная система, одноканальная система налогов, т. е. все налоги поступают в центр, а оттуда централизованно распределяются;

6) все внешние межгосударственные сношения осуществляют центральные органы, которые официально представляют страну на международной арене;

7) единые вооруженные силы, руководство которыми осуществляется центральными органами государственной власти.

По степени зависимости местных органов от центральных органов государственной власти унитарное государственное устройство может быть централизованным, децентрализованным и смешанным.

Федеративное государство (федерация от лат. foedus – союз) – сложное союзное государство, состоящее из различных государственных образований, обладающих определенной степенью политической самостоятельности.

Входящие в состав федерации государственные образования и государства называются ее субъектами. В составе США 50 штатов, ФРГ – 16 земель, Швейцарии – 23 кантона, в Индии 25 штатов. Всего в мире более 20 федеративных государств – Россия, Австрия, Малайзия, Нигерия, Танзания, Канада, Мексика и др.

Федеративное государственное устройство неоднородно. В различных странах оно имеет свои уникальные особенности, которые определяются историческими условиями образования конкретной федерации и прежде всего национальным составом населения страны, своеобразием культуры и быта народов, входящих в союзное государство. Вместе с тем можно выделить наиболее общие черты, которые характерны для большинства федеративных государств:

1) территория федерации состоит из территорий ее отдельных субъектов: штатов, кантонов, земель, республик и т. п.;

2) двухуровневая система органов государственной власти. Наряду с высшими федеральными органами существуют и высшие органы (законодательные, исполнительные и судебные органы) субъектов федерации;

- 3) двухуровневая система законодательства: общедофедеральная и каждого субъекта. Субъекты федерации обладают правом принятия собственной конституции (устава);
- 4) верховенство общедофедерального закона;
- 5) двухпалатное строение парламента, при котором одна из палат (как правило, верхняя) представляет интересы субъектов федерации;
- 6) наличие в большинстве федераций двойного гражданства, т. е. гражданин каждого из субъектов одновременно является гражданином федерации;
- 7) двухканальная система налогов, что предполагает наряду с общедофедеральными налогами и налоговую систему субъектов федерации;
- 8) у субъектов отсутствует право выхода из федерации – право сепарации (его не предусматривает ни одна из конституций федеративных государств). Такое право признавалось Конституцией СССР, но ввиду отсутствия механизма его воплощения в жизнь оно так ни разу и не было реализовано за все время существования Советского государства;
- 9) разграничение предметов ведения федерального центра и субъектов федерации. Компетентность между федерацией и ее субъектами разграничивается союзной (федеральной) конституцией или федеральным договором.

Виды федераций:

1. По принципу образования субъектов федерации:
 - а) территориальные федерации. Образованы на основе территориального принципа (США, ФРГ, Бразилия);
 - б) национальные федерации. Образованы по национальному принципу (СССР, Чехословакия, СФРЮ);
 - в) национально-территориальные федерации. Образованы как по территориальному, так и по этническому признаку (Россия, Индия).
2. В зависимости от правового положения субъектов федерации:
 - а) симметричные федерации. Члены федерации имеют одинаковый правовой статус;
 - б) асимметричные федерации, для которых характерно неравенство правового положения субъектов.
3. В зависимости от правовых оснований образования федерации:
 - а) договорные федерации. В основу федерации положен договор субъектов;
 - б) конституционные федерации. Правовым основанием федерации является закрепление факта ее образования в Основном Законе страны.

4.4. Политический режим

С формой государства тесно связан политический режим, значение которого в жизнедеятельности той или иной страны исключительно велико. Например, изменение политического режима (даже если форма правле-

ния и форма государственного устройства остаются прежними) обычно приводит к резкому изменению внутренней и внешней политики государства. Вызвано это тем, что политический режим связан не только с формой организации власти, но и с ее содержанием.

Понятие «политический режим» можно трактовать в узком и широком смысле. В узком смысле под «политическим режимом» имеется в виду государственный режим — совокупность приемов и методов осуществления государственной власти. В широком смысле политический режим включает в себя не только методы государственного властвования, но и характерные способы деятельности негосударственных политических организаций (партий, движений, клубов, союзов).

Различают два основных вида государственных режимов: антидемократический и демократический.

Для современного демократического режима характерно:

- 1) признание воли народа единственным источником государственной власти;
- 2) осуществление государственной власти на основе принципа разделения властей;
- 3) выборность и сменяемость органов государственной власти;
- 4) наличие политико-правовых механизмов, обеспечивающих реальную возможность участия граждан в формировании и деятельности органов государственной власти (в форме прямого участия населения или на основе представительной демократии). Действует всеобщее, равное и прямое избирательное право при тайном голосовании;
- 5) широкий объем и реальное осуществление прав человека, экономическая и политическая свобода личности;
- 6) наличие официальных механизмов, обеспечивающих учет мнений и интересов меньшинства населения, использование метода согласования при принятии решений;
- 7) децентрализация государственной власти;
- 8) политический плюрализм (отсутствие единой, обязательной для всех государственной официальной идеологии, свободное формирование негосударственных общественных объединений, конкуренция политических партий и других политических сил, многообразие форм собственности, мировоззренческая свобода, терпимость к различным взглядам, суждениям);
- 9) наличие легальной политической оппозиции;
- 10) свобода слова, отсутствие цензуры;
- 11) в отношениях личности и государства приоритет имеют интересы личности.

Как важнейшее достоинство демократического политического режима в литературе отмечается то, что он обеспечивает систематическую смену правителей мирным, ненасильственным путем.

К недемократическим режимам относят: тоталитарный, авторитарный, фашистский, деспотический, тиранический.

Тоталитарный режим означает полноту власти государства, ее всеохватывающий, всеобъемлющий характер.

Термин «тоталитаризм» происходит от латинского слова «totalis» — весь, целый, полный. В политический лексикон его впервые ввел для характеристики своего движения Бенито Муссолини в 1925 г.

Вместе с тем политологи отмечают, что тоталитаризм – это не просто политический режим как характеристика власти, а практически способ организации общественной жизни.

Тоталитаризм характеризуют следующие моменты:

1) монизм (отсутствие плюрализма) во всех сферах общественной и государственной жизни: тоталитарная политическая система основана на монизме власти;

2) претензия тоталитарной системы на монопольное обладание истиной;

3) коллективистско-механистическое мировоззрение (государство – «машина», человек – «винтик» и т. п.);

4) идеологизация всей общественной жизни, введение на государственном уровне единой для всех идеологии;

5) крайняя нетерпимость ко всякому инакомыслию, запрет всяких других идеологий, демагогия и догматизм (в фашистской Германии существовал «Закон против образования новых партий» от 4 июля 1933 г., параграф первый которого гласил: «В Германии существует в качестве единственной политической партии Национал-социалистическая германская рабочая партия»);

6) монополия на информацию;

7) полный контроль государства за всеми сторонами жизни общества и отдельного человека;

8) государственный контроль за образованием, искусством, литературой, всей духовной жизнью, средствами массовой информации

9) полное устранение гражданского общества, всякой частной жизни;

10) распространение на все сферы жизни уравнительного принципа, подавление человеческой индивидуальности;

11) систематический массовый террор против своего населения;

12) прикрытие, маскировка атрибутами правовой формы: конституцией, писаным законом, законностью, правосудием;

13) отсутствие публично-властной суверенности государства, поглощение государственного аппарата партийным;

14) вся полнота власти принадлежит аппарату одной партии, которая на самом деле представляет собой систему тоталитарной бюрократии, осуществляющую свое господство и контролирующую всю общественно-политическую систему;

15) запрет на существование всяких иных политических партий и движений;

16) жесткая централизация власти, иерархию которой возглавляет культовая фигура вождя.

Основные разновидности тоталитаризма: коммунистический тоталитаризм, фашизм (впервые был установлен в Италии в 1922 г.), национал-социализм (возник в Германии в 1933 г.).

Деспотический режим предполагает полный произвол со стороны правителя в управлении государством и одновременно бесправие и безоговорочное подчинение подданных правителю.

Тиранический режим близок по своим признакам к деспотическому режиму и тоже основан на единоличном правлении и произволе по отношению к подвластным. Особенности этого режима в том, что он устанавливается чаще всего захватническим, насильственным путем.

Авторитарный режим считается более «демократическим» по сравнению с тоталитарным. Его главная черта состоит в том, что государством руководит узкий круг людей – правящая элита, которая возглавляется лидером и пользуется большими привилегиями и льготами.

Признаки авторитарного режима:

1) на всех уровнях власти происходит концентрация власти; разделение властей реально не происходит;

2) народ отстранен от управления государством и не может контролировать деятельность правящей элиты;

3) в качестве методов государственного управления доминируют командные, административные методы принуждения;

4) существует частичная цензура. Государство контролирует преимущественно политическую сферу жизни общества;

5) права и свободы человека и гражданина главным образом провозглашаются, но реально во всем своем объеме не обеспечиваются (прежде всего в политической сфере);

6) в политической жизни допускается существование многопартийности, но реально оппозиционных партий нет;

7) приоритет интересов государства перед личными интересами.

Авторитарный режим можно рассматривать как переходное звено между демократическим и тоталитарным режимом. Он способен перерасти как в тот, так и в другой в зависимости от ориентации правящей элиты и ее лидеров.

Следует отметить, что политический (государственный) режим является наиболее важной в практическом отношении характеристикой государства, ибо для человека, в конечном счете, не столь важно к каким государствам официально причисляется его страна с точки зрения формы правления или формы государственного устройства, для него важно, како-

ва в ней реальная политическая атмосфера, каково его собственное экономическое и правовое положение.

Контрольные вопросы

1. Какие элементы (стороны) выделяют в понятии «форма государства»?
2. Что такое форма правления? По каким признакам ее оценивают?
3. Что такое государственное устройство и по каким признакам его оценивают?
4. Чем правовая система унитарного государства отличается от правовой системы федерации?
5. Что такое сецессия? Почему большинство федеративных государств отказывает своим субъектам в праве сецессии?
6. Дайте определение понятию «политический режим». Как соотносятся между собой политический и государственный режим?

§ 5. Типология государственно-правовых систем

5.1. Типология как разновидность научной классификации.

Критерии типологии государств

Типология государства представляет собой довольно сложный и в то же время очень важный вопрос в теории государства и права. Исторический путь развития государства насчитывает уже около 8 тысяч лет. Считается, что на каждом этапе исторического развития государство приобретает определенную совокупность черт, признаков, которые позволяют отнести его к определенному типу государств. В связи с этим важное значение имеет проблема их научной классификации. Такая классификация, отражающая логику исторического развития государств, позволяющая объединить их в группы на основе определенных критериев, называется типологией.

Типология – это учение о типах, больших группах тех или иных объектов, обладающих набором общих, характерных для каждого типа признаков.

Основная цель типологии государства – провести классификацию государственных образований по определенным основаниям, то есть выделить типы государств.

Тип государства – это совокупность общих, существенных признаков, присущих одновременно нескольким государствам.

На протяжении многовековой истории человечества, сменяя друг друга, существовало множество различных государств. На каждом историческом этапе государство приобретало те черты, которые были обусловлены культурой, уровнем экономического развития, традициями, психологией конкретного общества, его географическим расположением; оно отра-

жало потребности существовавших в обществе групп, отдельных личностей. Возникая, некоторые государства достигали расцвета, а затем приходили в упадок, уступая место другим. Все эти государства – малые, большие, средние – значительно отличались друг на друга. Не оставались неизменными на всех этапах эволюции сущность и социальное назначение государства, характер государственной власти, его место и роль в жизни общества.

Классификация государств на определенные типы необходима для того, чтобы выявить закономерности их развития. Данная цель трудно достижима, так как для проведения типологии необходимо проанализировать огромное количество научных фактов, характеризующих как прошлое, так и настоящее всех государств.

Основным и наиболее сложным вопросом в типологии государства является поиск основания деления государств на типы. В рамках теории государства и права существует множество точек зрения на проблему основания для классификации государств. В качестве основания типологии государств могут применяться следующие критерии: форма правления, характер политической власти, размеры территории, взаимоотношения государства и церкви, уровень экономического развития и пр.

Виды типологий:

- 1) формационная типология;
- 2) цивилизационная типология;
- 3) историческая типология. Используется в книгах по истории, истории государства и права. Тип государства определяется принадлежностью к исторической эпохе, временем существования. Выделяют 4 исторические эпохи:

- а) Древний мир (до 476 г.);
- б) Средние века (476 – 1642 гг.);
- в) Новое время (1642 – конец XIX века);
- г) Новейшее время (XX век);

4) социально-экономическая типология. Ее представители делят общество на 3 типа:

- а) аграрное общество;
- б) индустриальное;
- в) постиндустриальное (информационное). Основным товаром является информация. Большинство людей работает в сфере услуг.

Английский социолог Броун развил идею о «бедных» и «богатых» государствах:

- высокоразвитые индустриальные государства Западной Европы, Северной Америки, Австралии, Новой Зеландии;
- государства со средним уровнем развития, в которых установлена коммунистическая власть;

- некоммунистические государства со средним уровнем промышленного дохода (Аргентина, Мексика, Бразилия, Португалия, Турция)
- бедные государства (Алжир, Марокко, Эквадор, Перу, Нигерия, Индия).

В теории государства и права сформулированы два основных подхода к типологии государства – формационный и цивилизационный.

5.2. Формационная типология государств

Основой формационного подхода является марксистско-ленинская интерпретация исторического развития общества и государства. В становление теории формаций большой вклад внесли классики марксизма – К. Маркс («Критика Готской программы»), Ф. Энгельс, В. Ленин. Марксизм рассматривает историю как естественноисторический процесс смены общественно-экономических формаций.

Критерием деления всех когда-либо существовавших и существующих государств на исторические типы служит общественно-экономическая формация.

Общественно-экономическая формация – это исторический тип общества, основанный на определенном способе производства.

Общественно-экономическая формация включает два основных и неравнозначных по характеру компонента: экономический базис и надстройка.

Каждому типу общества соответствует определенный тип производственных отношений – базис. Экономический базис включает в себя производительные силы (рабочие, орудия производства, средства производства), тип производственных отношений (отношения между владельцами средств производства и рабочей силой). Развитие производительных сил и производственных отношений порождает смену экономического базиса общества, соответственно меняется и общественно-экономическая формация.

Экономическому базису соответствует определенная совокупность политических, правовых, культурных и прочих отношений, которые в своей совокупности составляют надстройку: общественное сознание, мораль, религия, наука, право и государство. Государство и право являются центральными и важнейшими элементами надстройки.

В общественно-экономической формации действуют законы, определяющие роль базиса по отношению к надстройке и необходимость соответствия надстройки базису. Таким образом, изменения в государстве и праве всегда есть следствие изменений в характере экономических отношений. Переход от одной общественно-экономической формации к другой происходит в результате смены отживших форм производственных отношений и замены их новым экономическим строем. Качественные изменения экономического базиса закономерно влекут за собой коренные преобразования в надстройке.

С позиций формационной теории, тип государства определяется тем, какому классу оно служит, а значит, какому экономическому базису. Что касается типов государства, то марксизм проводит типологию в соответствии с существовавшими общественно-экономическими формациями. Тип государства определяется экономическим строем классового общества, классовой структурой общества и на основании того, какой экономический базис это государство защищает, интересам какого господствующего класса оно служит. При таком подходе государство приобретает сугубо классовую определенность, выступая в качестве диктатуры экономически господствующего класса.

Всего выделяют пять формаций: первобытнообщинная (архаическая); рабовладельческая; феодальная; капиталистическая; коммунистическая.

Каждой формации соответствует свой тип государства: рабовладельческое; феодальное; капиталистическое; социалистическое (первая стадия коммунистической формации).

В рамках экономической общественной формации в государстве могли существовать различные способы производства: античный (рабовладельческий), азиатский, феодальный и капиталистический.

Античному способу производства соответствовало рабовладельческое государство (Древняя Греция, Древний Рим). Рабовладельческое государство было орудием в руках рабовладельцев для поддержания эксплуатации рабов, которые были собственностью свободных граждан. Основные средства производства сосредоточены в руках рабовладельцев. Производством непосредственно занимаются рабы, работающие на данных средствах производства и не обладающие никакими правами.

Феодальному способу производства соответствовал феодальный тип государства (государства Западной Европы в VI – XVI веках н. э.). Феодальное государство было направлено на поддержание экономической власти феодалов над экономически и лично зависимыми крестьянами. Основные средства производства (прежде всего, земля) находятся в руках феодалов. Производством занимаются крестьяне, которые находятся в зависимости от феодалов, работают на его земле и большую часть произведенного продукта отдают феодалу.

Капиталистическому способу производства соответствует капиталистическое государство. Капиталистическое государство представляет собой диктатуру буржуазии, при которой сословное неравенство заменяется социальным (экономическим). Рабочий класс юридически свободен (все равны перед законом), но лишен средств производства, и поэтому вынужден продавать свою рабочую силу капиталисту. Капиталистическое государство, по мнению классиков марксизма, должно было стать последним, эксплуататорским государством, после которого общество революционным путем должно было перейти к бесклассовому обществу, в котором государство не будет существовать (коммунизм).

Социалистический тип государства возникает в результате социалистической революции, которая ниспровергает отношения частной собственности и основанную на данных отношениях государственную машину. Отрицая предшествующий тип производственных отношений как эксплуататорский, новое государство создает такую систему экономических отношений, которая базируется на общественной собственности на орудия и средства производства, предполагающей сотрудничество свободных людей. Социалистическое государство – орудие политической власти трудящихся классов. Государственная власть в нем принадлежит трудящимся во главе с рабочим классом. По своей сути это государство диктатуры пролетариата, призванное подавить сопротивление свергнутых эксплуататорских классов, превратить всех трудоспособных граждан в трудящихся. Марксизм утверждал, что пролетарское государство с момента своего возникновения уже не является собственно государством, а становится отрицательным «полугосударством», которое затем будет заменено коммунистическим общественным самоуправлением.

Достоинства данной типологии:

- 1) продуктивна сама идея делить государства на основе социально-экономических факторов, которые действительно весьма существенно влияют на общество;
- 2) она показывает поэтапность, естественно-исторический характер развития государства;
- 3) называются причины перехода от одного типа к другому: появление нового более совершенного производства, нового класса владельцев производства.

Слабые стороны:

- 1) она во многом однолинейная, характеризуется излишней запрограммированностью, между тем история многовариантна и далеко не всегда вписывается в начерченные для нее схемы; страдает схематизмом, однолинейностью. В соответствии с ней все государства проходили жестко заданный путь от одного исторического типа к другому. В действительности эволюция государств была куда более многовариантной. Например, далеко не обязательным для всех государств был рабовладельческий тип, в развитии некоторых из них наблюдались движения назад, длительные переходные состояния (например, «профеодальное»);
- 2) только буржуазное государство представляет собой историческую разновидность государства, имеющую универсальный характер. Рабовладельческие государства в чистом виде существовали только в Греции и Риме, феодальные – только в Европе;
- 3) недооцениваются духовные факторы (религиозные, национальные, культурные и т. п.);

4) не подтвердилось положение о постепенном отмирании государства как аппарата классового принуждения и формирования взамен его коммунистического общественного самоуправления.

Формационный подход пока не в состоянии объяснить, почему разные народы, начав много тысяч лет назад свое развитие с одной и той же стартовой линии – первобытнообщинного строя, в дальнейшем оказались на разных стадиях и пошли разными путями в государствообразовании.

На рубеже 70–80-х годов XX в. среди отечественных историков, этнографов, философов стали активно обсуждаться проблемы цивилизационного подхода к изучению общества.

5.3. Цивилизационная типология государств

Цивилизационный подход – это исследование состояния и развития общества, закономерностей смены исторических типов государств с точки зрения качественных изменений в социокультурной среде общества, в духовной культуре народа, его религии и нравах.

Здесь в основу типологии положено понятие «цивилизация». В науке нет единого подхода к данному понятию. Сам термин происходит от латинского слова «гражданский». В широком смысле под цивилизацией понимают уровень, ступень развития общества, материальной и духовной культуры, следующей за варварством, дикостью. Используют это понятие и для обозначения совокупности уникальных проявлений общественных порядков, присущих определенной исторической общности. Ряд авторов определяют цивилизацию как тип общественного устройства характерный для развитых стран Запада. Иногда термин «цивилизация» употребляется для того, чтобы охарактеризовать городское общество.

Цивилизация – это социокультурная общность, формируемая на основе универсальных ценностей, получивших выражение в мировых религиях, системах морали, права, искусства.

Различные цивилизации коренным образом отличаются друг от друга, так как основываются не на схожей производственной технике и технологии (как общества одной формации), а на несовместимых системах социальных и духовных ценностей. Любая цивилизация характеризуется не столько производственным базисом, сколько специфическим для нее образом жизни, системой ценностей, способами взаимосвязи с окружающим миром.

Различными историками выделяется множество локальных цивилизаций, которые могут совпадать с границами государств (китайская цивилизация) или охватывать несколько стран (античная, западноевропейская цивилизации). С течением времени цивилизации меняются, но их «ядро», благодаря которому одна цивилизация отличается от другой, сохраняется.

Среди исследователей цивилизации можно особо выделить А. Тойнби, Н. Данилевского, О. Шпенглера, П. Сорокина и др.

Исследования Н. Данилевского («Россия и Европа») опираются на проблему постоянного противодействия Европы и России. Сравнительные характеристики данных обществ позволили ученому сделать вывод о том, что Россия и Европа принадлежат к разным мирам, цивилизациям.

Данилевский указывает, что далеко не каждый народ может создать свою цивилизацию. По его мнению, существует три группы народов:

- 1) народы – позитивные творцы истории, создавшие великие культурно-исторические типы;
- 2) народы – негативные творцы истории, которые сами не создали великой культуры, но способствовали разрушению других цивилизаций;
- 3) народы, задержавшиеся в развитии и попавшие под влияние великих цивилизаций.

Данилевский указывает на то, что каждая цивилизация имеет свою цель, творческую миссию, достигнув которой она неизбежно погибает. Он говорит о нескольких этапах развития цивилизации – становление цивилизации – культурное и творческое самоопределение цивилизации – период расцвета цивилизации – период распада и умирания цивилизации.

Позиция О. Шпенглера (1880–1936) («Закат Европы») в отношении цивилизации была несколько иной. Историко-культурная концепция Шпенглера строится на сопоставлениях, соотнесении и, большей частью, противопоставлении «культуры» и «цивилизации».

По его мнению, цивилизация представляет собой один из этапов развития культуры общества. Шпенглер сравнивал культуры с организмами. Они рождаются, растут, болеют, умирают. Цивилизация – это стадия развития культуры общества, на которой данная культура начинает умирать, поскольку реализовала свою цель.

Шпенглер говорил о восьми великих культурах: египетской, вавилонской, индийской, китайской, классической (греко-римской), арабской, мексиканской, западной. Говорил о возможности появления великой русской культуры.

Немецкий мыслитель путем ряда аналогий с культурами прошлого доказывает неизбежную гибель Западной культуры. «... Падение Западного мира представляет собой ни более ни менее как проблему цивилизации». Европа давно уже перешла в цивилизационную стадию, и ее окончательная гибель – только вопрос времени. Этим О. Шпенглер объясняет все кризисные явления, охватившие современное общество.

Наиболее развитой можно считать цивилизационную теорию английского историка XX века Арнольд Тойнби (1889–1975) («Постижение истории»). Тойнби определяет цивилизацию как относительно замкнутое, локальное состояние общества, отличающееся общностью религиозных, психологических, культурных, географических, экономических и иных признаков.

Проводя анализ истории, Тойнби выделяет двадцать одну цивилизацию, когда-либо существовавшую на Земле (данная цифра меняется по ходу книги). На данный момент их осталось пять (не считая две реликтовые):

- 1) западная христианская;
- 2) православная христианская;
- 3) исламская;
- 4) дальневосточная;
- 5) индуистская.

Между некоторыми из этих цивилизаций существуют родственные отношения, например, западная христианская и православная христианская, находящиеся друг с другом в «сестринских» отношениях, происходят из эллинской цивилизации. Цивилизации, кроме этого, взаимодействуют друг с другом и могут влиять друг на друга. Такая точка зрения в корне противоречит точке зрения Шпенглера, согласно которой цивилизации являются замкнутыми в себе сущностями, не способными понять друг друга и не проистекающими одна из другой.

Каждая цивилизация проходит на своем жизненном пути следующие стадии:

1. Стадия зарождения — генезис. Цивилизация может возникнуть либо в результате мутации примитивного общества либо на развалинах «материнской» цивилизации.

2. За стадией генезиса следует стадия роста, на которой цивилизация из зародыша развивается в полноценную социальную структуру. Во время роста цивилизацию постоянно подстерегает опасность перехода в стадию надлома, которая, как правило (но не обязательно), сменяется стадией распада.

Распавшись, цивилизация либо исчезает с лица Земли (египетская цивилизация, цивилизация Инков) либо дает жизнь новым цивилизациям (эллинская цивилизация, породившая через вселенскую церковь западное и православное христианство). Следует сразу отметить, что в этом жизненном цикле нет той фатальной предопределенности развития, которая присутствует в цикле цивилизации Шпенглера. Если у Шпенглера цивилизация — это живой организм, который с необходимостью растет, созревает, увядает и, наконец, умирает, то Тойнби считает, что общество в целом может выбраться из стадии надлома. Личности, а не общества создают человеческую историю. Тойнби отвергает судьбу в вопросах развития цивилизации, считая, что последнее слово всегда остается за человеком.

Тойнби считал, что развитие цивилизации возможно только при наличии в обществе творческого меньшинства, способного отвечать на вызовы истории. Цивилизация, утратившая подобный слой людей обречена на деградацию и гибель. Тойнби не считал, что любая цивилизация может просуществовать сколь угодно длительный промежуток времени, если в ней сохраняется творческое меньшинство.

Достоинства данной типологии:

1) выделены факторы культуры как существенные в определенных условиях;

2) в связи с расширением количества духовных критериев, которые характеризуют именно особенности тех или иных цивилизаций, получается более «заземленная» типология государств.

Слабые стороны:

1) недооцениваются социально-экономические факторы;

2) схематизм, нечеткость, недоработанность;

3) основной недостаток цивилизационной типологии – отсутствие какой-либо единой теоретической базы для цивилизационных исследований, отсутствие общих критериев, позволяющих дать оценку уровню развития той или иной цивилизации.

Контрольные вопросы

1. Какова научная достоверность формационного критерия типологии государства и права?

2. Что такое общественно-экономическая формация, какие формации вы знаете?

3. Что такое цивилизация? Назовите представителей цивилизационной типологии государства.

4. Предположите, какой критерий положен в основу деления государств на аграрные, индустриальные и постиндустриальные типы? Какие современные государства относятся к каждому из указанных типов?

5. В каких государствах – западных и восточных – долгое время сохранялись органы первобытной демократии? Почему?

ГЛАВА III. ТЕОРИЯ ПРАВА

§ 1. Понятие и сущность права

1.1. Понятие права. Право в объективном и субъективном смысле

Право – явление сложное, многогранное, имеющее множество значений. В современной юридической науке термин «право» используется в нескольких значениях.

Во-первых, правом называют социально-правовые притязания людей, например, право человека на жизнь, право народов на самоопределение и т. п. Эти притязания обусловлены природой человека и общества и считаются естественными правами.

Во-вторых, под правом понимается система правовых норм. Это – право в объективном смысле, ибо нормы права создаются и действуют независимо от воли отдельных лиц. Данный смысл вкладывается в термин «право» в словосочетаниях «российское право», «трудовое право», «изобретательское право», «международное право» и т. д. Термин «право» в подобных случаях не имеет множественного числа.

В-третьих, названным термином обозначают официально признанные возможности, которыми располагает физическое или юридическое лицо, организация. Так, граждане имеют право на труд, отдых, охрану здоровья, имущество и т. д., организации располагают правами на имущество, на деятельность в определенной сфере государственной и общественной жизни и т. п. Во всех этих случаях речь идет о праве в субъективном смысле, т. е. о праве, принадлежащем отдельному лицу – субъекту права.

В-четвертых, термин «право» используется для обозначения системы всех правовых явлений, включая естественное право, право в объективном и субъективном смысле. Здесь его синонимом выступает термин «правовая система». Например, существуют такие правовые системы, как англосаксонское право, романо-германское право, национальные правовые системы и т. д.

В каком смысле употребляется термин «право» в каждом случае, следует решать, исходя из контекста.

Термин «право» употребляется и в неюридическом смысле. Существуют моральные права, права членов общественных объединений, партий, союзов, права, возникающие на основании обычаев, и т. д. Поэтому особенно важно дать точное определение понятию права, установить признаки и свойства, отличающие его от других социальных регуляторов.

Ни один грамотный юрист никогда не спутает понятия права в объективном и субъективном смысле. Профессионал без труда объяснит, что конкретно имеется в виду под словом «право» в той или иной ситуации, в том или ином контексте.

Исторически сложилось так, что в русском языке одним и тем же словом «право» обозначают два разных явления (слово-омоним – термины, имеющие одинаковое звучание, но разное значение), которые в других языках обозначаются двумя разными словами (например, в английском – «law» и «right»).

В специально-юридическом понимании право разделяют на объективное и субъективное.

Объективное право – это система (совокупность) устанавливаемых государством правовых норм, выраженных в соответствующих нормативных актах государства и направленных на регулирование общественных отношений.

Правовые нормы закрепляются в законодательстве (в соответствующих нормативных актах государства: конституциях, законах, указах, кодексах), правовых прецедентах и нормативных договорах государства.

Право объективно в том смысле, что, во-первых, выражено вовне – объективировано и, во-вторых, непосредственно не зависит от воли и сознания отдельного лица и не принадлежит ему.

Как объективное явление объективное право обладает качествами:

- а) всеобщности, т. е. оно устанавливает общий для всех порядок;
- б) общеобязательности, т. е. распространяет свое действие на всех без исключения субъектов, находящихся на территории данного государства;
- в) способностью определять рамки юридической свободы участников общественных отношений, и в первую очередь свободы выбора варианта действий в пределах, установленных законом;
- г) стабилизатора общественных отношений, правопорядка в обществе и средством защиты правоотношений.

Субъективное право – это права и свободы, принадлежащие конкретной личности (право на жизнь, свободу, труд, образование). Субъективны они в том смысле, что связаны с субъектом, принадлежат ему.

Наш объект рассмотрения – право в объективном смысле. В рамках такого понимания право – это система общеобязательных правил поведения, которые устанавливаются государством и охраняются им от нарушений.

Признаки права:

1. Нормативность права заключается в том, что право состоит из норм, то есть общих правил поведения, регулирующих общественные отношения.

2. Общеобязательность права означает, что принимаемые правовые нормы права распространяются на всех либо на большой круг субъектов. То есть все лица, кого касаются нормы права, обязаны их неукоснительно соблюдать или исполнять.

3. Формальная определенность права означает, что право внешне выражено в письменной форме. Все нормы права имеют официальный характер. Они содержатся в письменных документах – нормативно-правовых

актах и иных источниках. Устные распоряжения, предписания правотворческих органов или должностных лиц не являются правом.

4. Системность права означает, что право не простая совокупность правовых норм, а упорядоченная и взаимосвязанная система, где каждая норма имеет свое место и играет свою роль. Все правовые нормы логически неразрывны, взаимосвязаны и соподчинены, они вытекают друг из друга, образуя целостную систему законодательства.

5. Волевой характер права состоит в том, что в правовых нормах всегда выражена чья-либо воля – всего общества, социальной группы, класса, стоящего у власти или отдельного лидера.

6. Многократность применения заключается в том, что нормы права рассчитаны на неограниченное количество случаев.

7. Связь с государством выражается в том, что именно государство издает подавляющее большинство правовых актов, оно же обеспечивает их реализацию с помощью государственного принуждения. Государство для того и функционирует, чтобы гарантировать соблюдение исполнения юридических норм. В то же время с помощью права государство проводит свою политику, организует выполнение своих задач.

1.2. Сущность права

Сущность – это главное, основное содержание любого рассматриваемого явления. Вопрос о сущности права это вопрос о том, чьи интересы обслуживает право как регулятор общественных отношений.

История, социальная практика показывают, что право может использоваться в различных целях как средство первоочередного удовлетворения потребностей тех или иных классовых, общественных, религиозных, национальных, расовых и других интересов. Исходя из этого, можно выделить и соответствующие подходы к сущности права.

Классовый подход состоит в том, что право определяется как совокупность гарантированных государством норм, выражающих возведенную в закон волю экономически господствующего класса. Право в этом случае используется в узких целях как средство для удержания и обеспечения экономического и политического господства правящего класса.

Общесоциальный подход рассматривает право как выражение компромисса между классами, группами, различными социальными слоями общества. Здесь право применяется в более широких целях – как средство закрепления и реального обеспечения основных прав человека и гражданина.

Религиозный подход характерен для правовой системы ряда государств и выражается в законодательном закреплении догм доминирующей религии или в возможности органов государственной власти напрямую применять подобные положения или опираться в своих решениях на религиозные обычаи.

Национальный подход присутствует в праве большинства государств. Это связано с тем, что в пределах одного государства зачастую проживают люди разных национальностей. Национальная принадлежность накладывает отпечаток на многие стороны жизни человека, поэтому право учитывает эти особенности. Например, в федеративных государствах законодательно закрепляется возможность образования субъектов по национально-территориальному принципу или существование национально-культурных автономий. Право может закреплять национальные обычаи в виде правовых норм.

Расовый подход характеризуется учетом принадлежности членов к различным расам. В истории были примеры законодательного закрепления превосходства одной расы над другими (фашистская Германия). На сегодняшний день расовый аспект характеризуется нормативным закреплением равенства рас перед законом и государством.

1.3. Принципы права

Принципы права – это основные, исходные начала, идеи, выражающие сущность права.

Принципы права лежат в основе деятельности государства, всех органов государственной власти и являются стержнем всей системы права государства. Отсюда их определяющее значение для регулирования общественных отношений. При точном, неукоснительном осуществлении требований права воплощаются в жизнь заложенные в нем принципы, поэтому при решении конкретных юридических дел необходимо в первую очередь руководствоваться принципами права. Это служит основой правильного применения правовых норм и принятия законных и обоснованных решений. Принципы права могут специально закрепляться в общих юридических нормах (нормах-принципах) – в конституциях, кодексах, преамбулах законов.

В зависимости от того, на какую область правовых норм принципы права распространяются, их можно разделить на три группы: общеправовые, межотраслевые, отраслевые.

1. Общеправовые принципы – это основополагающие начала, которые определяют наиболее существенные черты и особенности права в целом. Они действуют во всех без исключения отраслях права. К ним относят:

– принцип справедливости означает соответствие между ролью лица в общества и его правовым статусом, между трудом и вознаграждением, преступлением и наказанием. Справедливость является ведущим принципом в правовом регулировании, при решении конкретных дел (например, при определении меры уголовного наказания, при назначении размера пенсии);

– принцип равенства граждан перед законом и судом. Этот принцип закреплен во Всеобщей декларации прав человека, международных пактах

о правах человека, в конституциях большинства стран и провозглашает равенство всех граждан перед законом, их равное положение на защиту независимо от пола, расы, национальности, социального происхождения, политических и иных убеждений, имущественного происхождения (например, ст. 19 Конституции РФ);

– принцип гуманизма (человеколюбие) означает, что законы должны закреплять права и свободы человека и гражданина, запрещать различные деяния, посягающие на человеческое достоинство (ст. 21 Конституции РФ);

– принцип демократизма означает, что в правовых нормах должны быть закреплены механизмы и институты представительного и непосредственного народовластия (пп. 2, 3 ст. 3 Конституции РФ), с помощью которых граждане могут участвовать в управлении государственными и общественными делами, защищать свои права и свободы. Данный принцип также регулирует порядок организации и деятельности государственных органов, определяет правовое положение личности и характер ее взаимоотношений с государством;

– принцип законности выражается в требовании строго и полного осуществления предписаний правовых норм всеми субъектами права, в точной реализации норм права всеми и повсеместно (ст. 15 Конституции РФ);

– принцип единства прав и обязанностей означает, что нет и не может быть прав без обязанностей и обязанностей без прав;

– принцип сочетания убеждения и принуждения.

2. Межотраслевые принципы – основополагающие начала, которые выражают особенности нескольких родственных отраслей права. Например, в гражданско-процессуальном и уголовно-процессуальном общими принципами являются гласность судебного разбирательства и состязательность судопроизводства.

3. Отраслевые принципы – руководящие начала, характеризующие особенности конкретной отрасли права. Действуют в рамках только одной отрасли права. Например, в гражданском праве – принцип равенства сторон в имущественных отношениях, в трудовом праве – принцип свободы труда.

1.4. Функции права

Значение права, его роль в жизни общества во многом определяется теми функциями, которые выполняет право в процессе воздействия на общественные отношения.

Функции права – это основные направления его воздействия на его общественные отношения, на поведение людей.

Так как право неразрывно связано с государством, то его функции во многом совпадают с функциями государственной власти. Все основные направления деятельности осуществляются в правовых формах, на основе

законодательных актов, которые определяют характер и содержание этой деятельности.

Функции права можно разделить на две группы: социальные и собственно юридические.

1. Социальные функции:

– политическая функция заключается в том, что право в своих нормах закрепляет механизм функционирования государства, виды и количество государственных органов, порядок их образования, осуществления полномочий и взаимодействие между собой и обществом;

– экономическая функция выражена в упорядочивании правом производственных отношений, закреплении форм собственности, определении механизма распределения общественного богатства. Устанавливаются правовые санкции за совершение экономических преступлений (хищение, уничтожение имущества, незаконное использование товарного знака, изготовление или сбыт поддельных денег и ценных бумаг);

– воспитательная функция выражается в способности права оказывать влияние на мысли и чувства людей, в воспитании правосознания;

– коммуникативная функция заключается в том, что право выступает способом связи между объектом и субъектом управления, посредником между законодателем и обществом. Благодаря знакомству с правовыми актами граждане узнают о структуре государственных органов, что правомерно и что запрещено, как можно поступать и как нельзя действовать, какие последствия могут наступить в случае совершения того или иного поступка.

2. Собственно юридические:

– регулятивная функция. Важнейшая задача системы права любого государства – упорядочение общественных отношений, введение их в рамки социальной свободы и справедливости. Эту задачу право решает с помощью регулятивной функции.

В рамках этой функции выделяют две ее разновидности – регулятивную статическую и регулятивную динамическую.

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

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

Регулятивная функция выражается в способности воздействовать на общественные отношения, на поведение членов общества правовыми средствами. Право с помощью этой функции призвано содействовать развитию наиболее ценных для общества и государства социальных связей. Эта

функция обеспечивается правовыми стимулами – поощрениями, льготами, рекомендациями.

Охранительная функция – это такое направление правового воздействия, которое нацелено на охрану наиболее важных экономических, политических, национальных, личных отношений, их неприкосновенность и на вытеснение вредных для общества отношений.

Охранительная функция реализуется с помощью правовых ограничений (обязанностей, запретов, наказаний) и имеет по отношению к регулятивной функции вторичный характер и призвана ее обеспечивать, так как охрана и защита начинают действовать тогда, когда нарушается нормальный процесс развития тех или иных социальных связей. Для преодоления этих препятствий используются правовые ограничения, охраняющие и защищающие интересы лиц.

1.5. Основные концепции правопонимания

Представления о праве классифицируются по определенным вопросам о правопонимании и являются основными в юридической науке. Его не обошла ни одна из существующих в истории правовой мысли ведущих школ права. При этом от одной эпохи к другой понятие права менялось, приобретая одни характеристики и утрачивая другие. Для юриста-практика особое значение имеют вопросы, что следует считать основанием принимаемого им решения: нормативный акт, представления о справедливости и долге, собственные убеждения (правосознание).

Право утратило бы свою ценность, перестало бы выполнять свою роль по стабилизации и упорядочению общественных связей, если бы понималось всеми по-разному. Определенность в понимании права – исходное начало определенности и порядка в общественных отношениях. Такой определенности требуют юридические теории (юридические подходы) к пониманию права.

В зависимости оттого, что берется за основу понимания права – идеи, нормы, отношения, правосознание выделяют следующие типы правопонимания:

- 1) естественно-правовой или философский;
- 2) нормативистский;
- 3) социологический;
- 4) интегративный.

1. Теория естественного права. Фундаментальную разработку теория естественного права получила в работах Гоббс, Локка, Руссо, Монтескье, Гольбаха, Радищева и других мыслителей. Изложенные в них идеи нашли закрепление в американской Декларации независимости (1776 г.), во французской Декларации прав и свобод гражданина (1789 г.) и в других государственных актах. Естественные, прирожденные права человека получили

конституционное закрепление во всех современных правовых государствах.

Суть данной теории состоит в том, что, кроме позитивного права, которое создается государством, существует общее для всех людей естественное право, стоящее над позитивным правом. Последнее основывается именно на требованиях естественного права (права на жизнь, свободное развитие, труд, участие в делах общества и государства). Понятие естественного права включает в себя представления о прирожденных и неотъемлемых правах человека и гражданина, которые являются обязательными для каждого государства.

В цивилизованном обществе нет оснований для противопоставления естественного и позитивного права, так как последнее закрепляет и охраняет естественные права человека, составляя единую общечеловеческую систему правового регулирования общественных отношений.

2. Нормативистское направление. В наиболее концентрированном виде основные положения нормативизма изложены венским юристом Г. Кельзеном. Он считал, что юридическая наука должна изучать право «в чистом виде», вне связи с политическими, нравственными и другими оценками, так как в ином случае наука теряет объективный характер и превращается в идеологию. Исходным для концепции Кельзена является представление об основной (суверенной) норме как норме, которая обосновывает эффективность и юридическую силу всех остальных норм.

Согласно данной теории вся система права имеет ступенчатое строение, то есть последовательно выводится из основной нормы, образуя иерархию норм. Поэтому задача теории состоит в том, чтобы в каждом конкретном правовом явлении вскрыть его соответствие верховной норме, обладающей высшей юридической силой. Несмотря на то, что нормативистская теория «суверенную» норму считает предполагаемой (гипотетической), она доказывает необходимость соподчинения правовых норм по степени их юридической силы. В этом смысле закону как нормативно-правовому акту, обладающему высшей юридической силой, должны соответствовать все подзаконные правовые акты. Без этого правовое регулирование не может достигнуть своей цели.

С другой стороны, заслуга нормативистской теории состоит в том, что она вычленила формальные признаки права, которые и составляют его юридическую сущность. Абстрагируясь от всех внешних факторов, определяющих содержание права, нормативисты излагают свою позицию по вопросу, что есть право как нормативный регулятор общественных отношений.

3. Социологическая школа права – одно из основных направлений правоведения XX века. Социологическая школа перемещает центр тяжести на изучение «живого права», то есть системы правоотношений, поведения людей в сфере права.

Основателем социологического направления в юриспруденции является Эрлих, книга которого «Социология права» (1911 г.) представляет собой систематическое изложение основных идей этого направления. В России социологическую школу представляли С. М. Муромцев и Г. Ф. Шершеневич. Видным ученым современной американской социологической школы права считаются Р. Паунд.

Сторонники данной теории считают, что право воплощается не в законе (позитивном праве), оно возникает и действует при реализации законов. Представители социологической школы называли позитивное право «мертвым», «книжным» правом. В противовес ему они ставили «живое право», «право в действии». Под таким правом понимаются юридические действия, юридическая практика, правопорядок, применение законов и т. п. Право – реальное поведение субъектов правоотношений – физических и юридических лиц. Формулируют такое «живое право» прежде всего судьи и администраторы. Они наполняют законы правом, выступая субъектами правотворчества.

Социологический подход также не лишен недостатков:

1) существует опасность размывания понятия права. Оно становится очень неопределенным;

2) возникает опасность произвола со стороны судебных и административных органов, так как любые действия государственного аппарата и должностных лиц будут признаваться правом¹.

4. В настоящее время распространяется интегративный подход, который позволяет объединить на общей основе все компоненты права: идеи, нормы, отношения. Он отвечает тенденциям развития правоведения – воссоздание представления о праве как о едином целом. Такая позиция встречается в работах еще Е. Б. Пашуканиса, Л. С. Явича. «В динамике правовой системы три концепции права имеют разных адресатов, – пишет О. Э. Лейст. – Цель законодателя – обеспечить перевод категорий естественного права в позитивное, выраженное в текстах нормативных актов. Деятельность правоприменителя – это переход от нормативно-правовых норм к правоотношениям. Задача политика – обеспечить перевод социальных потребностей в категории правосознания, способные найти понимание общественного мнения и воплощение в законе»².

Таким образом, на практике возможна процедура перехода от одной концепции к другой и, следовательно, для обеспечения взаимодействия законодателя, правоприменителя и политика нужна целостная концепция, объединяющая три типа понимания права.

¹ Морозова Л. А. Теория государства и права : учебник. – М. : Норма, Инфра-М, 2017. – С. 193.

² Лейст О. Э. Сущность права. Проблемы теории и философии права. – М. : Зерцало, 2002. – С. 273.

По мнению Р. З. Лившица, гуманитарную суть права составляют правовые идеи, но они обладают лишь властью авторитета, для права этого мало. Поэтому право – это нормативно закрепленная идея, доведенная до уровня закона. Норма, реализованная в общественных отношениях, выполняющая функцию социального регулятора, может быть правовой. Интегративная юриспруденция отвечает современным запросам времени, навеянным процессами глобализации. В мире существуют разные правовые семьи с входящими в них разными правовыми системами, охватывающими в свою очередь разные национальные системы права. Но с некоторого времени обнаруживается тенденция к интеграции права.

Очень важно отметить, что интегративный подход не игнорирует, а, напротив, охватывает все элементы права: правовые идеи, правовые принципы, правовые нормы, правовые ценности, правовые факты. Этот подход одновременно и плюралистический и монистический; он соединяет в сущее и должное в праве, через поиск объективного права обогащает право субъективное и, наоборот, отталкиваясь от естественных прав человека, указывает на формы их объективации. Согласно интегративному подходу право можно определить как совокупность признаваемых в данном обществе и обеспеченных официальной защитой нормативов равенства и справедливости, регулирующих борьбу и согласование свободной воли.

Это абстрактное определение. Оно конкретизируется в определениях принципов и норм права, поскольку в них выражается и социальное, и юридическое содержание права.

Контрольные вопросы

1. Раскройте содержание понятия «право в объективном смысле». В чем разница между объективным и субъективным правом?
2. Перечислите основные признаки права.
3. Что такое принципы права? Какие принципы права вы можете назвать?
4. Какие функции право выполняет в обществе?
5. Объясните значение термина «правопонимание». Почему право понимают по-разному?
6. Раскройте содержание основных учений о праве и выскажите свое мнение об их достоинствах и недостатках.
7. Какая школа правопонимания имеет приоритет в современной России?

§ 2. Право в системе социальных норм

2.1. Понятие и виды социальных норм

В любом обществе действует система социальных регуляторов, которые в совокупности оказывают регулирующее воздействие на развитие

общественных отношений. Эти регуляторы определяют поведение людей, их объединений, вводят его в те или иные рамки, упорядочивают общественные отношения. Нормативное регулирование зародилось на заре человеческого общества и свелось к созданию норм двух типов – социальных и технических. Важнейшим средством организации общественных отношений являются социальные нормы: нормы права, морали, религиозные, корпоративные нормы, обычаи и ритуалы (в том числе деловые обыкновения) и др.

Социальные нормы – общепризнанные или достаточно распространенные правила поведения людей. Социальные нормы регулируют не любые, а наиболее типичные, массовые общественные отношения, которые фактически утвердились в жизни.

Несмотря на разнообразие социальных норм, у них есть общие черты:

- 1) все они регулируют общественные отношения;
- 2) все социальные нормы адресуются людям или их объединениям;
- 3) они определяют границы должного и возможного поведения;
- 4) преследуют одну и ту же цель – упорядочение общественных отношений;
- 5) обладают нормативностью, т. е. социальные нормы имеют общий характер, действуют как типовые регуляторы поведения. Социальные нормы всегда по содержанию определены, но типовым образом, как общая модель поведения;
- 6) являются правилами поведения общего характера. То есть требования социальной нормы относятся не к конкретному лицу, а к неопределенному кругу лиц;
- 7) действуют непрерывно (до изменения или прекращения) и многократно, т. е. рассчитаны на множество заранее не фиксированных случаев;
- 8) обладают в определенной мере императивностью, обязательностью исполнения. Они всегда связаны с какими-либо мерами общественного воздействия на нарушителей.

2.2. Право и мораль

Связь между правом и моралью обусловлена той ролью, которую мораль занимает в системе нормативного регулирования. Наряду с правом мораль доминирует в этой системе. В сравнении с иными социальными нормами у нее (морали) наиболее обширная сфера действия. Лишь небольшие участки социальной действительности свободны от моральных оценок. Сказанное означает, что сферы действия права и морали в значительной мере пересекаются. Однако, действуя зачастую в одних и тех же

сферах, мораль и право остаются самостоятельными суверенными нормативно-регулятивными образованиями¹.

Мораль – совокупность исторически складывающихся и развивающихся взглядов, принципов, убеждений и основанных на них норм поведения, регулирующих отношения людей друг к другу, обществу, государству, семье, коллективу.

Общечеловеческое содержание морали в обобщенном виде выражено в «золотом правиле»: поступай по отношению к другим так, как ты хотел бы, чтобы они поступали по отношению к тебе.

Право и мораль – основные социальные регуляторы поведения человека. Они имеют общие черты, различия и взаимодействуют друг с другом.

Общие черты:

1) принадлежат к социальным нормам и обладают общим свойством нормативности;

2) являются основными регуляторами поведения, определяют границы должных и возможных поступков членов общества;

3) имеют общую цель – регулирование поведения людей со стратегической задачей сохранения и развития общества как целого;

4) базируются на справедливости, как на высшем нравственном принципе. Мораль осуждает все правонарушения и особенно преступления;

5) выступают мерой свободы индивида, определяют ее границы.

Различия:

1) мораль формируется ранее права, правового сознания и государственной организации общества. Можно сказать, что мораль появляется вместе с обществом, а право – с государством;

2) в пределах одной страны, одного общества может существовать только одна правовая система. Мораль же в этом смысле разнородна: в обществе может действовать несколько моральных систем (классов, малых социальных групп, профессиональных слоев, индивидов, мораль правящей элиты и управляемых);

3) процесс формирования моральных систем идет спонтанно, в недрах общественного сознания. Право является результатом официальной деятельности государства, выражением его воли;

4) нормы морали не закрепляются в специальных актах, они содержатся в общественном сознании, которое и является формой ее существования. Правовые нормы закрепляются в специальных юридических актах (законах, указах, постановлениях);

5) не совпадают предметы регулирования норм права и норм морали. Если их представить в виде кругов, то они будут пересекаться. То есть у

¹ См.: Алексеев С. С. Восхождение к праву. Поиски и решения. – М. : Издательство НОРМА, 2001.

них есть общий предмет регулирования и есть социальные сферы, которые регулируются только правом или только моралью;

6) с точки зрения внутренней организации та или иная моральная система, будучи относительно целостным нормативным образованием, не обладает такой логически стройной и достаточно жесткой структурой (законом связи элементов) как система права;

7) право и мораль по-разному оценивают поведение. Мораль оценивает поступки и действия людей с позиции моральных императивов: хорошие и плохие, справедливые и несправедливые, честные и бесчестные, добросовестные и недобросовестные и т. д. Оценочными категориями права выступают правомерное и неправомерное, законное и незаконное, юридически допустимое и юридически запрещенное;

8) право и мораль различаются по средствам и методам обеспечения реализации своих норм. Право обеспечивается государством через аппарат принуждения, который контролирует соблюдение правовых норм и наказывает их нарушителей (применяет юридические санкции). Нормы морали гарантируются силой общественного мнения, негативной реакцией общества на нарушение норм морали.

Являясь приоритетными типами нормативного регулирования, право и мораль оказывают взаимное влияние друг на друга. Формула такого влияния может быть выражена следующим образом: мораль не должна требовать нарушения закона; право не должно закреплять в своих нормах (и соответственно требовать исполнения) безнравственных поступков. Нормы морали имеют важное значение как для правотворческой деятельности, так и для реализации права: прежде всего для процесса применения правовых норм. Правоприменитель не сможет вынести справедливое решение без опоры на нравственные требования.

Вместе с тем не исключены противоречия между нормами морали и права. Это связано, в частности, с процессами их развития: впереди могут оказаться как нормы морали, так и нормы права. Так, в обществах, переживающих разного рода реформы, неизбежно частичное разрушение общественной морали и правовой системы общества (зависящее от степени кардинальности идущих реформ), сопряженное со сменой их типа. Однако переход к новой морали осуществляется, как правило, медленнее, нежели модернизация правовых институтов и юридических структур.

2.3. Право и обычаи

Обычаи – это правила поведения, складывающиеся исторически, в силу данных фактических отношений и в результате многократного повторения вошедшие в привычку. Для них характерны следующие черты:

1) живут в общественном сознании (а именно – в общественной психологии);

2) с точки зрения регулятивных особенностей им в наименьшей степени присуще внешнее, то есть предписывающее регулирование; они проникают в сферу индивидуального сознания даже глубже, чем нормы морали;

3) складываются спонтанно, в результате многократного повторения одних и тех же актов поведения;

4) представляют собой точные модели («слепки») тех отношений и актов поведения, которые обычаи нормативно обобщают. Отсюда их конкретность, детализированность;

5) каждый обычай имеет социальное основание (причину возникновения), которое в дальнейшем может быть и утрачено. Однако обычай и в этом случае может продолжать действовать в силу привычки;

6) имеют, как правило, локальную (по кругу субъектов, по местности) сферу действия;

7) в качестве средств обеспечения выступают сила привычки и общественное мнение;

8) в масштабе общества не представляют собой целостного образования – системы, что обусловлено стихийностью, спонтанностью их формирования, а также длительностью этих процессов.

В более широком значении к обычным нормам относят не только обычаи, но и нравы, традиции, обряды, ритуалы.

Отношение государства к обычаям выражается в трех основных вариантах:

1. Юридические нормы поддерживают и закрепляют обычаи, полезные с точки зрения общества и государства, создают условия для их реализации. В частности, имеющий высокую общественную значимость ритуал приведения главы государства, судей Конституционного Суда к присяге регламентируется нормами Конституции и федерального конституционного закона (в Российской Федерации эта процедура предусмотрена ст. 82 Конституции РФ и ст. 10 Федерального конституционного закона «О Конституционном Суде РФ»¹).

2. Юридические нормы могут запрещать (и таким образом вытеснять) вредные с точки зрения общества и обычаи. Например, обычай кровной мести – ч. 2 ст. 105 Уголовного кодекса Российской Федерации² (далее – УК РФ). Действовавший до 1 января 1997 г. уголовный закон признавал преступлениями, правонарушения, связанные с пережитками местных обычаев (ст. 231–235 УК РФ).

3. Юридические нормы безразличны к действующим обычаям. Таких обычаев большинство, и связаны они главным образом с межличностными

¹ О Конституционном Суде Российской Федерации : Федеральный конституционный закон от 21 июля 1994 г. № 1-ФКЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. – 1994. – № 13. – Ст. 1447.

² Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 № 63-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. – 1996. – № 25. – Ст. 2954.

отношениями, бытовым поведением людей. Например, при заключении брака возможно присутствие свидетелей как обычай брать в таких случаях «дружек».

Испытывая на себе воздействие права, обычаи в то же время оказывают влияние на право. При определенных условиях обычаи признаются в качестве источников права. В частности, гражданское право признает обычай (ст. 5 Гражданского кодекса Российской Федерации¹ (далее – ГК РФ).

2.4. Право и религия

На различных этапах развития общества и в разных правовых системах степень и характер взаимодействия права и религии были различными.

Религиозные нормы – это правила, установленные различными вероисповеданиями и имеющие обязательное значение для исповедующих ту или иную веру. Внешне эти нормы имеют определенное сходство с юридическими установлениями: в известной мере формализованы и содержательно определены; хотя в значительно меньшей степени, но все же определенным образом институционализированы и документально зафиксированы в Библии (Ветхом и Новом завете), Коране, Сунне, Талмуде, религиозных книгах буддистов и др.; а в некоторых случаях выступают в качестве источников права.

В то же время между правом и религией существуют принципиальные различия. Секуляризация общественной жизни, утверждение свободы совести одновременно означает, что сфера действия религиозных норм значительно уже права. Так, предписания Торы распространяются исключительно на лиц, исповедующих иудаизм, Корана – соответственно на исповедующих ислам и т. д.

Различны механизмы действия религии и права. В частности, религии (в особенности этические) обосновывают в своих священных книгах абсолютную непреложность предписываемого ими кодекса поведения ссылкой на высший авторитет, или, как сказали бы философы и богословы, «трансцендентное миру начало».

Влияние права на религию в известной мере достаточно специфично. Федеральный закон «О свободе совести и религиозных объединениях» гарантируют свободу совести и вероисповеданий, равноправие конфессий, возможность для верующих замены военной службы альтернативной гражданской службой². В то же время право не должно быть безучастно к формам пользования свободой совести и, в частности, к оккультным религиям и тоталитарным сектам, подавляющим личность и путем зомбирования

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. – 1994. – № 32. – Ст. 3301.

² О свободе совести и о религиозных объединениях : Федеральный закон от 26 сентября 1997 г. № 125-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. – 1997. – № 39. – Ст. 4465.

ния превращающим ее в слепого исполнителя воли «гуру», «мастера», «учителя» и стоящих за ними темных сил.

Правовые и религиозные нормы могут совпадать с точки зрения своего морально-нравственного содержания. Например, среди заповедей Нагорной проповеди Христа – «не убий» и «не укради». При этом нужно также учитывать, что с точки зрения механизма действия религиозные нормы – мощный внутренний регулятор поведения. Поэтому они – необходимый и важный инструмент поддержания и сохранения нравственного и правового порядка в обществе.

2.5. Право и корпоративные нормы

Корпоративным нормам относят те нормы, которые регулируют отношения, складывающиеся между членами, участниками общественных объединений (общественных организаций, фондов, политических партий, профессиональных союзов, добровольных обществ и др.). Корпоративные нормы закрепляются в уставах (иных документах) общественных объединений, принимаемых на общих собраниях, конференциях, съездах.

Нормы общественных организаций (корпоративные нормы) похожи на нормы права тем, что:

а) закрепляются в письменных нормативных актах-документах (уставах, положениях и др. актах);

б) внутрисистемные;

в) имеют четко выраженный предоставительно-обязывающий характер;

г) требуют внешнего контроля за реализацией и поддаются такому контролю;

д) обладают фиксированным набором средств обеспечения реализации своих норм. Так, устав общественного объединения закрепляет перечень прав и обязанностей его членов, определяет меры воздействия к ним, которые во многом сходны с мерами дисциплинарного и морального воздействия.

Отличает их от норм права то, что они, во-первых, выражают волю и интересы членов данной организации и распространяют свое действие на них;

во-вторых, регулируют прежде всего внутриорганизационные отношения;

в-третьих, санкционированы специфическими (для каждой организации) мерами воздействия. В частности, Устав ЛДПР содержит положение о том, что «член партии может быть исключен из ЛДПР за действия, порочащие партию или наносящие ей вред» (кто и как это определяет, устав не оговаривает; кстати, в этом и есть принципиальное расхождение данной нормы с юридической, закрепляющей санкцию).

2.6. Право и технические нормы

В системе нормативного регулирования технические нормы занимают особое место. Принято считать, что эти нормы не имеют социального

характера, так как регламентируют не отношения между людьми, а отношения человека к объектам природы и техники (то есть вроде бы регулируют несоциальную сферу). Это правила, характеризующие отношение людей к природе, технике, орудиям и средствам производства (это отношения типа «человек и машина», «человек и производство»). В то же время, очевидно, что нарушения технических норм и их последствия – аварии и катастрофы, нередко сопряженные с человеческими жертвами и огромным материальным ущербом, – имеют социально ощутимый резонанс.

К техническим нормам в широком смысле относят нормы биологические, санитарно-гигиенические, санитарно-эпидемиологические, технологические, научно-технические, экологические и др. В силу своей значимости часть этих норм находит закрепление в законодательстве, получив название технико-юридических. Это технические условия, различные ГОСТы, правила (техники безопасности, эксплуатации водного, железнодорожного транспорта и др.), индексы загрязнения окружающей среды и т.д. За нарушение этих правил установлена юридическая ответственность: имущественная, административно-правовая и уголовно-правовая.

Взаимосвязь права и технических норм, таким образом, означает, что некогда недоступная праву область становится объектом его регулирования и охраны. При этом уже не только отдельные нормы и институты, но и целые законодательные массивы, отрасли законодательства и даже отрасли права вовлечены в этот процесс. В частности, экологическое право призвано юридическими средствами защитить экологические права граждан, обеспечить разумное и цивилизованное отношение к природе и природным ресурсам; целям обеспечения безопасности личности, общества и природы от неразумного освоения атомной энергии служит атомное право.

Контрольные вопросы

1. Что такое социальное регулирование? Каковы его субъекты, средства осуществления и предмет воздействия? Какое место в социальном регулировании занимают социальные нормы?
2. Что такое «нормативные социальные регуляторы»? Что регулируют социальные нормы?
3. Назовите черты сходства между всеми социальными нормами.
4. В чем состоят различия между правом и моралью?
5. Что такое корпоративные нормы?
6. Назовите ненормативные социальные регуляторы.

§ 3. Нормы права

3.1. Понятие и признаки нормы права

Правовая норма – это исходный элемент, своего рода «кирпичик», из которых построено все право. Объективное право и правовая норма соот-

носятся как целое и его часть, а точнее – как система и ее элемент. При этом, разумеется, нельзя ставить знак равенства между свойствами права в целом и свойствами ее элемента – правовой нормы.

Норма права – это установленное или санкционированное государством общеобязательное правило поведения, направленное на урегулирование общественных отношений.

1. Норма права – общеобязательное правило поведения (она обязательна для всех тех лиц, которые являются ее адресатами независимо от их общественного положения, субъективного отношения к юридическим предписаниям и т. п.). Одинаковая обязательность ее для всех тех, кто находится или может находиться в пределах ее действия.

2. Формальная определенность означает, что каждая правовая норма имеет строго определенное официальное словесное выражение, которое не подлежит произвольному изменению кем бы то ни было в процессе ее реализации или применения.

3. Представительно-обязывающий характер означает, что предоставляя в регулируемом отношении одному лицу право действовать определенным образом, она в то же время возлагает обязанность на другое лицо либо действовать определенным образом, либо воздерживаться от действий.

4. Представляет собой государственно-властное веление. Норма права непосредственно исходит от государства или санкционируется им.

5. Обеспеченность ее государственной поддержкой, государственной защитой, силой государственного принуждения.

6. Норма права рассчитана на неоднократное действие (реализацию или применение) направлена на регулирование не единичного случая или отношения, а определенный вид общественных отношений.

3.2. Классификация норм права

Классификация правовых норм состоит в делении их на отдельные виды по таким существенным признакам, которые определяют специфическую роль и назначение каждого вида норм в регулировании общественных отношений. Причем, одна и та же норма может быть отнесена к различным видам в зависимости от основания классификации.

1. Первая и наиболее очевидная классификация, зависящая от вида регулируемых общественных отношений (по принадлежности правовой нормы к той или иной отрасли права): а) конституционные; б) гражданские; в) уголовные; г) другие отрасли права.

2. В зависимости от способа воздействия на поведение лиц (по способу регулирования) нормы права можно подразделить на обязывающие, запрещающие и управомочивающие.

а) обязывающие нормы предписывают определенные активные положительные действия, связанные с исполнением обязанностей. Описыва-

ют обязанности одной из сторон правоотношения (ст.ст. 57, 58 Конституции РФ);

б) запрещающие нормы предписывают воздерживаться от какого-либо действия. Описывают обязанность в форме запрета на совершение определенных действий, поведения, которое законом признается правонарушением (п. 5 ст. 13 Конституции РФ);

в) управомочивающие нормы наделяют субъектов определенной свободой распоряжаться предоставленными им правами, пользоваться или не пользоваться ими. Либо выбирать из нескольких вариантов предоставляемых возможностей. Такие нормы не предписывают определенных действий или воздержание от действий, а содержат лишь дозволение совершать определенные поступки, описывают права одной из сторон правоотношения. Управомочивающие нормы содержат в своем тексте слова «вправе», «имеет право», «может» (согласно п. 1 ст. 26 Конституции РФ каждый вправе определять и указывать свою национальную принадлежность).

3. В зависимости от методов правового регулирования (по характеру самого правового предписания):

а) императивные нормы жестко предписывают определенный вариант поведения; предписывают строго определенные действия (бездействие), точно очерчивают права и обязанности и не допускают отступлений от них по воле сторон, не позволяют выбирать. В этой форме выступают запрещающие и в значительной мере обязывающие нормы (ст. ст. 81, 124 Конституции РФ). Они характерны прежде всего для норм публично-правового регулирования, т. е. для конституционного, административного, уголовного, судебно-процессуального права, финансового права, где стороны отношения находятся в неравном положении (отношения «власти и подчинения»). Например, законы о налогах, об управлении, о правилах дорожного движения и т. п.

Императивными могут быть и предписания норм гражданского или трудового права. Например: «Трудовой договор заключается в письменной форме» (ст. 67 Трудового кодекса Российской Федерации¹ (далее – ТК РФ); «Юридическое лицо считается созданным с момента его государственной регистрации» (ч. 2 ст. 51 ГК РФ);

б) диспозитивные нормы либо позволяют выбирать участникам правоотношений из предложенных в норме вариантов поведения, либо представляют возможность в пределах законных средств урегулировать отношения по своему усмотрению. Характерны для частного (гражданского, трудового, семейного) права. Таким нормам присуща формула, «если иное не установлено договором». Например: «Если срок аренды в договоре не

¹ Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 № 197-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. – 2002. – № 1 (часть I). – Ст. 3.

определен, договор аренды считается заключенным на неопределенный срок» (ч. 2 ст. 610 ГК РФ). Такие нормы предоставляют широкую возможность сторонам договора самим определять условия обязательства.

4. В зависимости от характера правовых норм выделяют материальные и процессуальные.

а) нормы материального права непосредственно регулируют общественные отношения. Порождают, изменяют или отменяют субъективные права и обязанности (п. 1 ст. 105 Конституции РФ);

б) нормы процессуальные предназначены для регулирования порядка деятельности органов государства, в том числе процедур рассмотрения вопросов по применению права. Например, они регулируют порядок рассмотрения гражданско-правовых споров в суде, ведения уголовного процесса (п. 2 ст. 105 Конституции РФ).

5. В зависимости от объема и сферы действия нормы права могут подразделяться на:

а) общефедеральные (действующие на территории всей страны, распространяющиеся на все население);

б) региональные (действующие на части территории, например, в субъекте федерации);

в) локальные (отражающие местные особенности и имеющие особый субъектный состав, например, коллективный договор на отдельном предприятии).

6. В зависимости от времени действия нормы права могут подразделяться на:

а) постоянные (установленные на неопределенный срок);

б) временные (действующие лишь на определенном отрезке времени. Например, законы о чрезвычайном или военном положении).

7. В зависимости от функций нормы права могут подразделяться на:

а) регулятивные (в них содержатся предписания, предоставляющие участникам общественных отношений права и возлагающие на них обязанности. Тем самым их поведение регулируется как бы напрямую (ч. 2 ст. 63 Семейного кодекса Российской Федерации¹ (далее – СК РФ), нормы Конституции, закрепляющие права и обязанности граждан, президента, правительства п. 5 ст. 13 Конституции РФ);

б) охранительные (направлены на защиту нарушенных субъективных прав. Устанавливают и регламентируют меры юридической ответственности и другие принудительные меры защиты субъективных прав).

8. В зависимости от круга лиц, на которых распространяется действие норм:

¹ Семейный кодекс Российской Федерации от 29 декабря 1995 г. № 223-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. – 1996. – № 1. – Ст. 16.

а) общие (действуют в отношении всех граждан, например, нормы Конституции);

б) специальные (действуют только в отношении определенной категории лиц – пенсионеров, военнослужащих и т. д.);

в) исключительные (распространяются на отдельных субъектов права. Например, ст. 87 Конституции РФ).

9. В зависимости от юридической силы:

а) нормы законов;

б) нормы подзаконных актов.

В системе права можно выделить группу специальных (специализированных) норм, которые сами непосредственно не регулируют поведение, но помогают в этом другим нормам через системные связи права. К таким нормам относятся:

а) дефинитивные (нормы-дефиниции), формулирующие законодательные определения понятий (понятие преступления, понятие юридического лица и др.), содержащие признаки или определения государственно-правовых институтов;

б) декларативные (нормы-принципы), закрепляющие основополагающие идеи (ст.ст. 2, 10 Конституции РФ);

г) оперативные, которые отменяют нормы права, распространяют их действие на новые сферы, продлевают их действие и т. д.;

д) коллизионные, которые призваны решать «коллизии» (противоречий) между нормами права, их столкновения, то есть регулировать выбор между нормами. Коллизионная норма указывает на то, какой закон должен быть применен к данному отношению, если речь идет о выборе между законами разных государств или между законами разных государственных образований на территории одного государства (например, федерации).

3.3. Структура правовой нормы

Юридическая норма, будучи исходной единицей (элементом) системы права, в свою очередь также представляет собой систему (мини-систему), в которой могут быть найдены свои элементы и свои связи между элементами.

Для обеспечения четкости и определенности в регулировании общественных отношений и всякая правовая норма по смыслу и по содержанию должна ответить на три вопроса:

1. На какую типичную жизненную ситуацию она рассчитана. Каковы существенные признаки этой ситуации?

2. Какие права и обязанности предусмотрены для лиц, которые могут оказаться в данной ситуации?

3. Какие меры государственного воздействия могут быть применены к лицам, вышедшим за пределы прав и обязанностей, предусмотренных данной нормой?

Без ясного и четкого ответа на эти вопросы невозможно правильно уяснить смысл правовой нормы, правильно ей пользоваться.

В соответствии с поставленными вопросами в логической структуре правовой нормы выделяют гипотезу («если»), диспозицию («то») и санкцию («иначе»).

Гипотеза – часть правовой нормы, которая указывает на условия, обстоятельства, при наличии которых норма вступает в действие.

Она также указывает на общие признаки тех лиц, которые могут выступать в качестве субъектов установленных ей прав и обязанностей. Например, согласно ст. 27 ГК РФ «Эмансипация»: «Несовершеннолетний, достигший шестнадцати лет (гипотеза), может быть объявлен полностью дееспособным (диспозиция), если он работает по трудовому договору (продолжение гипотезы).

Выделяют следующие виды гипотез:

1. В зависимости от степени определенности:

а) абсолютно-определенные точно указывают условия реализации нормы (ст. 100 Конституции РФ «Совет Федерации и Государственная Дума заседают раздельно»);

б) относительно-определенные. Условия вступления нормы в действие сформулированы слишком абстрактно (в ст. 311 ГК РФ закреплено право кредитора не принимать исполнение обязательства по частям абстрактно, что делает гипотезу относительно-определенной).

2. В зависимости от числа условий реализаций:

а) простые (содержат лишь одно условие реализации нормы, п. 1 ст. 107 Конституции РФ);

б) сложные (для применения правовой нормы требуется наличие нескольких условий (п. 2 ст. 108 Конституции РФ);

в) альтернативные (действие юридической нормы ставится в зависимость от наличия одного из нескольких перечисленных в норме конкретных обстоятельств, п. 1 ст. 109 Конституции РФ, п.1 ст. 303 УК РФ).

Диспозиция – это часть нормы, которая указывает на содержание самого правила поведения, которому нужно следовать в ситуации, предусмотренной в гипотезе. Это ядро правовой нормы. В нем изложены меры возможного и должного поведения (права и обязанности) сторон.

Например, ч. 1 ст. 22 Конституции РФ гласит: «Каждый имеет право на свободу и личную неприкосновенность». Другой пример: «По договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его» (ч. 1 ст. 702 ГК РФ «Договор подряда»).

Выделяют следующие виды диспозиций:

1. В зависимости от степени определенности:

а) абсолютно-определенные точно определяют права и обязанности субъектов в случае вступления нормы в действие (п. 1 ст. 107 Конституции РФ);

б) относительно-определенные устанавливают права и обязанности в самом общем виде, позволяя субъектам правоотношений уточнять их в каждом конкретном случае (п. 1 ст. 66 СК РФ).

2. В зависимости от числа вариантов законного поведения участников правоотношения:

а) простые (содержат один вариант поведения, п. 3 ст. 89, ст. 116 Конституции РФ);

б) сложные (устанавливают несколько вариантов поведения субъектов правоотношения, п. 4 ст. 111 Конституции РФ);

в) альтернативные (указывают несколько взаимоисключающих вариантов поведения, п. 4 ст. 117 Конституции РФ).

По способу выражения в нормативно-правовом акте:

а) описательные (формулируется правило поведения, его существенные признаки, ч.1 ст. 209 УК РФ характеризует «бандитизм», ст. 88 Конституции РФ);

б) отсылочные (правило поведения в норме не излагается. Для более полного ознакомления с правилом поведения отсылает к другой норме того же нормативного правового акта, п. 1 ст. 109 Конституции РФ);

в) бланкетная (отсылает к нормам другого нормативного правового акта либо указывает на незаконность действий и таким образом отсылает правоприменителя к соответствующему закону).

Санкция – та часть нормы, которая указывает на меры государственного воздействия, которые могут быть применены в отношении лиц, нарушающих требования, изложенные в диспозиции. Словесная схема такого подхода выглядит следующим образом: «если ..., то ..., а в противном случае ...».

Выделяют следующие виды санкций:

1. В зависимости от степени определенности:

а) абсолютно-определенные санкции точно определяют меру государственного принуждения, которая должна быть применена государственным органом к правонарушителю (ст. 69 СК РФ перечисляет обстоятельства, при наличии которых родители могут быть лишены родительских прав);

б) относительно-определенные санкции предоставляют правоприменительному органу возможность самому определить меру (размер, срок или вид) государственного принуждения с учетом тяжести совершенного правонарушения, личности правонарушителя (ст. 20.1 Кодекса Российской

Федерации об административных правонарушениях¹ (далее – КоАП РФ), «на срок от ... до ... лет»).

2. В зависимости от характера предусмотренных последствий:

а) простые санкции устанавливают один вариант неблагоприятных последствий (ч. 2 ст. 107 УК РФ);

б) сложные санкции применяют несколько мер воздействия одновременно (п. «а» ч. 3 ст. 161 УК РФ);

в) альтернативные санкции предоставляют правоприменительному органу возможность выбора одной из нескольких мер воздействия, указанных в норме (ч. 1 ст. 109 УК РФ, ч. 2 ст. 105 УК РФ).

3. В зависимости от характера неблагоприятных последствий:

а) правосстановительные санкции направлены на принудительное исполнение обязанностей и восстановление нарушенных прав (например, восстановление на прежней работе незаконно уволенных, взыскание алиментов);

б) карательные санкции (штраф, лишение свободы);

в) меры предупредительного воздействия (арест имущества, задержание в качестве подозреваемого, принудительное лечение).

Далеко не все статьи или пункты иного нормативного акта содержат все названные элементы структуры правовой нормы.

Так, статьи Особенной части УК РФ указывают только вид преступного деяния и его признаки, а также вид и меру уголовного наказания за его совершение. Само правило поведения, а именно – запрет всякого преступления – вытекает из включения статьи о нем (или ее части) в УК РФ. Например, ч. 1 ст. 109 УК РФ устанавливает: «Причинение смерти по неосторожности наказывается ограничением свободы на срок до трех лет или лишением свободы на тот же срок». Содержание правила: «Причинение смерти по неосторожности запрещается под страхом уголовного наказания» здесь не повторяется, поскольку это вытекает из Общей части УК РФ для всех статей его Особенной части (ст. 2, 14, 49 и последующие статьи УК РФ).

Отсюда вытекает построение статей Особенной части УК РФ по структуре «правоохранительных» или «карательных» норм: «за такое-то правонарушение – такое-то наказание (или взыскание)» (гипотеза и санкция).

Статьи ГК РФ, ТК РФ, Земельного кодекса Российской Федерации от 25 октября 2001 г. № 136-ФЗ, СК РФ, других кодексов и законов, напротив, содержат главным образом развернутую регламентацию прав и обязанностей участников отношений и условий, при которых они действуют, т. е. диспозиций и гипотез соответствующих норм.

¹ Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30 декабря 2001 г. № 195-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. – 2002. – № 1 (часть I). – Ст.ст. 1, 3301.

Подобные нормы носят позитивно-регулятивный характер, т. е. направлены на детальное регулирование прав и обязанностей участников отношений, других позитивных предписаний о содержании дозволений, обязанностей или запретов, а также условий их возникновения, изменения или прекращения. Санкции к этим нормам обычно выделены в особые статьи, главы и даже разделы названных кодексов или других актов.

В юридической литературе высказываются мнения о том, что регулятивные нормы состоят из гипотезы и диспозиции, а правоохранные – из диспозиции и санкции.

3.4. Соотношение нормы права и статьи закона

Нормы права закрепляются в текстах нормативных правовых актов, которые конструируются из статей, параграфов, пунктов. Основной структурной единицей нормативно-правового акта является статья. Статья – это структурно обособленная часть нормативно-правового акта, которая может содержать одну норму права, несколько норм или часть нормы права.

Норма права не тождественна статье нормативного правового акта. Норма – это правило, а статья нормативного правового акта лишь форма изложения мысли законодателя. Законодатель, используя различные формы словесного выражения правовой нормы, исходит из соображений удобства, экономии, убедительности. Ведь нормативные правовые акты должны быть достаточно простыми, понятными и доступными для восприятия, компактными – без повторений.

Поэтому структура нормы права, как правило, не совпадает со структурой отдельной статьи нормативного правового акта. Более того, структурные элементы отдельной правовой нормы чрезвычайно редко излагаются в одной статье нормативного правового акта. Выделить структурные элементы правовой нормы можно лишь путем применения всех приемов и способов толкования текста нормативного правового акта или совокупности таких актов, взятых в системе.

Чаще всего структурные элементы правовой нормы излагаются в различных частях нормативного правового акта. Иногда гипотеза вообще не дается в силу ее очевидности, либо дается общая для ряда статей (например, описание признаков договора займа дается в одной статье, а в других статьях только различные варианты соответствующих диспозиций). В статье может излагаться только описание меры возможного поведения (право), а обязанность подразумеваться, и наоборот. В статьях уголовных кодексов обычно слиты гипотеза и диспозиция в одной формулировке (описание признаков преступления – гипотеза, и подразумеваемый ей запрет совершать подобные преступления – диспозиция). Иногда структурные элементы правовой нормы излагаются в статьях различных нормативных правовых актов. В этом случае, чтобы облегчить пользователю поиск

различных элементов правовой нормы, законодатель прибегает к отсылочным предписаниям.

Способы изложения правовых норм в статьях нормативных правовых актов:

1. Прямой способ изложения. Логическая структура нормы права совпадает со структурой статьи нормативно-правового акта. Норма права и статья закона совпадают.

2. Отсылочный способ изложения. В статьях нормативных правовых актов имеется отсылка к другим родственным статьям этого же нормативного правового акта, где находятся недостающие сведения (п. 1 ст. 109 Конституции РФ). Одна норма расположена в нескольких статьях одного нормативного правового акта.

3. Бланкетный способ изложения. При таком способе в статье нормативного правового акта устанавливается лишь ответственность за нарушение определенных правил. Однако самих правил, которые нарушены, в ней не содержится и нет прямой ссылки. В таких статьях содержатся гипотеза и санкция, диспозиция только называется, содержание не раскрывается.

Отличие бланкетного от отсылочного выражается в том, что при отсылочном способе указывается конкретная статья, к которой следует обращаться. Эта статья содержится в том же нормативном правовом акте. При бланкетном способе отсылка к конкретной статье закона не делается, а недостающие сведения об элементах правовой нормы следует искать в других правовых актах. Одна норма расположена в нескольких статьях.

Контрольные вопросы

1. Что такое норма права? Перечислите признаки правовой нормы.
2. На что указывает гипотеза правовой нормы?
3. На что указывает диспозиция правовой нормы? На какие виды делят диспозиции?
4. На что указывает санкция правовой нормы?
5. Чем отличаются императивные правовые нормы от диспозитивных, регулятивные – от охранительных?
6. Совпадает ли структура правовой нормы со структурой статьи нормативного правового акта?

§ 4. Форма (источники) права

4.1. Понятие формы и источников права

Изучение категории «форма права» необходимо для того, чтобы ответить на вопросы: как и где формулируются правовые предписания.

Правовая норма – это всего лишь правило поведения. Для того чтобы правило поведения, установленное государством, выполняло свои функции, оно должно быть выражено в доступной для восприятия форме.

Для того, чтобы уяснить понятие «форма права», необходимо выяснить смысл термина «форма». Форма – способ выражения и преобразования содержания какого-либо явления. Форма права – это способ выражения воле государственной воли, юридических правил поведения, то есть правовых норм.

Прежде чем рассмотреть известные формы права, необходимо сначала рассмотреть соотношение понятий «форма права» и «источник права».

Источники права – обстоятельства, определяющие появление и функционирование права.

Принято выделять:

1) источник права в материальном смысле – реальные общественные отношения, сложившиеся в данном обществе. К ним относятся способ производства материальной жизни;

2) источник права в идеологическом смысле – различные правовые учения и доктрины, идеи, правосознание. Без мозговой деятельности человека, сознания невозможно что-либо создать;

3) источник права в формально-юридическом смысле – это различные формы (способы) выражения, объективизации правовых норм (выкладка материальных и идеальных источников).

Именно в формально-юридическом смысле можно употреблять понятия «форма» и «источник» вместе.

Под формой права принято понимать способы придания официальной юридической силы правилу поведения и ее внешнее официальное выражение.

Форма права показывает, каким способом государство создает, фиксирует ту или иную правовую норму и в каком виде эта норма доводится до сведения членов общества.

Выделяют следующие виды форм (источников) права: нормативный правовой акт, судебный прецедент, правовой обычай, правовая доктрина, нормативный договор, деловое обыкновение, принцип права.

4.2. Виды форм (источников) права

Нормативный правовой акт – это официальный, письменный документ, изданный органом государства, в пределах установленной компетенции, направленный на введение в действие правовых норм, на изменение существующих, либо их отмену. В большинстве государств служит основным источником и формой права. Эта форма права характерна для России и большинства стран Европы.

Для нормативных правовых актов характерны следующие признаки:

1) они исходят только от государственных органов, специально на то уполномоченных;

2) существует особый порядок их принятия;

3) используется писаная форма и оформление в специальном виде;

4) иерархическая подчиненность, основанная на различной юридической силе отдельных актов;

5) содержание нормативных правовых актов составляют нормы права.

Нормативные правовые акты, в зависимости от юридической силы органа, который их принял, и способа принятия, делятся на две большие группы: на законы и подзаконные акты.

Закон – это нормативный правовой акт, который обладает высшей юридической силой и принимается представительными (законодательными) органами государственной власти в особом порядке. Закону присущи следующие черты:

1) принимается высшими органами государственной власти или в порядке референдума;

2) ему присуща высшая юридическая сила и верховенство относительно других источников права;

3) принимается, изменяется и дополняется в особом процедурном порядке;

4) регулирует наиболее важные общественные отношения, социальные сферы, закрепляет наиболее важные общественные связи, отправные начала правового регулирования;

5) должен отражать волю и интересы общества в целом;

6) исключительно нормативен (содержит только нормы права, в отличие от других нормативных правовых актов, которые могут иметь «вкрапления» индивидуально-властных предписаний).

Законы подразделяются на конституционные и обыкновенные (текущие). Конституционные законы – это такие законы, принятие которых предусмотрено в самом тексте конституции. В Конституции РФ они называются федеральными конституционными законами. Этим законам присущи следующие особенности:

1) они обладают более высокой юридической силой по сравнению с обыкновенными законами;

2) принимаются в особом порядке – квалифицированным большинством, т. е. заранее установленным повышенным кворумом при голосовании. В России, например, за федеральный конституционный закон должны проголосовать не менее 2/3 депутатов Государственной Думы и 3/4 членов Совета Федерации от их списочного состава. В то время как для принятия обыкновенного закона достаточно простое большинство голосов в обеих палатах (50 % плюс один голос депутатов Государственной Думы и 50 % плюс один голос членов Совета Федерации);

3) глава государства не обладает правом вето в отношении конституционных законов, а должен по истечении определенного срока (в России – в течение 14 дней) подписать закон и обнародовать его.

Обыкновенные законы можно поделить на кодификационные (Основы законодательства, Кодексы) и текущие.

В федеративном государстве законы разделяют на федеральные (общefедеральные) и законы субъектов Федерации.

К подзаконным нормативным правовым актам относятся все нормативные правовые акты, принятые иными, кроме законодательных, уполномоченными на то органами государственной власти.

Подзаконные нормативные правовые акты должны быть основаны на законе и не должны ему противоречить.

В Российской Федерации подзаконными (по иерархии) нормативными правовыми актами являются следующие:

- 1) указы Президента РФ;
- 2) нормативные акты Правительства РФ;
- 3) нормативные акты центральных органов исполнительной власти (министерств, государственных комитетов и ведомств, федеральных служб);
- 4) местные подзаконные акты, которые издаются территориальными органами государственной власти и управления или органами местного самоуправления;
- 5) локальные нормативные акты (уставы, положения и др.), действующие только в пределах данного предприятия, учреждения, организации. Они издаются администрацией для решения своих внутренних вопросов. Локальные акты касаются, например, дисциплины труда, его организации, взаимоотношений между различными подразделениями.

Все другие формы (источники) права относятся к незаконодательным. То есть они формируются не специальными законотворческими органами государства.

Второй вид источников права – судебный прецедент. Важным источником права судебный прецедент в настоящее время является в странах, принадлежащих к англосаксонской правовой семье (в Англии, США, Канаде, Австралии). Судебный прецедент – это общее официальное правило, которое устанавливается судьей при решении конкретного дела (в тексте судебного решения по конкретному делу), в том случае, когда он обнаруживает, что из всех действующих правовых норм ни одна из них не подходит к данному случаю. Это общее правило становится обязательным, частью действующего права, которое подлежит применению судами, равными по статусу данному суду, а также всеми нижестоящими судами. Прецеденты устанавливаются не всеми судами, а только высшими судебными инстанциями. В Англии к таким инстанциям относятся Высокий суд, Апелляционный суд, палата лордов.

Признание прецедента источником права позволяет судебным и административным органам выполнять правотворческие функции, так как они фактически обладают правом создавать новые нормы права. Тем самым устраняются противоречия между развивающейся практикой и дей-

ствующим законодательством, что позволяет решать дела при отсутствии норм права.

В сфере управленческой деятельности государства источником права может быть административный прецедент.

Итак, юридический прецедент (судебный или административный) – это решение судебного или административного органа, которое послужило образцом (эталон, примером) при рассмотрении подобного (аналогичного) дела и стало юридическим правилом.

Российская юридическая практика не признает прецедент в качестве официального источника права, поскольку исходит из того, что судебные и административные органы призваны применять нормы права, а не создавать их.

Правовой обычай – обычай, получивший официальное одобрение государства, применение которого обеспечивается санкцией государства. По содержанию он остается тем же самым правилом поведения, но обретает возможность государственно-принудительной реализации: если не сработает сила привычки, к делу подключится государство. Государственное санкционирование обычая производится двумя способами:

а) путем указания на обычай в нормативно-правовом акте (отсылки к обычаю);

б) использованием обычая в качестве нормативной основы судебного решения.

В российской правовой системе роль правового обычая как источника права незначительна. Ссылки на применение международного обычая имеются в Консульском уставе, Кодексе торгового мореплавания. Например, в морском праве, где для каждого морского порта испокон веков установлены свои обычаи. Однако правоведы предполагают, что с развитием рыночной экономики и частного права значение обычая для российского права должно возрасти, о чем свидетельствует, например, введение в ГК РФ ст. 5 «Обычаи».

Правовые обычаи имеют наибольшее распространение в гражданском, семейном (ст. 58 СК РФ), аграрном праве, а также в международном праве, в частности, во внешнеторговом обороте. Обычаи как бы восполняют отсутствие в законодательстве той или иной нормы. Существуют правовые системы, где роль правового обычая и вообще обычаев достаточно велика. К ним относится обычное право африканских государств, где обычаями регулируются брачно-семейные, земельные отношения и отношения в области наследования.

В качестве источника права может выступать правовая (юридическая) доктрина (правовые теории, учения о праве). Правовая доктрина – это система взглядов, представлений о праве, о его принципах, изложенная признанными авторитетами в области юриспруденции. Правовая доктрина – это теоретические положения, научные теории юридического характера,

в которых формулируются важнейшие принципы, юридические категории, понятия, воззрения юристов-ученых. В некоторых странах правовая доктрина выступает источником права. Так, в английских судах при разрешении конкретных дел принято ссылаться на труды известных юристов в обоснование принятого судебного решения. Аналогичная практика существует и в некоторых мусульманских государствах. Например, семейное законодательство Египта, Сирии, Судана, Ливана предусматривает, что в случае молчания закона судья применяет «наиболее предпочтительные выводы Абу Ханифы».

В России в юридической практике широко используются научные комментарии к различным кодексам, но они применяются как справочный, консультационный материал, ссылаться же на комментарий при разрешении судебных споров и при обосновании принятых решений нельзя.

Нормативный договор – соглашение между сторонами, направленное на установление официальных юридических правил. Однако нужно отличать договор как источник права (нормативный договор) от правового договора как индивидуального юридического акта (например, договор купли-продажи в гражданском праве), который устанавливает не юридические правила, а конкретные юридические права и обязанности конкретных субъектов. Нормативным правовым договором выступает соглашение субъектов права, которое содержит новые юридические правила.

Договоры нормативного содержания – это добровольное соглашение двух и более сторон, порождающее, изменяющее или отменяющее взаимные права и обязанности, выраженные в правовых нормах.

Подобные соглашения служат основой для принятия других нормативных правовых актов. Такие договоры получили распространение в трудовом праве при заключении контрактов между работодателем и работником, в международном праве.

4.3. Действие нормативных правовых актов во времени, в пространстве и по кругу лиц

Каждый нормативный правовой акт действует в течение определенного времени, на определенной территории и распространяет свое действие на определенный круг лиц. Поэтому для практической деятельности необходимо получить четкие и недвусмысленные ответы по указанным параметрам каждого применяемого нормативного правового акта.

Знание о действии нормативного правового акта во времени позволяет ответить на вопрос, когда, в какой момент он вступает в силу и когда утрачивает ее. Нормативные правовые акты вступают в силу, как правило, с момента его принятия, с момента, установленного в самом нормативном правовом акте (в этих двух случаях момент вступления в силу определяется в одной из статей акта) и по истечении общего для всех нормативных правовых актов заранее установленного срока (как правило, через десять

дней после официального опубликования. В этом случае в самом акте дата его вступления в силу не указывается).

Существует общее правило, что все нормативные правовые акты действуют только на будущее. Однако из этого правила есть исключения. Обратная сила закону придается в случаях:

1) когда сам законодатель принимает такое решение, т. е. в самом законе сказано об этом;

2) если закон устраняет, отменяет наказуемость деяния или смягчает наказание за конкретное деяние по сравнению с предшествующим законом.

Таким образом, в тех отраслях права, где предусмотрены карательные санкции (уголовное, административное) обратная сила закона никогда не может приводить к установлению или усилению наказания за деяния, совершенные до принятия соответствующего нормативного правового акта.

Нормативные правовые акты прекращают действие во времени в следующих случаях:

1) истечение заранее установленного срока действия, если был принят на определенный срок;

2) отмена специальным актом правотворческого органа;

3) в связи с изданием нового акта, заменившего ранее действующий акт.

Иногда происходит фактическая отмена полностью или частично путем издания нового акта по данному вопросу без указания в его тексте об отмене старого.

При действии нормативного правового акта в пространстве руководствуются принципом территориального действия нормативного правового акта, т. е. его действие распространяется на той территории, органами государственной власти которой издан данный акт.

Принцип территориального действия связан с принципом государственного суверенитета. Власть государства ограничена его территориальными, пространственными пределами и действие его велений не может выходить за эти пределы.

В пространстве нормативные правовые акты действуют по-разному. Некоторые действуют на всем пространстве, находящемся под юрисдикцией государства (например, конституция, уголовный, гражданский кодексы), некоторые только на части территории (например, уставы, избирательные законы субъектов федерации, акты, принятые для совокупности территорий – например, Крайнего Севера России).

Принцип территориального действия нормативных правовых актов предопределяет и их действие по лицам. То есть предписания нормативного правового акта распространяются на всех указанных в нем субъектов, и находящихся на территории действия акта.

Из этого общего правила есть исключения:

1) лица, пользующиеся правом экстерриториальности (например, главы государств, дипломатические представители и члены их семей), должны подчиняться праву страны пребывания, но к ним не могут быть применены меры государственного принуждения (санкции правовых норм) данной страны;

2) иностранцы и лица без гражданства не могут быть субъектами некоторых правоотношений (например, избираться в органы государственной власти, служить в армии, быть командирами воздушных и водных судов).

Граждане и органы государства должны подчиняться в полном объеме законам своего государства, даже если они находятся на территории иностранного государства. Указанные субъекты находятся одновременно под пространственным действием иностранного права и личностным действием своего национального права. Здесь действует принцип – «право следует за лицом».

Контрольные вопросы

1. Что такое «источник» права? Как соотносятся источник и форма права?
2. Что такое форма права? Перечислите источники права.
3. Что такое нормативно-правовой акт? Назовите его признаки и виды.
4. Что такое судебная практика и чем она отличается от судебного прецедента?
5. Каковы формы российского права? Какие источники права официально не признаются в РФ?
6. Что такое «обратная сила» закона? В каких случаях она придается закону?
7. Когда нормативные правовые акты вступают в силу во времени?
8. В чем особенности действия нормативных правовых актов по кругу лиц?

§ 5. Правотворчество и систематизация законодательства

5.1. Понятие, принципы и виды правотворчества

Правотворчество – это деятельность уполномоченных органов государства, направленная на совершенствование действующего законодательства путем издания новых нормативных правовых актов, изменения или отмены устаревших правовых норм.

Можно выделить следующие виды правотворчества:

1) принятие нормативных правовых актов уполномоченными органами государства. Является наиболее распространенным видом правотворчества. Круг государственных органов, имеющих право на такой вид деятельности, исчерпывающим образом закреплен в законодательстве;

2) непосредственное правотворчество народа путем всенародного волеизъявления на референдуме. Референдум – это всенародное голосование по вопросам, имеющим наиболее важное государственное значение. Принятые на референдуме решения обладают высшей юридической силой и не нуждаются в последующем утверждении каким бы то ни было государственным органом. Так, на референдуме в 1993 году была принята ныне действующая Конституция Российской Федерации;

3) санкционирование государственными органами обычаев. Является одним из способов правотворчества. Это могут быть нормы, признанные населением данной местности (местные обычаи) или сложившиеся в практике деятельности некоторых организаций (например, обычаи морского порта);

4) создание судебного прецедента. В ряде стран, принадлежащих к англо-саксонской правовой семье, правотворчеством могут заниматься судебные органы, создающие судебные прецеденты в процессе рассмотрения конкретного дела. В российской практике правотворчества судебные прецеденты не признаются.

Правотворчество осуществляется на основе определенных принципов, представляющих собой организационные начала, которые определяют характерные черты и общее направление этой деятельности.

Принципы правотворчества:

а) демократизм. Принцип демократизма проявляется в активном и широком участии населения в правотворчестве, учет общественного мнения и выражение в законах интересов различных слоев общества;

б) законность. Принцип законности означает строгое и неукоснительное соблюдение установленного порядка подготовки, принятия и опубликования нормативных актов. Нормативные акты должны приниматься в пределах компетенции правотворческого органа и соответствовать Конституции страны и ее законодательству;

в) гласность. Означает открытость, «прозрачность» правотворческого процесса для широкой общественности;

г) научность. Законопроект готовится не произвольно, а при тщательном анализе социально-экономической ситуации в стране, политической обстановки с учетом объективных потребностей развития общества. При этом необходимо учитывать и использовать достижения правовой науки и практики;

д) профессионализм. Принцип профессионализма предполагает участие в разработке новых правотворческих решений квалифицированных специалистов: ученых и практиков, работающих в соответствующей отрасли права, имеющих большой опыт работы;

е) оперативность. Предполагает своевременность издания нормативных актов.

5.2. Понятие и стадии законотворческого процесса

Правотворческая деятельность всегда представляет собой ту или иную юридическую процедуру, то есть урегулированную правом последовательность в совершении правотворческих действий, операций, направленных на определенный правотворческий результат. Правотворческая процедура как достаточно сложная и длящаяся во времени деятельность имеет свои стадии, то есть промежуточные этапы этого процесса, решающие конкретные задачи.

В Российской Федерации наиболее распространенной является такая форма правотворчества, как принятие нормативно-правовых актов органами государства. В рамках этой правотворческой процедуры наиболее разработана законодательная процедура (процедура издания законов).

Принято выделять два основных этапа в процессе правотворчества – этап подготовки нормативного правового акта и этап его принятия. Каждый из этапов в свою очередь делится на стадии.

Первый этап носит неофициальный характер, и деление его на стадии весьма условно:

1. Обычно первый этап начинается с принятия решения соответствующим органом государства о подготовке проекта нормативного правового акта. Этот проект может подготавливаться как в самом этом органе, так и по его поручению другим государственным органом, либо учеными (специалистами) на основании контракта.

2. В ходе работы над проектом создаются рабочие группы, просчитываются возможные социальные и иные последствия его действия, анализируется законодательство на предмет согласования с ним содержания проекта. Изучается аналогичное иностранное законодательство.

3. Подготовленный проект направляется на рецензирование к независимым экспертам. Наиболее важные законопроекты могут публиковаться в средствах массовой информации для изучения реакции на них общественного мнения.

Эта стадия завершается доработкой текста проекта и принятием решения о внесении его в соответствующий правотворческий орган.

Второй этап – официальный, поскольку процедура рассмотрения проекта нормативного правового акта в правотворческом органе строго регламентирована законодательством и в регламенте этого органа.

1. Начинается второй этап со стадии реализации права законодательной инициативы. Оно принадлежит далеко не всем субъектам права. В законодательстве строго очерчен круг таких субъектов (субъекты права законодательной инициативы в Российской Федерации перечислены в ст. 104 Конституции РФ). Право законодательной инициативы не только в праве субъекта внести законопроект в правотворческий орган, но и обязанность последнего принять его к рассмотрению. Данная стадия заканчи-

вается официальным включением проекта в повестку дня правотворческого органа.

2. Вторая стадия – обсуждение законопроекта в правотворческом органе. Обычно оно проходит в трех чтениях. При первом чтении заслушивается доклад о концепции проекта. На втором чтении обсуждаются поправки и замечания (по каждой идет голосование). При третьем чтении окончательно согласовываются все изменения, предлагаемые в проект нормативного правового акта.

3. Третья стадия – принятие закона (путем голосования в Государственной Думе и одобрения Советом Федерации). При голосовании применяется либо принцип простого большинства (50 % голосов плюс один голос от списочного состава правотворческого органа), либо квалифицированного большинства, т. е. заранее установленного особого большинства (в российской Государственной Думе такое квалифицированное большинство составляет 2/3 от общего числа депутатов). Федеральный конституционный закон считается принятым, если он одобрен не менее чем 3/4 голосов от общего числа членов Совета Федерации.

4. Далее следует так называемая внепарламентская стадия правотворческого процесса, когда принятый нормативный правовой акт направляется главе государства для подписания и обнародования. Согласно ч. 2 ст. 107 и ч. 2 ст. 108 Конституции РФ президент в течении 14 дней подписывает одобренный закон и обнародует его.

Глава государства может отклонить принятый акт (наложить вето). Отклоненный акт можно вновь принять, но в прежней редакции и только квалифицированным большинством, и преодолеть вето. Тогда глава государства обязан подписать нормативный правовой акт и обнародовать его.

5. Официальное опубликование – заключительная стадия процесса правотворчества. Она необходима, поскольку в большинстве стран мира, в том числе в России, существует правило, что не опубликованные законы не имеют действия.

5.3. Юридическая техника

Юридическая техника – это совокупность приемов, правил, средств разработки и оформления нормативных правовых и индивидуальных юридических актов, обеспечивающих их совершенство.

Основным объектом юридической техники является текст правовых актов. Очень важно, чтобы содержание (дух) и форма (буква) закона соответствовали друг другу. Чтобы не было неясности, двусмысленности.

От неуклонного соблюдения правил законодательной техники во многом зависит степень совершенства законодательства, доходчивость нормативных правовых актов, высокий уровень учета и систематизации законодательства.

В рамках юридической техники следует особо выделить законодательную технику, которая должна обеспечивать:

1) логическую последовательность изложения, связь между собой нормативных предписаний, помещаемых в правовом акте;

2) отсутствие противоречий внутри нормативного правового акта, а также во всей системе законодательства в целом;

3) максимальную краткость и компактность изложения норм права при глубине и всесторонности отражения их содержания;

4) ясность, простота и доступность языка нормативных правовых актов;

5) точность и определенность формулировок и терминов, употребляемых в законодательстве;

6) сокращение до минимума количества актов по одному и тому же вопросу в интересах лучшей обозримости нормативного материала, облегчения пользования им, укрупнение правовых актов;

7) четкое разграничение между нормативными и ненормативными предписаниями, постоянными и временными нормами.

Нормативные правовые акты снабжаются официальными реквизитами, такими, как указание места издания, даты, наименования (вида) нормативного правового акта, его заголовка, подписей официальных лиц, а для ряда актов – и порядкового номера издания. Без таких реквизитов не может быть нормативного правового акта как официального документа.

Крупные законодательные акты делятся на абзацы, пункты, статьи, главы и разделы. Некоторые из них снабжаются преамбулами, приложениями, переходными положениями, определениями употребляемых в них терминов.

Точность и лаконичность, строгость стиля – характерные черты языка нормативных правовых актов. Для законодательного текста не свойственны эмоциональная окрашенность, вольная литературная обработка, употребление эпитетов, гипербол и т. д. Очень важно единство употребления терминов в законодательстве. Один и тот же термин должен последовательно применяться во всем тексте акта при обозначении одного и того же понятия. Это правило необходимо соблюдать и при внесении в нормативные правовые акты изменений и дополнений.

5.4. Систематизация нормативных актов и ее виды

Для того чтобы система законодательства оставалась именно системой (обладала необходимой и достаточной совокупностью элементов, была внутренне согласована, непротиворечива), нормально функционировала, а также совершенствовалась и развивалась, она нуждается в постоянном воздействии на нее специального процесса – систематизации.

Необходимость систематизации обусловлена тем, что постоянно идет процесс издания новых нормативных правовых актов, с течением

времени некоторые акты фактически утрачивают силу, устаревают, накапливаются противоречия между юридическими предписаниями и т. п.

Систематизация – это юридическая деятельность, направленная на приведение нормативных правовых актов в единую и внутренне согласованную систему.

Современная юриспруденция знает и использует в основном три вида (способа) систематизации: инкорпорацию, консолидацию и кодификацию.

Кодификация – это такой вид систематизации, который имеет правотворческий характер и направлен на создание нового сводного нормативного правового акта (основ законодательства, кодекса и др.) путем коренной переработки действующего законодательства с целью обеспечения единого, внутренне согласованного регулирования определенной социальной сферы.

Кодификация охватывает как внешнюю, так и внутреннюю обработку актов. В ходе кодификационных работ осуществляется не только классификация нормативных актов, но и внесение в их содержание существенных изменений и дополнений, отменяются устаревшие принципы и нормы, создаются новые. Она может осуществляться только правотворческими органами государства и является разновидностью правотворчества.

Результатом кодификации является издание нового законодательного акта, который заменяет ранее действовавшие по данному вопросу нормативные акты и называется кодификационным актом (кодексом).

Инкорпорация – это такая деятельность по систематизации, когда нормативные правовые акты обобщаются в различные сборники без изменения содержания.

Особенность инкорпорации как формы систематизации в том, что при создании инкорпорированных сборников, нормативные правовые акты могут подвергаться только поверхностной обработке, содержание их изменяться не может. Вместе с тем, допускается публикация в извлечениях, или если в текст нормативного правового акта внесена поправка отдельным актом, то в публикуемый текст можно включить эту поправку, указав в ссылке на ее официальный источник.

Критерии, по которым в них подбирается материал, могут быть различными: предмет регулирования (труд, семья, молодежь), хронология, когда акты располагаются соответственно времени их принятия и т. п.

Инкорпорация может охватывать все законодательство по данному предмету регулирования, тогда она называется генеральной, а может относиться лишь к его части, и тогда это будет частная инкорпорация.

Инкорпорация бывает официальной и неофициальной. Официальная инкорпорация осуществляется компетентными органами. Примером являются Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации, Собрание актов Президента и Правительства Российской Федерации. Они не являются новыми норма-

тивными актами, а служат лишь способом (формой) опубликования и перепубликования действующих нормативных правовых актов в обработанном и упорядоченном виде.

Неофициальная инкорпорация проводится организациями и лицами по их инициативе. Неофициальной инкорпорацией могут заниматься любые субъекты, результат этой деятельности не является обязательной для потребителя, т. е. на эти сборники нельзя ссылаться как на официальные источники.

Консолидация – это вид (способ) систематизации, при котором несколько близких по содержанию нормативных актов сводятся в один, укрупненный нормативный правовой акт с целью преодоления множественности нормативных актов.

Консолидация представляет собой промежуточное звено, нечто среднее между кодификацией и инкорпорацией. В процессе консолидации несколько нормативных актов объединяются в один. При этом нормы права, включенные в прежние акты, излагаются в логической последовательности, устраняются повторы и противоречия. Возможна даже новая редакция некоторых статей. Однако консолидация не вносит существенных изменений в правовое регулирование общественных отношений, что сближает ее с инкорпорацией, хотя в то же время для консолидации характерны некоторые черты, присущие кодификации.

Систематизация законодательства необходима правоприменителям всегда, особенно в период резкого увеличения объема выполняемой работы, так как логически последовательное, внутренне согласованное изложение правовой информации обеспечивает поиск нужной правовой нормы и ее толкование.

Контрольные вопросы

1. Что такое правотворчество? Каковы принципы правотворческой деятельности?
2. Назовите основные виды правотворчества. Как способы правотворчества связаны с источниками права?
4. Каковы стадии правотворческой деятельности?
5. Каковы цели систематизации законодательства? Какие формы систематизации существуют?
6. Чем учет и инкорпорация отличаются от кодификации и консолидации нормативного правового акта?

§ 6. Толкование норм права

6.1. Понятие толкования норм права

Толкование правовых норм занимает существенное место в процессе правореализации, особенно в правоприменении, ведь прежде, чем применить право, необходимо уяснить его смысл.

Норма права – это общее правило поведения, поэтому при реализации норм права, в особенности отличающихся высоким уровнем нормативных обобщений, возникает необходимость их толковать в применении к отдельному случаю.

Толкование норм права – это деятельность по выявлению воли законодателя, выраженной в правовой норме, направленная на уяснение и разъяснение истинного смысла правовых норм.

Предметом толкования выступают правовые нормы, изложенные в текстах нормативных правовых актов, в других источниках права.

В самом понятии толкования отражены два аспекта толкования:

1. Уяснение – это мыслительный процесс, в ходе которого познается смысл нормы лицом, которое изучает содержание правовой нормы.

2. Разъяснение – другая сторона толкования, когда уясненный для себя смысл правовой нормы доводится либо до конкретного лица, либо до индивидуально-неопределенного круга лиц.

Следует отметить, что обычно достаточно уяснить смысл правовой нормы, чтобы вынести правильное решение по конкретному делу. К разъяснению прибегают тогда, когда в процессе уяснения правовой нормы обнаруживается, что воля законодателя не получила в ней точного словесного выражения либо когда норма требует дополнительной конкретизации и необходимо обосновать возможность ее применения к данной категории дел или реализации в данной конкретной жизненной ситуации.

6.2. Способы толкования

При уяснении смысла и содержания правовой нормы используются определенные приемы и способы.

Способ толкования – относительно обособленная совокупность приемов анализа правовых норм, содержащихся в правовых актах.

Способы толкования в последствии могут применяться и при разъяснении смысла и содержания правовой нормы.

Можно назвать следующие способы толкования:

I. Грамматическое толкование (грамматический (филологический) способ) состоит, прежде всего, в определении смысла отдельных слов и словосочетаний, установлении лексической связи между ними. Субъекту толкования необходимо опереться, в первую очередь, на правила грамматики того языка, на котором закон написан.

Грамматическое толкование охватывает уяснение отдельных слов и терминов, грамматического смысла всего предложения, группы предложений.

Правовой наукой выработан ряд правил грамматического толкования:

1. Словам и выражениям следует придавать то значение, которое они имеют в соответствующем литературном языке. В международном праве это правило называется «золотым правилом толкования».

2. Если законодатель с помощью легальной дефиниции (определения, данного в законе) или иным путем определил значение термина, то именно в этом смысле и следует его употреблять.

3. Значение терминов одной отрасли права нельзя без достаточных оснований распространять на другие (хулиганство – ст. 213 УК РФ и мелкое хулиганство – ст. 20.1 КоАП РФ).

4. Идентичным по сути формулировкам одного и того же закона нельзя придавать разное значение, если это не следует из самого закона.

5. Нельзя придавать разным терминам одно значение.

6. Недопустимо такое толкование, при котором отдельные слова закона трактовались бы как лишние.

II. Системное (сопоставительное) толкование (систематический способ) обусловлено признаком системности правовых норм и предполагает сопоставление правовой нормы с иными нормами данного нормативного правового акта, данной отрасли права, а также с нормами других отраслей, регулирующих то же самое или сходное общественное отношение.

Выяснение связи необходимо также и потому, что в других нормах могут быть установлены какие-либо изъятия из общего правила, либо внесены коррективы в ранее принятые нормы, либо могут обнаружиться пробелы, прежде всего в коллизионных нормах.

При системном толковании достаточно важен учет наиболее типичных функциональных связей норм права, оказывающих влияние на смысл толкуемой нормы.

1. Связь толкуемой нормы с нормой, тем или иным способом раскрывающей смысл термина, который использован в толкуемой норме.

2. Связи общих и специальных норм. Специальные нормы ограничивают сферу действия общей нормы, делают изъятие из нее. При наличии специальной нормы общая норма не применяется. В юридической науке и практике сложилось правило: специальный закон отменяет действие общего закона применительно к фактам, предусмотренным специальным законом.

Например, ч. 1 ст. 105 УК РФ предусматривает ответственность за убийство, то есть умышленное причинение смерти другому человеку. Если эту статью толковать изолированно от других статей гл. 16 УК РФ, то неизбежен вывод, что любое убийство охватывается ст. 105 УК РФ. Если же привлечь для толкования статьи, предусматривающие специальные составы убийства (в состоянии сильного, внезапно возникшего душевного волнения – ст. 107 УК РФ, при превышении пределов необходимой оборо-

ны – ст. 108 УК РФ), то неизбежен другой вывод – не каждое убийство охватывается ст. 105 УК РФ. Ст.ст. 107 и 108 УК РФ являются специальными и ограничивают сферу действия нормы, содержащейся в ст. 105 УК РФ.

3. Связи отсылочных статей. Из самой отсылочной статьи видно, что норма в ней сформулирована не полностью. Чтобы уяснить норму, содержащуюся в отсылочной статье, необходимо привлечь ту статью, к которой делается отсылка.

4. Связи близких по содержанию, одновидовых норм. В этом случае используется метод сравнения, сопоставления двух близких по содержанию норм, что позволяет с большей четкостью отграничить их, выявить у каждой из них признаки, по которым они различаются. Например, толкование ст. 129 (клевета) и ст. 130 (оскорбление) УК РФ.

III. Историческое толкование (историко-политический способ) используется в тех случаях, когда для уяснения смысла нормы важно знать те исторические обстоятельства, при которых данная норма была принята. На этой основе уясняются мотивы ее принятия, а также цель, на достижение которой она направлена.

В ходе исторического толкования можно установить, что правовая норма (ее часть) не действует, так как исчезли отношения, на которые она была рассчитана, что данная норма, как изданная в иных условиях, не отвечает целям и задачам правового регулирования на момент толкования, а потому требует определенной корректировки (преамбула Закона).

IV. Логическое (формальное) толкование (формально-логический способ) – это исследование смысла и содержания нормы права с помощью различных логических приемов: анализ понятий, синтез, дедукция, индукция, умозаключение степени, выводы по аналогии, доведение до абсурда и др.

1. При анализе понятия вычленяются его признаки, определяется его объем. Объем понятия может быть подвергнут делению. В результате содержание и объем понятия будут выражены в совокупности суждений более конкретного характера, приближенные к конкретным жизненным ситуациям.

2. Синтез (противоположность анализа) используется при соединении различных характеристик, качеств и признаков в единое понятие.

3. Дедукция – от общего к частному.

4. Индукция – от частного к общему.

5. Умозаключение степени складывается из двух правил: кто управомочен или обязан к большему, тот управомочен или обязан к меньшему; кому воспрещено меньшее, тому воспрещено большее.

Если, например, какой-либо государственный орган уполномочен издавать нормативные акты (большее полномочие), то тем самым уполномочен и давать разъяснения своим актам, если он прямо законом не лишен такого полномочия (меньшее полномочие).

6. Выводы по аналогии используется, например, при толковании правовых норм с незаконченным перечнем. Законодатель, перечисляя какие-то обстоятельства, дает лишь приблизительный их перечень, употребляя обороты «и другие», «и в других случаях», «и тому подобное». Тем самым законодатель уполномочивает лицо, применяющее и толкующее норму права, расширить этот перечень за счет других обстоятельств, аналогичных перечисленным.

V. Специально-юридическое толкование (специально-юридический способ) – это исследование средств и приемов изложения воли законодателя, основанное на специальных знаниях юридической науки и, прежде всего, юридической техники. Специально-юридическое толкование включает в себя:

- 1) конструктивное толкование, т. е. уяснение особенностей юридической конструкции (например, при толковании норм договора важно знать, какой это договор – купли-продажи или лицензионный);
- 2) определение отраслевой принадлежности правовых норм;
- 3) терминологическое толкование (правильное уяснение специальных юридических понятий – «неустойка», «штраф», «пеня», «залог», «поручительство» и т. д.).

VI. Телеологическое толкование направлено на уяснение целей, которые ставил перед собой законодатель, принимая норму.

Следует подчеркнуть, что все указанные выше приемы и способы толкования вовсе не исключают друг друга. Как правило, их применяют одновременно для того, чтобы полностью избежать неправильного и неполного понимания смысла правовой нормы.

6.3. Виды толкования

Объем толкования определяется его соотношением с текстом нормы. В этом случае решается вопрос – нужно ли понимать текст, его ключевые слова буквально или же их можно толковать ограничительно, либо расширительно.

По объему толкование может быть буквальным, распространительным и ограничительным.

1. При буквальном толковании содержание нормы права, установленное в ходе использования всех необходимых для данного случая приемов толкования, совпадает с результатом, полученным на основе простого прочтения ее текста (смысл и буква закона).

2. При распространительном толковании действительное содержание оказывается шире буквальной формулы нормы. Расширительно толкуются незавершенные перечни (заканчивающиеся словами «и другое», «и иные»). Положение «суд действует в соответствии с федеральным законом» должно толковаться расширительно, ибо имеется в виду не только собственно закон, но и все иные, в том числе подзаконные нормативные правовые акты.

Недопустимо распространительное толкование исчерпывающих перечней (обстоятельств, субъектов и т. д.), распространительное толкование санкций, положений, составляющих исключение из общего правила.

3. При ограничительном толковании действительное содержание оказывается уже буквального смысла нормы.

Например, если норму, содержащуюся в п. 1 ст. 34 СК РФ толковать изолированно от других норм права, то по буквальному ее смыслу любое имущество, нажитое супругами во время брака, является их совместной собственностью. Если же толковать данную норму в связи с нормой, изложенной в п. 2 ст. 36 СК РФ, то толкование будет иным — ограничительным. Согласно п. 2 ст. 36 СК РФ, вещи индивидуального пользования (одежда, обувь и т. п.), приобретенные во время брака за счет общих средств супругов, признаются имуществом того супруга, который ими пользуется.

Положение «дети обязаны содержать своих нетрудоспособных родителей» толкуется ограничительно. (Имеются в виду не все «дети», а только достигшие трудоспособного возраста).

В качестве субъекта толкования может выступать любое лицо, однако юридическое значение толкования, его обязательность для правоприменителей при этом будут неодинаковы. Они зависят от правового положения субъекта, толкующего норму права. По субъектам толкование подразделяется на официальное и неофициальное.

Официальное толкование дается органами, уполномоченными на это государством. Оно является обязательным для других субъектов и подразделяется на аутентичное и делегированное.

Аутентичное толкование дается органом, издавшим толкуемый нормативный акт. Специального полномочия на аутентичное толкование не требуется. Если соответствующий государственный орган наделен правом издавать нормативные акты, то отсюда следует, что он вправе давать разъяснение этим актам.

Делегированное толкование основывается на законе. В этом случае закон наделяет тот или иной орган правом давать толкование актам, изданным другими органами.

Официальное толкование как аутентичное, так и легальное может быть казуальным или нормативным.

Нормативное толкование дается применительно к рассмотрению всех дел определенной категории. Такое толкование носит общий характер, формально обязательно при рассмотрении всех дел, разрешаемых на основе истолкованной нормы. В актах нормативного толкования предписывается, как следует понимать и применять другие правовые нормы.

Нормативное толкование законов дается обычно в постановлениях пленумов Верховного суда РФ по определенной категории дел. Правом толкования Конституции РФ наделен Конституционный Суд РФ. Акты су-

дебного нормативного толкования не должны иметь нормативной новизны, не должны содержать ничего, чего бы не было в толкуемых законах. Они принимаются в целях правильного и единообразного понимания и применения законов, но не в целях их поправок и дополнений.

Казуальное толкование дается применительно к отдельному случаю (казусу). Все органы, применяющие нормы права, могут давать казуальное толкование. Решение суда, мотивирующее применение той или иной нормы права, является казуальным толкованием закона.

Президиум Верховного суда РФ, рассмотрев какое-либо дело в порядке надзора, отменяя решение нижестоящего суда, в своем определении дает толкование применительно к данному делу. Для других дел, которые будут решаться в дальнейшем на основе данной статьи закона, это толкование уже не будет иметь силы. Значение актов казуального толкования, даваемого вышестоящими инстанциями, проявляется в том, что эти акты выступают для нижестоящих органов в качестве образцов понимания и применения закона.

Неофициальное толкование осуществляется научными учреждениями, учеными, адвокатами, юрисконсультами и т. д. Неофициальное толкование необязательно для других субъектов. Значение такого толкования зависит от обоснованности и аргументированности выводов интерпретатора.

Разновидностями неофициального толкования являются: доктринальное, профессионально-юридическое и обыденное.

Доктринальное (от слова «доктрина» — наука) *толкование*, которое делается учеными-юристами в монографиях, статьях, комментариях к закону и т. д. Достоинство этого толкования в том, что оно основано на глубоко научном знании правовых явлений, обосновывается широкой аргументацией.

Еще одним видом неофициального толкования является профессионально-юридическое толкование, исходящее от юристов-практиков.

6.4. Акты толкования

Акты толкования – документы, содержащие конкретизирующие нормативные предписания; разъясняющие юридические нормы. Их характерная особенность состоит в том, что они действуют в единстве с теми нормативными актами, в которых содержатся толкуемые юридические нормы.

В теории государства и права акты толкования могут классифицироваться по различным основаниям:

I. По юридической природе:

1) интерпретационные акты правотворчества – акты, изданные в порядке аутентичного или делегированного толкования;

2) интерпретационные акты правоприменения – правовые акты, содержащие правила применения норм права.

II. По юридической силе:

1) акты официального толкования (указы, разъяснения, постановления государственных органов, обязательные для правоприменительных органов);

2) акты неофициального толкования (комментарии кодексов, учебники, монографии и другие акты доктринального толкования).

III. По типу официального толкования:

1) акты нормативного толкования (разъяснения Пленума Верховного суда, Пленума Высшего Арбитражного суда и акты разъяснения Конституционного суда);

2) акты казуального толкования (разъяснения судов и административных органов по конкретным делам).

Контрольные вопросы

1. Что представляет собой толкование права? Каковы субъекты и объект толкования?

2. Чем отличается толкование-уяснение норм права от толкования – разъяснения?

3. Назовите основные способы толкования права.

4. Назовите виды толкования по субъектам и в зависимости от объема.

5. Чем отличается расширительное толкование норм права от ограничительного?

6. Что такое акты толкования права (интерпретационные акты)? Каково их отличие от нормативных правовых и индивидуальных правовых актов?

§ 7. Система права

7.1. Понятие и структурные элементы системы права

Вопрос о системе права – это вопрос о строении права, о том, как право организовано изнутри, как оно вообще устроено.

Таким образом, нормативных правовых актов

С философской точки зрения система – это целостный комплекс взаимосвязанных элементов, которые, выступая системой более низкого порядка, одновременно представляют собой элемент системы более высокого порядка. Значит, выяснение вопроса о том, что такое система права предполагает дать ответ, по меньшей мере, на два вопроса:

1) из каких частей состоит право;

2) как эти части взаимосвязаны между собой.

Ответы на эти вопросы заключают в себе представление о внутренней структуре (организации) права.

Право представляет собой сложную, многоуровневую (в какой-то мере даже «объемную»), иерархически построенную систему. Это означа-

ет, что право построено как бы по принципу «матрешки»: то, что на одном уровне выступает как элемент, на другом уровне уже может быть рассмотрено как система (подсистема), то есть такое образование, в котором тоже могут быть выделены свои элементы и своя структура.

Элементы в системе права могут быть выделены как минимум на четырех уровнях:

- а) на уровне отрасли права;
- б) на уровне института права;
- в) на уровне нормы права;
- г) на уровне элементов нормы права.

Поскольку содержанием права являются его нормы, то, следовательно, и систему права представляют определенным образом структурированные и взаимосвязанные друг с другом нормы права. Объективно складывающаяся между отдельными нормами (или группами норм) связь придает им определенное структурное единство. Таким образом, нормы объединяются в более общее нормативно-юридическое образование – институты права, а те, в свою очередь, – в подотрасли и отрасли права, которые в своем единстве и есть система права.

Таким образом, система права включает в себя четыре компонента: нормы права, правовые институты, подотрасли и отрасли.

1. Нормы права – это первичный элемент системы права, его «атом», более не делимый. Это исходящее от государства общеобязательное правило поведения властного характера. В системной организации права правовые нормы существуют не обособленно, а соответственно своему предметному назначению объединяются в более общее образование – институты права.

2. Институт права – это основной элемент системы права, представленный совокупностью правовых норм, регулирующих однородную группу общественных отношений. Правовой институт представляет собой обособленный блок отрасли права, которому свойственны:

- а) однородность фактического содержания – каждый институт предназначен для регулирования самостоятельной, относительно обособленной группы отношений либо отдельных поступков, действий людей;
- б) юридическое единство правовых норм;
- в) нормативная обособленность, т. е. обособление образующих правовой институт норм в главах, разделах, частях, иных структурных частях закона либо иного нормативно-правового акта;
- г) полнота регулируемых отношений.

По своему содержанию институты права бывают простые и сложные. Простой институт включает в себя юридические нормы одной отрасли права. Например, институт прекращения брака в семейном праве (ст.ст. 16–17 СК РФ), институт залога (ст.ст. 334–358 ГК РФ), дарения,

наследования в гражданском праве, институт президентства, гражданства в конституционном праве.

Сложный, или комплексный, институт права представляет собой совокупность норм, входящих в состав различных отраслей права, но регулирующих взаимосвязанные родственные отношения. Типичным примером является институт собственности, который является предметом регулирования конституционного, гражданского, семейного, административного и некоторых иных отраслей права. В рамках сложного института выделяются, так называемые субинституты. Например, институт ренты – в гражданском праве включает субинституты – постоянная рента (ст.ст. 589–595 ГК РФ), пожизненная рента (ст. ст. 596–600 ГК РФ), пожизненное содержание с иждивением (ст. ст. 601–605 ГК РФ).

3. Подотрасль права представляет собой объединение нескольких близких по характеру регулирования правовых институтов одной и той же отрасли права. При этом не каждая, а только крупные и сложные по своему составу отрасли наряду с институтами права включают еще один компонент – подотрасль права. Так, в составе конституционного права выделяют такие подотрасли, как муниципальное, избирательное, парламентское право. В гражданском праве в качестве подотраслей выступают авторское, патентное, наследственное, жилищное право и др. В финансовом праве выделяются такие подотрасли, как бюджетное, налоговое право. Отдельные отрасли права, в частности процессуальные, земельное, семейное, не подразделяются на подотрасли. Поэтому в отличие от правового института подотрасль права обязательным компонентом каждой отрасли права не является.

4. Отрасль права – это основное подразделение системы права, его главный элемент, который объединяет взаимосвязанные между собой институты права, регулирующие качественно однородную область общественных отношений. Отрасль права – это распределенная по правовым институтам совокупность юридических норм, регулирующих особую, качественно своеобразную область отношений (имущественных, трудовых, семейных и т. д.).

Для деления права на отрасли используются главным образом два критерия – предмет и метод правового регулирования. По этим критериям и отличают одну отрасль права от другой.

Предметом правового регулирования принято считать общественные отношения, регулируемые совокупностью норм права данной отрасли права. Предмет выступает непосредственным, материальным критерием и отвечает на вопрос «что регулирует отрасль права?».

Метод правового регулирования – это обусловленный предметом способ воздействия права на общественные отношения. Метод показывает, каким образом происходит регулирование отношений, составляющих предмет отрасли права, и является юридическим критерием.

Методы правового регулирования характеризуются тремя обстоятельствами:

а) порядком установления субъективных прав и обязанностей субъектов общественных отношений;

б) средствами их обеспечения (санкциями);

в) степенью самостоятельности (усмотрения) действий субъектов.

В соответствии с этими критериями в юридической науке выделяют два главных метода правового регулирования: императивный и диспозитивный.

Императивный метод (его еще называют авторитарным, властным) основан на подчиненности, субординации участников общественных отношений. Этим методом жестко регулируется поведение (действия) субъектов, они, как правило, ставятся в неравное положение, например, – гражданин и административный орган. Этот метод характерен для уголовного, административного, налогового права.

Диспозитивный метод (автономный), устанавливая права и обязанности субъектов, одновременно предоставляет им возможность выбрать вариант поведения или дополнительно своим соглашением урегулировать свои взаимоотношения. Этот метод присущ гражданскому, семейному, трудовому праву.

Среди отраслей права выделяют и комплексные отрасли, которые для регулирования общественных отношений используют комбинирование различных методов и имеют сложный, многоаспектный предмет регулирования. Например, к комплексным отраслям относят в настоящее время аграрное право. В его предмет включаются земельные, имущественные, трудовые, а также организационно-управленческие отношения в сфере сельскохозяйственной деятельности. А поскольку предмет включает разнородные общественные отношения, то в этой отрасли применяется как императивный, так и диспозитивный методы, а также дополнительный метод – координации в организационно-управленческих отношениях.

В системе права выделяют также отрасли материального и процессуального права. Отрасли материального права оказывают непосредственное воздействие на общественные отношения. Большинство отраслей относится к категории материального права (уголовное, государственное, предпринимательское, семейное и др.). Процессуальное право регулирует порядок, процедуру осуществления прав и обязанностей сторон. В настоящее время выделяют уголовно-процессуальное, гражданское процессуальное право, арбитражный процесс. Процессуальные нормы существуют практически в любой отрасли, но не все из них выделяются в самостоятельную отрасль. Ближе всего к выделению – нормы административного процесса. Обе системы отраслей тесно связаны, хотя процессуальное обслуживает материальное право.

Весьма актуальным для жизни современного российского общества является деление системы права на отрасли частного права и публичного. Еще в Древнем Риме различалось право частное («*jus privatum*») и право публичное («*jus publicum*»). Такое разграничение связывается с именем древнеримского юриста Ульпиана (170–228 гг.), который обосновал его впервые. Он высказал мнение, что публичное право есть то, которое относится к положению Римского государства, тогда как частное относится к пользе отдельных лиц. То есть предметом публичного права является сфера публичных интересов (интересов общества, государства в целом), а предметом частного права – сфера частных дел и интересов.

В современной отечественной юридической литературе к отраслям публичного права относят государственное, административное, финансовое, уголовное право, к отраслям частного права – гражданское, трудовое, семейное, а также такие комплексные отрасли, как торговое, кооперативное, предпринимательское, банковское и др.

Сущность частного права выражена в его принципах – независимости и автономии личности, признании защиты частной собственности, свободы договора. Частное право – это право, защищающее интересы лица в его взаимоотношениях с другими лицами. Оно регулирует сферы, непосредственное вмешательство в которые регулирующей деятельностью государства является ограниченным. В сфере действия частного права индивид самостоятельно решает, использовать ему свои права или воздерживаться от дозволенных действий, заключать договор с иными лицами или поступать иным образом.

Иное дело сфера действия публичного права. В публичноправовых отношениях государства стороны выступают как юридически неравноправные. Одной из таких сторон всегда выступают государство либо его орган (должностное лицо), наделенный властными полномочиями. В сфере публичного права отношения регулируются исключительно из единого центра, каковым является государственная власть.

Сфера частного права предполагает децентрализацию юридического регулирования (когда юридически значимые решения принимаются участниками гражданского оборота самостоятельно) и диспозитивность (свободу выбора юридических решений).

Таким образом, основной смысл различения частного и публичного права состоит в установлении пределов вторжения государства в сферу имущественных и иных интересов индивидов и их объединений. Государство в этой сфере должно выступать лишь в роли арбитра и надежного защитника прав и законных интересов участников гражданского оборота.

Наконец, выделяют внутригосударственное (или национальное) право и международное право.

К национальному праву принято относить совокупный массив отраслей, которые регулируют отношения внутри данного государства и отли-

чаются своеобразием национальных, исторических, культурных особенностей конкретного народа. Международное же право концентрирует совокупный опыт человеческой цивилизации и является результатом согласования воли субъектов международного общения главным образом – государств.

7.2. Система права и система законодательства в их соотношении

В философском плане система права и система законодательства соотносятся между собой как содержание и форма. Система законодательства есть выражение системы права, ее объективированная форма.

Вместе с тем система права и система законодательства – это хотя и тесно связанные, но разные системы. У них разное целевое назначение и разное строение. Система права характеризует строение (элементы и структуру) правовой информации (содержания права) и обеспечивает действие права как информационно-регулятивной системы. Система законодательства характеризует строение носителя правовой информации, и задача ее состоит в том, чтобы обеспечивать надежное хранение этой информации и ее эффективное использование.

Система права, формируясь под влиянием деятельности законодателя, вместе с тем носит объективный и несколько автономный от воли законодателя характер. Система законодательства – детище законодателя, хотя, безусловно, также имеет социальную обусловленность.

В литературе отмечается, что система права является объективным основанием системы законодательства, что система законодательства должна строиться законодателем на основе системы права. В общем и целом это верно. Однако развитие системы законодательства, ее совершенствование заключается не в том, чтобы все более копировать систему права, походить на нее, а в том, чтобы наиболее полно реализовывать свое служебное предназначение по отношению к системе права: обеспечивать ясность и доступность правовой информации, устанавливать четкую иерархию юридических норм по их юридической силе, наиболее полно и правильно учитывать особенности государственного устройства страны и т. д.

Система законодательства – результат специальной деятельности полномочных органов (имеющих «право на правотворчество»), и в этом плане она может быть более совершенна или менее.

Если элементами системы права являются нормы, институты, отрасли, то элементы системы законодательства — нормативно-правовые акты и составляющие их элементы (разделы, главы, статьи, пункты и др.). Выделяют также отрасли законодательства.

Структура системы законодательства строится как «по вертикали» (принцип субординации), так и «по горизонтали» (принцип координации). В основе иерархии нормативно-правовых актов (вертикальная структура)

всегда лежит конституция. Горизонтальное строение характеризуется наличием разветвленной системы законодательных отраслей.

Своеобразием отличаются системы законодательства в федеративных государствах. Примером здесь может служить законодательство Российской Федерации, в состав которого входят как общефедеральное законодательство, так и законодательные подсистемы субъектов Федерации.

Контрольные вопросы

1. Что такое система права? Назовите основные структурные элементы системы права
2. Что является критерием деления права на отрасли права?
3. Для каких отраслей права основным методом правового регулирования является диспозитивный метод, а для каких отраслей императивный?
4. Что такое система законодательства? Из каких структурных элементов складывается система законодательства?
5. Как соотносятся понятия «система права» и «система законодательства»?

§ 8. Правовые отношения

8.1. Правовые и общественные отношения. Признаки и структура правового отношения

Человек, живущий в обществе, состоит с другими членами общества в многообразных связях: имущественных, политических, религиозных, бытовых, творческих, родственных, дружественных и иных. Эти социальные связи между людьми и есть общественные отношения.

В определенных обстоятельствах конкретное общественное отношение может попасть в сферу государственных интересов, которое станет воздействовать на него при помощи права. Правом регулируются далеко не все, а лишь те отношения, которые важны для государства и нормальной жизнедеятельности людей. Это, прежде всего, отношения собственности, власти, прав и обязанностей граждан, обеспечения порядка, трудовые, брачно-семейные и другие отношения. Остальные либо не регулируются правом совсем (дружба, товарищество), либо регулируются лишь отчасти (например, сугубо личные отношения между супругами, родителями и детьми).

При помощи права участники общественных отношений наделяются разнообразными правами и обязанностями (запретами) и становятся субъектами правовых отношений.

Правоотношение – это общественное отношение, урегулированное нормой права и участники которого наделены субъективными правами и обязанностями.

Наиболее характерные признаки правоотношений.

1. Правоотношения возникают, изменяются или прекращаются только на основе правовых норм. В правоотношениях достигаются цели правовых норм, проявляется их эффективность.

2. Правоотношение – это всегда как минимум двусторонняя связь. Субъекты правоотношений взаимосвязаны между собой правами и обязанностями. В рамках правоотношения праву одной стороны соответствует обязанность другой и наоборот.

3. Правоотношение – это всегда волевое отношение, ибо для возникновения необходима воля его участников (как минимум одной стороны). То есть его участники отдают себе отчет в последствиях своих действий либо бездействия. Даже если одна из сторон вступила в правоотношение не по своей воле. Например, приговоренный к отбытию наказания в виде лишения свободы вступает в правоотношения с администрацией соответствующего учреждения.

4. Правоотношение – это отношение, охраняемое и обеспечиваемое государством (в частности, возможностью государственного принуждения и наказания).

5. Правоотношение возникает по поводу реального блага или ценности, в связи с чем субъекты осуществляют принадлежащие им субъективные права и юридические обязанности.

Правоотношение имеет следующую структуру:

1. Субъект правоотношения.
2. Объект правоотношения.
3. Субъективное право и юридическая обязанность (юридическое содержание правоотношения).

8.2. Виды правовых отношений

Классификация правоотношений возможна по разным основаниям.

1. Правоотношения, как и юридические нормы, на основе которых они возникают, можно классифицировать по предмету правового регулирования (отраслевому признаку). По этому основанию правоотношения делятся на конституционно-правовые, административно-правовые, гражданско-правовые, уголовно-правовые и т. д.

2. По функциональной роли в регулировании общественных отношений – на регулятивные (возникают на основе регулятивных норм или договора, служат формой правомерного поведения) и охранительные (связаны с государственным принуждением и юридической ответственностью). Правоохранительные отношения возникают в тех случаях, когда происходит нарушение права, юридическим фактом для их возникновения служит правонарушение.

3. По степени определенности субъектов правоотношения делятся на абсолютные и относительные.

В абсолютных правоотношениях точно названа (известна) только одна управомоченная сторона – носитель субъективного права, а все остальные субъекты отношения обязаны не нарушать это субъективное право, т. е. являются обязанными сторонами. Примером является правоотношение, возникающее в связи с реализацией авторских прав. Автору принадлежат все права на произведение, а все остальные лица обязаны не нарушать эти права.

В относительных правоотношениях известны все стороны, которые являются носителями прав и обязанностей по отношению друг к другу.

4. По числу субъектов различают простые (возникают между двумя субъектами) и сложные (складывающиеся между несколькими – двумя и более участниками) правоотношения.

5. По продолжительности действия – на кратковременные (например, правоотношения мены) и долговременные (например, правоотношения гражданства) правоотношения.

8.3. Субъекты правовых отношений

Право делает участника общественных отношений субъектом правовых отношений. Понятия «субъекты права» и «субъекты правоотношений» могут как совпадать, так и различаться. Такой вывод следует, например, из того факта, что новорожденные или малолетние дети, душевнобольные являются субъектами права, но не являются субъектами правоотношений.

Субъекты правовых отношений – это участники правоотношений, обладающие соответствующими субъективными правами и юридическими обязанностями. В любом правоотношении должно быть не менее двух субъектов.

Можно выделить следующие виды субъектов правоотношений: индивидуальные и коллективные.

К индивидуальным субъектам (физическим лицам) относятся граждане, лица с двойным гражданством (бипатриды), лица без гражданства (апатриды), иностранцы (иностранные граждане).

Лица без гражданства и иностранцы могут вступать на территории России в те же правоотношения, что и граждане РФ, за рядом ограничений, установленных законодательством.

К коллективным субъектам относятся:

1) государство в целом (когда оно, например, вступает в международно-правовые отношения с другими государствами, в конституционно-правовые – с субъектами федерации, в гражданско-правовые – по поводу федеральной государственной собственности и т. п.);

2) части государства – субъекты федераций, автономии и административно-территориальные единицы;

3) нации и народности в международных и конституционных правоотношениях;

4) государственные органы, организации и учреждения (например, суд при рассмотрении гражданского дела);

5) негосударственные организации (частные фирмы, коммерческие банки, общественные объединения и т. д.).

Коллективные субъекты обладают в частноправовых отношениях качествами юридического лица.

Для того чтобы быть субъектом правоотношений, как физические, так и юридические лица должны обладать правосубъектностью.

Правосубъектность – способность (возможность) лица быть субъектом права. Правосубъектность включает правовой статус, правоспособность и дееспособность.

Правовой статус – это законодательно признанная совокупность субъективных прав, юридических обязанностей и законных интересов человека или совокупность полномочий и компетенции для государственных органов и должностных лиц.

Правоспособность – это способность иметь субъективные права и исполнять юридические обязанности. Правоспособность признается за всеми людьми, возникает с момента рождения и прекращается смертью.

Сама по себе правоспособность это только «право на право», т. е. право иметь право. Всеобщность правоспособности заключается в том, что государство законодательно наделяет всех своих граждан одним общим свойством – способностью быть носителем соответствующих прав и обязанностей.

Дееспособность – это способность лица своими действиями приобретать и осуществлять права, а также исполнять обязанности. Возникновение дееспособности связано с двумя условиями: возрастом и состоянием психики физического лица.

Выделяют следующие виды дееспособности:

– полную (с 18 лет – ст. 60 Конституции РФ). Считается, что в этом возрасте человек достигает такого уровня социальной и интеллектуальной зрелости, когда он осознает значение своих поступков и может самостоятельно руководить своими действиями;

– частичную (с 14 до 18 лет – ст. 26 ГК РФ).

Человек, например, в Российской Федерации может приобрести полную дееспособность и до достижения им 18 лет – в случае вступления в брак, а также по основанию так называемой «эмансипации» – объявление (судом или органом опеки) несовершеннолетнего (только с 16 лет) полностью дееспособным, если он работает или занимается предпринимательской деятельностью (с согласия родителей – ст. 27 ГК РФ).

Во всех отраслях права, кроме гражданского права, правоспособность и дееспособность наступают одновременно. Это объясняется тем, что, во-первых, имущественные права необходимы всем независимо от возраста и воли, а, во-вторых, в области имущественных отношений вме-

сто правоспособного, но недееспособного лица может выступать его законный представитель.

Правоспособность и дееспособность у юридических лиц возникает одновременно в момент создания того или иного юридического лица и составляет единое качество праводееспособности.

Существует также такая характеристика как деликтоспособность. Деликтоспособность физического лица означает способность нести юридическую ответственность за совершенное правонарушение. Так, гражданин может быть привлечен к уголовной ответственности с 16 лет, за отдельные виды преступлений – с 14 лет. Полная гражданско-правовая ответственность возникает с 18 лет. Таким образом, в разных отраслях права и в разных нормах установлены свои возрастные пороги деликтоспособности.

8.4. Объекты правовых отношений

Объект правоотношения – это те блага и ценности, на которые направлены права и обязанности субъектов правоотношений, по поводу чего они вступают в юридические связи. Люди всегда участвуют в правоотношениях ради удовлетворения своих интересов.

Выделяют два подхода к пониманию данной категории: согласно первому из них, объектом правоотношения могут выступать только действия субъектов, поступки людей.

Согласно второму подходу (разделяемому большинством ученых), объекты весьма разнообразны и ими могут быть:

- 1) материальные блага (вещи, ценности, имущество и т. п., в том числе, имущественные права);
- 2) нематериальные блага (жизнь, здоровье, достоинство и т. п.);
- 3) продукты духовного творчества (произведения литературы, искусства, музыки, науки, компьютерные программы и т. д.);
- 4) действия и результаты действий участников правоотношений (правоотношения, возникающие, например, на основе договора перевозки, подряда на капитальное строительство и т. п.);
- 5) ценные бумаги и документы.

8.5. Содержание правовых отношений

Традиционно в содержании правоотношения выделяют такие составляющие, как субъективные права и юридические обязанности.

Субъективное право – это юридически обеспеченная возможность совершать или не совершать определенные законом действия. Субъект подобной возможности – управомоченная сторона.

Юридически возможное поведение проявляется в следующем:

1. Юридически возможно все, что не запрещено законом. Это не регулируемое правом поведение.

2. Юридически возможно все, что разрешено правовой нормой. При этом норма права может предусматривать несколько вариантов разрешенного поведения или формулирует правило только в общей форме и оставляет возможность сторонам договариваться самостоятельно.

Структура субъективного права состоит из возможности:

- во-первых, определенного поведения управомоченного лица;
- во-вторых, требования нужного поведения от обязанного лица;
- в-третьих, обращаться за защитой к компетентным государственным органам (прежде всего в суд);
- в-четвертых, пользоваться тем социальным благом, ценностью на которое направлено правомочие.

Юридическая обязанность – это мера необходимого поведения, установленная для удовлетворения интересов управомоченного лица. Обязанность есть гарантия осуществления субъективного права.

Юридическая обязанность предусматривается в правовой норме. Выход за эти границы означает либо недобросовестное отношение к обязанности, либо злоупотребление, посягательство на субъективное право другого участника правоотношения.

Юридические обязанности бывают либо активными, либо пассивными. Активные обязанности закрепляют необходимость установленного нормой варианта действия, а пассивные – необходимость воздержания от действий, запрещенных нормами права.

Структура юридической обязанности включает в себя:

- 1) необходимость совершить определенные действия либо воздержаться от них;
- 2) необходимость для обязанного лица отреагировать на обращенные к нему законные требования управомоченного;
- 3) необходимость нести ответственность за неисполнение требований;
- 4) необходимость не препятствовать управомоченному лицу пользоваться тем благом, на которое он имеет право.

8.6. Предпосылки возникновения правоотношений

Правоотношения (как разновидность общественных отношений) обусловлены интересами и потребностями материального и духовного характера. В науке предпосылки возникновения правоотношений принято делить на общие и специальные (или собственно юридические).

I. Общие предпосылки необходимы для возникновения и существования любого отношения. К ним относят:

- 1) наличие не менее двух субъектов отношения (человек не может состоять в общественном отношении сам с собой);
- 2) интересы, потребности людей, по поводу которых они вступают в отношения.

Потребности могут быть материальными, духовными или физиологическими. Эти потребности обуславливают необходимость правового регулирования связанных с ними общественных отношений.

Подобная необходимость правового регулирования определяет необходимость и формально-юридических (специальных) предпосылок.

II. Специальные (собственно юридические) предпосылки:

- 1) норма права;
- 2) правоспособность и дееспособность субъектов;
- 3) юридический факт.

Юридический факт – это определенные жизненные обстоятельства (условия, ситуации), с которыми нормы права связывают возникновение, изменение или прекращение правовых отношений. Их вариант фиксируется в гипотезе правовых норм.

Эти факты становятся юридическими в результате признания их таковыми государством, законом.

Юридические факты классифицируют по разным основаниям.

I. По характеру наступающих последствий они делятся на правообразующие, правоизменяющие и правопрекращающие.

1. Правообразующие факты вызывают возникновение прав и обязанностей (поступление в вуз, призыв на военную службу, регистрация брака влечет за собой возникновение брачно-семейных правоотношений, и т. д.).

2. Правоизменяющие факты влекут изменение прав и обязанностей (перевод с очной на заочную форму обучения, повышение в воинском звании, должности и т. п.).

3. Правопрекращающие факты прекращают права и обязанности (исключение из вуза, увольнение с военной службы, развод и т. д.).

II. По связи с волей участников правоотношений – на события, действия и юридически значимые состояния.

1. События – это обстоятельства, не зависящие от воли субъекта, но порождающие определенные правовые последствия. К их числу относятся стихийные бедствия, рождение, смерть, истечение сроков давности и т. п.

Иногда правовые последствия одного ряда влияют на последствия ряда другого. Например, лицо, признанное виновным в убийстве наследодателя (первый ряд последствий, вызванных неправомерным действием), исключается из числа наследников (второй ряд последствий, вызванных событием).

2. Юридически значимые состояния – это факты, которые в большей степени обусловлены физиологическими процессами, чем волей субъекта. Такими фактами являются беременность, болезнь, нетрудоспособность, состояние в браке, наличие образования и т. д.

3. Действия – это такие юридические факты, наступление которых зависит от воли и сознания участников правоотношений и с которыми закон связывает определенные правовые последствия.

Действия в свою очередь делятся на правомерные, противоправные (правонарушения) и общественно опасные деяния.

Противоправные действия (правонарушения) – это такие юридические факты, которые не соответствуют (противоречат) предписаниям норм права. К противоправным действиям относятся преступления (уголовные правонарушения) и проступки (административные, дисциплинарные и гражданско-правовые нарушения). Совершение правонарушения влечет за собой возникновение у правонарушителя обязанности нести юридическую ответственность.

Общественно опасные деяния – это действия, которые причиняют вред, но не имеют осознанно-волевого характера, в силу чего не считаются правонарушениями. Таковы действия невменяемых лиц и малолетних.

Правомерные действия – это такие юридические факты, которые влекут возникновение у лиц юридических прав и обязанностей, предусмотренных нормами права (например, сделки).

Правомерные действия делятся на юридические поступки, юридические акты.

Юридические поступки – это действия, которые совершаются без намерения вызвать правовые последствия, однако права и обязанности возникают в силу закона. К числу юридических поступков закон относит обнаружение клада, находку вещи, создание произведения.

Юридические акты – это такие правомерные действия, которые специально совершаются субъектами с целью вступления их в определенные правоотношения. Например, договор купли-продажи, постановление следователя о возбуждении уголовного дела, решение органа социального обеспечения о назначении пенсии и т. д.

Юридические акты, в свою очередь, подразделяются на административные акты и сделки.

Административные акты – это действия государственных органов, направленные на возникновение, изменение либо прекращение правоотношений, участниками которых являются определенные лица. Административными актами являются и документы, в которых закрепляются решения судебных, административных и других юрисдикционных органов. Например, выдача (акт-действие) ордера (документ) на арест.

Сделки – это правомерные действия, направленные на возникновение, изменение либо прекращение прав и обязанностей. Сделки бывают односторонние (влекут за собой правовые последствия независимо от воли других лиц, например, завещание, доверенность) и двусторонние (требуют соглашения между двумя лицами).

В ряде случаев для возникновения правоотношений, их изменения или прекращения имеет значение не отдельный факт, а их известная совокупность, именуемая в науке фактическим составом. Правильное установление фактического состава имеет важное практическое значение.

Фактический состав может быть определен законом конкретно, с указанием всех его элементов. Так, для получения пенсии по старости фактический состав образуют три юридических факта: наступление пенсионного возраста, наличие определенного трудового стажа и решение о назначении пенсии. Все эти условия конкретно определены законом. Если одного из этих фактов нет, то гражданин не может получить пенсию по старости в полном размере.

Контрольные вопросы

1. Дайте понятие правоотношению, перечислите его признаки.
2. Из каких элементов состоит правоотношение (состав правоотношения)?
3. Что такое правоспособность, дееспособность и деликтоспособность?
4. Что такое объект правоотношения. Какие виды вы знаете?
5. Что такое субъективное право и юридическая обязанность?
6. Что является предпосылками возникновения правоотношений?

§ 9. Реализация права

9.1. Понятие и формы реализации права

Реализация правовой нормы – фактическое осуществление ее предписаний, претворение в жизнь общих правил поведения.

Реализация норм права – это процесс воплощения правовых предписаний в поведении субъектов права.

В зависимости от характера действий субъектов и вида реализуемой правовой нормы (характера содержащегося в норме предписания) выделяют четыре формы реализации права:

1. Соблюдение – это такая форма реализации права, которая требует пассивного поведения, воздержания от совершения действий, запрещенных правовыми формами.

Особенности данной формы реализации:

- путем соблюдения реализуются запрещающие нормы права;
- пассивная форма поведения субъектов, так как им не требуется совершения каких-либо специальных действий по воплощению требований норм права – ему достаточно лишь не совершать запрещенных законом действий;
- осуществляется вне конкретных правоотношений;
- происходит естественно, обычно, незаметно, никак не фиксируется.

2. Исполнение связано с выполнением активных обязанностей, строго определенных в законе.

Особенности:

- путем исполнения происходит реализация обязывающих норм;

– осуществляется активными действиями субъекта права, причем обязанность признается исполненной в том случае, если она выполнена вовремя, в надлежащем месте и надлежащим образом;

– отличается императивностью, властью, так как за неисполнение юридических предписаний могут последовать санкции;

– правоисполнительные действия фиксируются, оформляются, то есть требуют принятия определенного документа.

3. Использование выражается в осуществлении субъектами права предоставленных им прав по своему усмотрению.

Особенности:

– путем использования осуществляется реализация управомочивающих норм;

– использование может осуществляться как активным поведением, так и пассивным;

– характеризуется добровольностью, никто не может заставить гражданина использовать свое право.

4. Применение – это властная деятельность компетентных органов по разрешению конкретного юридического дела, в результате чего выносится соответствующий индивидуальный акт.

9.2. Применение права

В форме применения права государство еще раз (после издания нормативного правового акта) властно подключается к процессу правового регулирования. Правоприменение требуется в тех случаях, когда юридическая норма не может быть реализована без властного содействия органов государства. К таким случаям можно отнести следующие:

а) когда необходимо официально установить юридически значимые обстоятельства (признание гражданина в судебном порядке умершим или безвестно отсутствующим);

б) когда диспозиция нормы вообще не реализуется без индивидуального государственно-властного веления, то есть субъективное право гражданина не может быть реализовано без государственно-властного веления (право на пенсию);

в) когда речь идет о реализации санкции, то есть нужно привлечь правонарушителя к юридической ответственности;

г) между субъектами права существует спор об их правах и обязанностях (например, спор о правах незаконно уволенного работника);

д) существует необходимость принять решение о награждении отличившихся граждан.

Основные признаки правоприменения:

1) особый субъект – применяют право только уполномоченные на то компетентные субъекты (государственные, муниципальные органы и т. п.). В порядке исключения это может быть общественный орган (например, по

уполномочию государства профсоюзы применяют некоторые нормы трудового законодательства);

2) носит государственно-властный характер;

3) имеет ряд стадий (установление фактической и юридической основы дела, принятие решения);

4) осуществляется в процессуальной форме (в целях гарантии законного и справедливого разрешения дела данная деятельность жестко регламентирована специальными (процедурными) юридическими нормами права);

5) имеет творческий характер;

6) результаты правоприменения оформляются индивидуальным юридическим актом – актом применения права;

7) направлено на достижение конкретных правовых последствий – субъективных прав и юридических обязанностей.

Правоприменение необходимо, когда субъекты не могут без помощи властных органов реализовать свои права и обязанности, когда возникает потребность в государственном принуждении, когда имеется спор по поводу юридического факта и т. п.

Принципы правоприменительной деятельности:

1) законность (означает, что субъекты правоприменения должны действовать в рамках имеющихся законов и подзаконных актов);

2) социальная справедливость (означает, что субъект правоприменения должен действовать в интересах не только отдельных граждан или групп, а всего общества);

3) целесообразность (означает, что необходимо учитывать конкретные сложившиеся условия, специфику ситуации в момент вынесения решения);

4) обоснованность (означает, что в ходе принятия правоприменительного решения необходимо в полной мере выявлять, тщательно изучать и использовать все относящиеся к делу материалы, достоверные и не подлежащие сомнению факты).

9.3. Стадии процесса применения норм права

Правоприменение – последовательная деятельность, осуществляемая в рамках нескольких этапов, стадий. Данная деятельность регламентируется соответствующими процедурными нормами (уголовно-процессуальными, гражданско-процессуальными, административно-процессуальными и иными), которые устанавливают определенный порядок правоприменения и обеспечивают его логическую завершенность.

Можно выделить три основные стадии данного процесса:

1) установление фактических обстоятельств дела;

2) формирование юридической основы дела;

3) решение дела.

В качестве дополнительной стадии может выступить государственно-принудительная реализация правоприменительного акта.

Первые две стадии имеют подготовительный характер и разделение их достаточно условное. В реальной жизни они протекают практически параллельно, и правоприменителю приходится обращаться то к фактической стороне дела, то к юридической, постепенно формируя и ту и другую.

1. Установление фактической основы дела. На этой стадии устанавливается объективная истина по делу. Правоприменение будет обоснованным только тогда, когда фактические обстоятельства проанализированы с достаточной полнотой и достоверностью. Для этого по закону необходимо совершить целый ряд процессуальных действий (осмотр места происшествия, опрос свидетелей, исследование вещественных доказательств, следов, документов, назначение, если это необходимо, экспертизы и т. д.). Важно установить мотивы преступления, выяснить причины, способствовавшие его совершению. Ответив на вопросы «что, где, когда, кто, как, почему», следователь может получить более или менее ясную картину случившегося, то есть установить фактическую основу дела. По сути, речь здесь идет о сборе всей юридически значимой информации, относящейся к конкретному делу.

2. Установление юридической основы дела. На данной стадии правоприменитель выбирает отрасль, институт и норму права, регулирующие данное общественное отношение, проверяет подлинность текста норм права, их пределы действия во времени, в пространстве и по кругу лиц, уясняет смысл и содержание юридических предписаний путем толкования, квалифицирует деяние.

3. Вынесение решения. На этой стадии принимается решение и выносится правоприменительный акт. Именно в рамках данного этапа решается судьба этого дела и от того, какие выводы будут сформулированы в ходе решения, зависит дальнейшее развитие правоотношений. Установление фактической и юридической основы дела выступают как бы подготовительными стадиями применения норм права. Принятие же решения является завершающей и вместе с тем основной стадией. После этого оно должно быть исполнено и конкретное общественное отношение реально урегулировано.

9.4. Акты применения: понятие, признаки и виды

Акт применения права (правоприменительный акт) – это такой правовой документ, который содержит индивидуальное властное предписание, вынесенное компетентным органом в результате решения конкретного юридического дела.

Он выступает итогом правоприменительной деятельности. Признаки актов применения права.

1. Исходит от компетентных органов; носит властный характер.

2. Носит индивидуальный, а не нормативный характер, поскольку адресован конкретным субъектам, указывает на то, кто в данной ситуации обладает субъективными правами и юридическими обязанностями.

3. Имеет определенную установленную законом форму и определенную структуру, т. е. состоит из вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной частей.

Классификация правоприменительных актов.

- по форме: на указы, приговоры, решения, приказы и т. п.;
- по субъектам, их издающим: на акты государственных и негосударственных (в частности, муниципальных) органов;
- по функциям права: на регулятивные (приказ о повышении по службе) и охранительные (постановление о возбуждении уголовного дела);
- по роли и месту в процессе правоприменения: на основные (выражают конечное решение юридического дела, например, приговор) и вспомогательные (подготавливают издание основных, в частности, постановление о привлечении лица в качестве обвиняемого);
- по предмету правового регулирования – на акты уголовно-правовые, гражданско-правовые и т. п.;
- по последствиям: на правообразующие, правопрекращающие и правоизменяющие.

Общее между нормативными актами и актами применения права:

- 1) являются правовыми актами;
- 2) исходят от государства, принимаются и обеспечиваются компетентными (прежде всего государственными) органами;
- 3) это властные по своему характеру документы;
- 4) обладают юридической силой (порождают правовые последствия, защищаются государством).

В отличие от нормативного правоприменительный акт:

- 1) принимается именно на основе нормативного;
- 2) конкретизирует норму права, содержащуюся в нормативном акте, применительно к индивидуальным ситуациям, отношениям;
- 3) носит персонифицированный характер;
- 4) не является источником права и рассчитан только на однократное применение;
- 5) выступает юридическим фактом для возникновения, изменения и прекращения соответствующих правоотношений.

9.5. Пробелы в праве. Способы их устранения и преодоления

В стадии формирования правовой основы в процессе правоприменения могут возникнуть помехи из-за наличия в законодательстве пробела. Пробел – это полное или частичное отсутствие в действующем законодательстве необходимых юридических норм.

Пробелы в праве следует отличать от случаев полной неурегулированности социальной сферы, которая может быть ликвидирована лишь путем правотворческой деятельности.

Отличительная черта пробела в праве в том, что те фактические обстоятельства, в отношении которых отсутствует конкретное нормативное предписание, в общем и целом правом урегулированы. Таким образом, пробелы – это своего рода «пропуски» в правовом пространстве.

С точки зрения причин возникновения пробелов в законодательстве пробельность может быть первоначальной и последующей.

Первоначальная имеет место в том случае, когда обстоятельства, требующие правового урегулирования, уже существовали, но законодатель их упустил, не охватил формулировками нормативно-правового акта.

Последующая пробельность является следствием появления новых отношений в предмете правового регулирования в результате развития регулируемой социальной сферы, то есть той сферы, на которую законодатель в целом уже распространил свою волю. Таким образом, в каком-то смысле образование последующих пробелов в законодательстве – явление закономерное, хотя в таких ситуациях в полной мере себя должно проявлять правовое прогнозирование.

Существуют объективные и субъективные причины пробелов в праве. Они должны своевременно устраняться и преодолеваться. Устранить пробел можно лишь с помощью правотворческого процесса путем принятия новой нормы права. Преодолеть же пробел можно с помощью правоприменительного процесса.

Традиционно в юриспруденции выделяют два способа восполнения пробелов в праве – аналогию закона и аналогию права. Некоторые авторы в качестве еще одного способа называют субсидиарное применение права.

Аналогия закона – это решение конкретного юридического дела на основе правовой нормы, рассчитанной не на данный, а на сходные случаи.

Аналогия закона предполагает соблюдение ряда условий:

- а) наличие общей правовой урегулированности данного случая;
- б) отсутствие адекватной юридической нормы;
- в) существование аналогичной нормы, то есть нормы, в гипотезе которой указаны обстоятельства, аналогичные тем, с которыми столкнулся правоприменитель.

Сходство юридических фактов как раз и позволяет задействовать диспозицию аналогичной нормы.

Аналогия права – это решение конкретного юридического дела на основе общих принципов и смысла права. Данный способ преодоления пробелов возможен лишь в том случае, когда нет конкретной нормы, которая бы регулировала сходный случай. Причем ее нет ни в данной отрасли, ни в смежной. При таком применении первостепенную важность приобретают принципы права (справедливость, равенство перед законом и судом и

т. п.), большинство из которых устанавливаются в Конституции. Поэтому правоприменитель, базируясь во многом на собственном правосознании и мотивируя решение по делу, может ссылаться на конкретные конституционные статьи.

Аналогия права представляет менее точный прием решения юридического дела по аналогии и предполагает соблюдение следующих условий:

- а) наличие общей правовой урегулированности данного случая;
- б) отсутствие адекватной юридической нормы;
- в) отсутствие аналогичной нормы.

Субсидиарное применение права – это та же аналогия правовой нормы (аналогия закона), но принадлежащей другой – родственной отрасли права. Такое возможно, например, между нормами гражданского права и семейного, административного и финансового права. Понятно, что субсидиарное применение не имеет смысла, если аналогичная норма имеется в той же отрасли права.

По нормам международного права в уголовном и административном праве аналогия исключается.

Контрольные вопросы

1. Что такое реализация права? Каковы его виды?
2. В каких формах может осуществляться непосредственная реализация права?
3. Почему применение права называют особой формой реализации права?
4. Назовите и охарактеризуйте стадии правоприменительной деятельности.
5. Какие признаки отличают правоприменительный акт?
6. Что называют пробелом в праве? Почему в законодательстве возникают пробелы?

§ 10. Механизм правового регулирования

10.1. Понятие и предмет правового регулирования

Функционирование права в обществе, его реализация выражается в правовом регулировании, под которым понимается осуществляемое при помощи системы особых юридических средств воздействие на общественные отношения. Целью правового регулирования является создание необходимых условий для развития общества, а также создание в обществе стабильного правопорядка и системы органов, способных этот правопорядок поддерживать и защищать.

Предметом правового регулирования являются общественные отношения. Регулировать общественные отношения – значит вводить их в определенные рамки, способствовать их развитию. Однако правовому ре-

гулированию подвергаются далеко не все общественные отношения, не всякое поведение человека. Право регулирует лишь то поведение, которое социально значимо, оказывает влияние на других людей. Правом не регулируется мыслительная, психическая деятельность человека, его личная жизнь.

Правовое регулирование следует отличать от правового воздействия в целом. Правовое воздействие – более широкое понятие. Оно включает в себя регулирование поведения и воздействие на сознание человека, на его установки. Тот или иной субъект может никогда не быть участником каких-либо действий, предусмотренных нормами права. Однако его ознакомление с содержанием определенного закона оказывает влияние на его сознание. Правовое воздействие может выражаться и в общем идеологическом, агитационно-пропагандистском, информационном влиянии действующих юридических норм. В составе правового воздействия традиционно рассматривают: правосознание, правовую культуру, правовые принципы, правотворческий процесс и собственно механизм правового регулирования.

В отличие от общего идеологического воздействия, которое одинаково характерно и для права, и для иных идеологических институтов, правовое регулирование осуществляется при помощи системы особых юридических средств – правовых норм, правоотношений, индивидуальных актов, которые призваны привести к намеченным результатам.

10.2. Механизм правового регулирования: понятие и основные элементы

Механизм правового регулирования – это система юридических средств, организованных последовательным образом в целях упорядочения общественных отношений, содействия удовлетворению интересов субъектов права.

Механизм правового регулирования представляет собой долговременный процесс, который состоит из определенных стадий. Можно выделить следующие стадии:

1) издание нормы права и ее общее воздействие (регламентация общественных отношений).

Правовое регулирование начинается с принятия нормативных правовых актов, устанавливающих, изменяющих или отменяющих правовые нормы, из которых и складывается право;

2) возникновение субъективных прав и субъективных юридических обязанностей. На этой стадии происходит конкретизация норм права применительно к определенной жизненной ситуации и возникновение правоотношения;

3) реализация субъективных прав и исполнение юридических обязанностей. Права и обязанности участников правоотношений реализуются

в жизни, т. е. воплощаются в конкретном, фактическом поведении участников общественного отношения;

4) применение права.

Для реализации норм права в фактическом поведении субъектов необходимо издание актов применения права. Это факультативная стадия правового регулирования, которая может существовать между первой и второй или второй и третьей стадиями. Так как многие нормы права не могут быть реализованы без властного вмешательства, в ряде случаев для достижения намеченного результата необходимы дополнительные акты (акты применения права) специальных государственных органов.

Можно выделить следующие элементы механизма правового регулирования:

1) норма права (устанавливается модель удовлетворения интересов). Нормы права устанавливают общие и юридически обязательные правила поведения тех участников общественных отношений, которые находятся в сфере правового регулирования. Они излагаются в различных по своей юридической силе нормативных правовых актах, не теряя при этом своей общеобязательности. Основопологающее регулирующее воздействие нормы права на общественные отношения состоит в том, что она определяет круг субъектов, на которых распространяется ее действие; формулирует обстоятельства, при которых данные субъекты руководствуются ее предписаниями; раскрывает содержание самого правила поведения; устанавливает меры юридической ответственности за нарушение указанных правил;

2) юридический факт или фактический состав. При наличии юридических фактов правовые нормы начинают действовать: у конкретных лиц возникают или изменяются конкретные права и обязанности;

3) правоотношение (нормативные требования здесь конкретизируются для субъектов права). Правоотношение – это важнейший и необходимый элемент реальной жизни права. В нем общие, обезличенные права и обязанности, закрепленные в нормах права, превращаются в конкретные и взаимосвязанные права и обязанности индивидуальных субъектов (лиц или организаций), в соответствии с которыми те должны соотносить свое поведение;

4) акты реализации прав и обязанностей (действия субъектов в форме соблюдения, исполнения и использования). Акты реализации юридических прав и обязанностей – это фактическое поведение субъектов правоотношений по осуществлению их прав и обязанностей. Посредством этих актов достигаются цели правового регулирования, удовлетворяются конкретные законные интересы управомоченных и обязанных лиц. Основными формами реализации прав и обязанностей являются: использование предоставленных нормами права возможностей; исполнение обязывающего правового предписания; соблюдение правовых запретов. При невозможности самостоятельной реализации субъектами права принадлежащих

им юридических прав и обязанностей государство в лице своих компетентных органов осуществляет правоприменительную деятельность, призванную обеспечить их полную реализацию (изымает налоги, назначает пенсии, осуществляет правосудие);

5) правоприменительные акты.

В зависимости от того, какие элементы механизма правового регулирования последовательно используются, можно говорить о простом и сложном процессе регулирования.

Простое регулирование – процесс, в котором используется один государственный властный акт – нормативный акт. Индивидуализацию же прав и обязанностей осуществляют сами субъекты, к которым этот акт обращен.

Сложное регулирование – процесс, в котором используются два акта государственно-властного характера, один из которых нормативный акт, а другой – акт применения нормы права.

10.3. Методы, способы и типы правового регулирования

Метод правового регулирования – совокупность способов правового воздействия на общественные отношения в зависимости от их характера.

Различают:

1) авторитарный метод (субординации – императивный) – это централизованное регулирование, основанное на властных началах (используется в административном, уголовном праве и т. п.). Императивный, или властно-побудительный, метод – строго обязательный, не допускающий отступлений от требований юридического установления. Данный метод в качестве основного юридического средства использует властное предписание. Что предписано, то и следует делать, не допуская каких-либо отступлений;

2) автономный метод (равноправия – диспозитивный) – децентрализованное регулирование, при котором участники общественных отношений выступают как равноправные стороны (применяется в гражданском, семейном праве). Диспозитивный метод основан на учете инициативы, самостоятельности в выборе того или иного поведения участниками регулируемых отношений. Он допускает возможность сторонам урегулировать собственные действия по своему усмотрению. Законом лишь определяются пределы такого усмотрения либо устанавливаются определенные процедуры.

Способы правового регулирования – это приемы регулирования общественных отношений. Они зависят от вида правовых норм, например:

1) запрещение есть возложение обязанности воздержаться от совершения действий (запрещающие нормы);

2) дозволение есть предоставление права на активные действия (управомочивающие нормы);

3) обязывание есть возложение обязанности по активному поведению – что-то сделать, передать, уплатить (обязывающие нормы);

4) рекомендование (совет).

Тип правового регулирования представляет собой общую направленность воздействия системы права на общественные отношения, которая зависит от того, что лежит в основе регулирования – дозволение или запрет.

В основе общедозволительного типа регулирования лежит общее дозволение, в котором используется принцип «разрешено все, что не запрещено». Это значит, субъекты вправе совершать любые действия, не попавшие в разряд запрещенных (в гражданском праве можно совершать любые действия, за исключением тех, которые противоречат закону).

В основе разрешительного типа регулирования лежит общий запрет, он строится по принципу «запрещено все, что не разрешено». Это значит субъекты могут совершать только те действия, которые разрешены в нормах права, причем в большинстве случаев еще необходимо иметь компетентное решение государственного органа. Например, запретив работу в выходные дни, трудовое законодательство в порядке исключения разрешает работать в выходные дни при особых условиях оплаты или предоставления льгот.

10.4. Стимулы и ограничения в механизме правового регулирования

Правовой стимул – это правовое побуждение к законопослушным действиям, создающее для удовлетворения собственных интересов субъекта, режим благоприятствования.

Общие признаки реализации правовых стимулов:

1) они связаны с благоприятными условиями для осуществления собственных интересов личности, так как обещают либо предоставляют ценности, а иногда отменяют либо снижают меру лишения (например, снижение меры наказания за чистосердечное признание и помощь следствию);

2) расширяют объем возможностей, свободы, субъективных прав, законных интересов;

3) обозначают собой положительную правовую мотивацию;

4) предполагают повышение положительной активности.

Правовые стимулы различают по:

1) предмету правового регулирования – конституционные, гражданские, экологические и т. п.;

2) объему – основные (субъективное право), частичные (законный интерес) и дополнительные (льгота);

3) времени действия – постоянные (право на собственность) и временные (разовая премия);

4) содержанию – материально-правовые (зарплата) и морально-правовые (благодарность).

Правовое ограничение – это правовое сдерживание противозаконной деятельности, создающее условия для охраны и защиты интересов субъектов права и общественных интересов.

Общие признаки реализации правовых ограничений:

- 1) они связаны с неблагоприятными условиями (угроза или лишение определенных ценностей) для осуществления интересов субъектов права;
- 2) сообщают об уменьшении объема возможностей, свободы, прав личности, что достигается с помощью обязанностей, запретов, наказаний и т. п.;
- 3) обозначают собой отрицательную правовую мотивацию;
- 4) предполагают снижение отрицательной активности;
- 5) направлены на защиту общественных отношений, выполняют функцию их охраны.

Виды правовых ограничений:

- 1) по предмету правового регулирования – конституционные, гражданские, экологические и т. п.;
- 2) по объему – полные (ограничение дееспособности детей) и частичные (ограничение дееспособности несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет);
- 3) по времени действия – постоянные (установленные законом избирательные ограничения) и временные (обозначенные в акте о чрезвычайном положении);
- 4) по содержанию – материально-правовые (лишение премии) и морально-правовые (выговор).

Контрольные вопросы

1. В чем заключаются правовое регулирование и правовое воздействие? Как они соотносятся между собой?
2. Раскройте понятие и признаки механизма правового регулирования.
3. Какова структура механизма правового регулирования?
4. Какие стадии включает в себя механизм правового регулирования?
5. Что понимается под предметом правового регулирования?
6. Каковы способы и типы правового регулирования?
7. Каким образом можно повысить эффективность правового регулирования?

§ 11. Правомерное и неправомерное поведение.

Юридическая ответственность

11.1. Правомерное поведение: понятие, признаки и виды

В основе правомерного поведения лежит понимание людьми справедливости и полезности правовых установлений, их ответственность пе-

ред обществом и государством за свои поступки, что основано на социальной зрелости и юридической грамотности личности.

Правомерное поведение – это деяние субъектов, соответствующее нормам права и социально полезным целям.

Признаки правомерного поведения:

1) правомерное поведение реализуется в установленных законодательством рамках (формальный признак);

2) правомерное поведение социально полезно, не противоречит общественным интересам и целям, что составляет его объективную сторону (содержательный признак);

3) правомерное поведение является осознанным (субъективный признак).

Классифицировать правомерное поведение можно по различным основаниям.

I. По социальной значимости:

1) поведение необходимое обществу (например, служба в армии);

2) поведение желательное для общества (например, научное или творческое занятия);

3) поведение, допускаемое обществом (отправление религиозных культов).

II. По мотивам совершения поступков (субъективной стороны):

1) социально-активное, где субъект поступает на основе убеждения в необходимости и целесообразности действовать правомерно. Высшая форма правомерного поведения, выражающаяся в высоком уровне правосознания и правовой культуры, ответственности и добровольности. Здесь субъект действует не из-за страха перед наказанием и не из-за поощрения, а на основе убеждения в необходимости и целесообразности правомерного поведения;

2) конформистское, когда субъект подчиняется правовым предписаниям по принципу «все так делают»;

3) маргинальное, когда субъект поступает в соответствии с правовыми предписаниями под воздействием угрозы государственного принуждения, из-за страха перед наказанием.

11.2. Понятие, признаки и виды правонарушений

Правомерное поведение и правонарушения – это антиподы. Причины правонарушений заложены в противоречиях общественной жизни и в несовершенстве самого человека.

Правонарушение – это виновное, противоправное, общественно опасное деяние лица, причиняющее вред интересам общества, государства и личности.

Признаки правонарушения:

– правонарушение всегда деяние (действие или бездействие);

- правонарушение – это виновное деяние;
- правонарушение – это противоправное деяние, т. е. нарушающее правовые предписания;
- правонарушение ведет к наступлению вредного результата;
- существует причинно-следственная связь между деянием и вредным результатом;
- правонарушение влечет применение мер юридической ответственности.

Правонарушения классифицируются в зависимости от их социальной опасности (вредности). По этому основанию все правонарушения подразделяются на преступления и проступки.

1. Преступления (уголовные правонарушения) отличаются максимальной степенью общественной вредности, посягают на наиболее социально значимые интересы, охраняемые от посягательств уголовным законодательством. В отличие от иных видов правонарушений перечень преступных деяний, предусмотренных уголовным законом, является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит.

2. Проступки отличаются меньшей степенью социальной опасности (вредности), совершаются в различных сферах общественной жизни, имеют разные объекты посягательства и юридические последствия.

В свою очередь проступки классифицируются на:

- гражданские (правонарушения, совершаемые в сфере имущественных и личных неимущественных отношений, выражающиеся в нанесении организациям или отдельным гражданам имущественного вреда, состоящего в неисполнении обязательств по договору, в распространении сведений, порочащих честь и достоинство гражданина);

- административные (правонарушения, посягающие на установленный законом общественный порядок, на отношения в области исполнительно-распорядительной деятельности органов государства, не связанные с осуществлением служебных обязанностей);

- дисциплинарные (правонарушения, которые совершаются в сфере трудовых отношений и посягают на внутренний распорядок деятельности предприятий, учреждений и организаций). Примерами таких проступков могут быть опоздания на службу, прогулы, невыполнение распоряжений администрации, нарушение технологических правил, недобросовестное выполнение трудовых обязанностей и др.;

- процессуальные (правонарушения, посягающие на установленные законом процедуры осуществления правосудия, например, неявка в суд).

11.3. Юридический состав правонарушения

Юридический состав – это система признаков правонарушения, необходимых и достаточных для применения мер юридической ответственности.

Конструкция юридического состава:

1. Субъект правонарушения – это дееспособное физическое или юридическое лицо, совершившие данное деяние.

2. Объект правонарушения – это то, на что посягает правонарушение; родовым объектом выступают общественные отношения, видовым объектом – жизнь, здоровье, честь, имущество и т. п.

3. Субъективная сторона правонарушения – совокупность признаков, характеризующих личное психологическое отношение лица к своему деянию и его последствиям. Здесь главной категорией выступает вина, под которой понимают психическое отношение лица к совершенному им противоправному деянию. Выделяют две формы вины – умысел (ст. 25 УК РФ) и неосторожность (ст. 26 УК РФ).

Умысел может быть прямым, когда лицо сознает общественно опасный характер своих деяний, предвидит возможность или неизбежность наступления вредных последствий и желает их наступления.

Умысел может быть косвенным, когда лицо сознает общественно опасный характер своих деяний, предвидит возможность наступления вредных последствий, но не желает, а сознательно их допускает либо относится к ним безразлично.

Неосторожность может быть в форме легкомыслия, когда лицо предвидит вредные последствия своего поведения, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывает их предотвратить.

Неосторожность может быть в форме небрежности, когда лицо не предвидит общественно вредные последствия своего поведения, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности могло, а значит и должно было и их предвидеть.

4. Объективная сторона правонарушения – совокупность внешних признаков, характеризующих данное правонарушение, к которым относят:

- наличие самого деяния;
- противоправность деяния (формальный аспект);
- вредный результат деяния (содержательный аспект);
- причинную связь между деянием и вредным результатом (вредоносный результат должен быть следствием, а само поведение – причиной именно этого результата);
- условия совершения правонарушения (место, время и способ).

11.4. Понятие, признаки, основания и виды юридической ответственности

Юридическая ответственность – это мера защиты интересов личности, общества и государства, которая наступает в результате нарушения предписаний правовых норм и проявляется в форме применения к правонарушителю мер государственного принуждения.

Важнейшим признаком юридической ответственности является то, что она определяется государством и применяется его компетентными органами.

Мерами юридической ответственности могут выступать:

- меры личного характера (лишение свободы);
- меры имущественного характера (штраф, конфискация);
- меры организационного характера (увольнение).

Признаки юридической ответственности:

- 1) устанавливаются государством в правовых нормах;
- 2) опираются на силу государственного принуждения;
- 3) применяются специально уполномоченными государственными органами;
- 4) связаны с возложением дополнительных обязанностей;
- 5) выражаются в виде определенных отрицательных последствий личного, имущественного и организационного характера;
- 6) выступают формой реализации санкции правовой нормы в конкретном случае и применительно к конкретному лицу, но с санкцией не отождествляются, ибо санкция – часть структуры нормы права, содержащая последствия осуществления диспозиции, которые могут быть как неблагоприятными (ответственность), так и благоприятными (поощрение);
- 7) возлагаются в процессуальной форме;
- 8) наступают только за совершенное правонарушение.

Основания юридической ответственности:

1. Фактическим основанием юридической ответственности выступает правонарушение, характеризующееся совокупностью признаков, образующих его состав.

2. Юридическим основанием юридической ответственности является норма права и соответствующий правоприменительный акт, в котором компетентный орган устанавливает конкретный объем и форму принудительных мер к данному правонарушителю. Подобным актом может являться приказ администрации, приговор или решение суда и т. п.

Юридическую ответственность классифицируют в основном по отраслевому признаку:

1. Уголовная (применяется только за преступления; никто не может быть признан виновным в совершении преступления, а также подвергнут уголовному наказанию иначе как по приговору суда и в соответствии с уголовным, уголовно-процессуальным и уголовно-исполнительным законодательством; меры уголовной ответственности – наиболее жесткие формы государственного принуждения, направленные преимущественно на личность виновного, – смертная казнь, лишение или ограничение свободы и т. д.).

2. Административная (наступает за совершение административного проступка на основе законодательства об административных правонару-

шениях и выражается в таких мерах, как штраф, лишение специального права).

3. Гражданская (наступает за нарушение договорных обязательств имущественного характера или за причинение имущественного внедоговорного вреда. Возмещение вреда – основной принцип гражданско-правовой ответственности; возмещение убытков в некоторых случаях дополняется штрафными санкциями, например, выплатой неустойки).

4. Дисциплинарная (применяется за нарушение трудовой, учебной, служебной, воинской дисциплины; возлагается администрацией предприятия, учреждения, организации; в отношении же отдельных категорий – дисциплинарными коллегиями; меры дисциплинарной ответственности – выговор, лишение премии, увольнение и т. д.).

11.5. Цель, функции и принципы юридической ответственности

В качестве основной цели юридической ответственности выступает обеспечение прав и свобод субъектов права, охрана и защита общественного порядка. Именно ради удовлетворения интересов субъектов права, справедливой упорядоченности социальных связей установлен и используется этот правовой инструмент.

Функции юридической ответственности определяются целью. Среди них можно выделить:

1) карательную функцию, характеризующую жесткое наказание правонарушителя;

2) штрафную функцию, выражающуюся в таком наказании виновного лица, которое налагает на него личные имущественные обременения;

3) праввосстановительную функцию, позволяющую возместить убытки, компенсировать потери, восстановить права и законный интерес потерпевшего субъекта;

4) воспитательную функцию, призванную формировать мотивы к правомерному поведению, предупреждать как новые правонарушения со стороны лица, подвергнутого мерам ответственности (частная превенция), так и правонарушения иных лиц (общая превенция).

В юридической литературе выделяют ряд основных принципов юридической ответственности. Ими являются:

1. Справедливость, означающая, что юридическая ответственность должна соответствовать следующим требованиям:

- нельзя за проступки устанавливать уголовные наказания;
- за одно правонарушение возможно лишь одно юридическое наказание (запрет двойного наказания);
- карательная ответственность должна соответствовать тяжести совершенного правонарушения.

2. Гуманизм, выражающийся, в частности, в запрете устанавливать и применять такие меры наказания, которые унижают человеческое достоинство.

3. Законность, выражающаяся в том, что юридическая ответственность возлагается на виновное лицо строго по закону и за деяния, предусмотренные законом.

4. Обоснованность, означающая необходимость объективно и всесторонне исследовать обстоятельства дела, установить факт совершения лицом конкретного правонарушения и соответствующую норму права.

5. Неотвратимость, означающая неизбежность наступления юридической ответственности, обязательную и эффективную карательную реакции со стороны государства в отношении виновных лиц.

6. Целесообразность, означающая: а) индивидуализацию государственно-принудительных мер в зависимости от тяжести совершенного правонарушения, личностных свойств правонарушителя; б) возможность смягчения и даже отказа от применения мер ответственности в случае, если ее цели могут быть достигнуты иным путем.

Контрольные вопросы

1. Какое поведение называется правомерным? Какие виды правомерного поведения Вы можете назвать?

2. Что такое правонарушение и каковы его признаки?

3. Какие Вы знаете виды правонарушений? Приведите примеры преступлений и проступков. По каким признакам вы их различаете?

4. Какие элементы образуют состав правонарушения? Охарактеризуйте каждый из этих элементов.

5. Что такое юридическая ответственность? Какими признаками она характеризуется?

6. Перечислите цели, функции и основания юридической ответственности.

§ 12. Правосознание и правовая культура

12.1. Понятие и структура правосознания

Термин «правосознание» состоит из двух слов – «право» и «сознание». Понятие правосознания прямо отвечает на вопрос: как право воспринимается, осознается, оценивается субъектом, как он к нему относится. В практическом плане право и правосознание оказывают мощное воздействие друг на друга. С одной стороны, право служит основой и источником формирования правосознания; с другой – правосознание оказывает существенное влияние на право, его развитие, совершенствование, повышение эффективности.

Правосознание определяется реальными условиями жизни общества, уровнем правопорядка и законности, деятельности органов государства,

должностных лиц и граждан в сфере правовых отношений. Оно представляет собой отражение в сознании людей правовой стороны жизни общества и включает в себя представления о действующем в данном обществе законодательстве, его состоянии, необходимости совершенствования, мнение людей об условиях и целесообразности исполнения предписаний норм права.

Правовое сознание – это одна из форм общественного сознания, представляющая собой совокупность взглядов, идей, концепций, оценок, чувств, эмоций людей в отношении всей юридической действительности.

Правосознание, как сложное социальное явление, обладает собственной внутренней структурой. В структуре правового сознания выделяют два элемента: правовую психологию и правовую идеологию.

Правовая психология – это совокупность чувств, эмоций, настроений, переживаний, которые испытывают люди по поводу тех или иных проявлений права: издания юридических норм, их реализации, законности и др.

Правовая психология выражается в отдельных психологических реакциях любого человека или социальной группы на государственную деятельность, законодательство, правовое регулирование, другие юридические феномены. Радость или огорчение по поводу принятия того или иного нормативного акта, удовлетворение или недовольство от правореализационной деятельности, равнодушное отношение к противоправному поведению – все эти правовые чувства в совокупности образуют правовую психологию. И от того, каковы были эмоции (положительные, отрицательные) во многом зависит, пойдёт ли человек на сближение с правом, на более глубокое его познание или нет. Именно от отношения к праву во многом зависит его эффективность.

Правовая идеология – это совокупность устоявшихся юридических идей, теорий, взглядов, принципов, которые в концептуальном, систематизированном виде отражают и оценивают правовую реальность. По сравнению с правовой психологией, в основу которой положены психологические переживания людей по поводу отдельных конкретных проявлений государственно-правового воздействия, идеология представляет собой осознанное отношение к праву, выражаемое в обоснованной, аргументированной критике или одобрении всей правовой системы, правовых учреждений, судов, отдельных законов и т. п.

12.2. Виды и функции правового сознания

Существует два основных основания, по которому можно разделить правовое сознание на виды.

По субъектам правовое сознание подразделяется на индивидуальное, групповое и общественное. Индивидуальное и групповое правовое сознание носит общественный (социальный) характер. Общественное и групповое правосознание не существует вне индивидуального.

Индивидуальное правовое сознание – это правовое сознание, которое принадлежит конкретному индивиду. Оно появляется в результате включения человека в систему общественных связей и осознание им группового и общественного правового сознания. Этот вид правосознания уникален и неповторим, но имеет конечное время своего существования, заканчивается со смертью индивида.

Групповое правовое сознание – такое правосознание, которое свойственно отдельному человеческому коллективу. Возникает у обособленной группы людей с определенными специфическими потребностями и интересами. И осознание правовой действительности преломляется через их потребности и интересы, этим и отличается групповое от индивидуального правового сознания.

В правовом сознании общества закрепляются типичные устойчивые взгляды на право и его институты, существующие в данном обществе. Лишь на этом уровне окружающая правовая действительность отражается всесторонне.

По способу отражения правовой действительности выделяют три уровня правосознания: обыденное, профессиональное и научное (теоретическое).

Обыденное правосознание складывается стихийно, под влиянием конкретных условий жизни, личного жизненного опыта и правового образования, доступного населению. Этот вид правового сознания присущ основной массе членов общества, поскольку они не имеют специальной юридической подготовки. Обыденное правосознание представляет отражение правовых явлений на основе опыта индивида, оно формируется, складывается в процессе повседневной жизни, приобретаемого жизненного опыта, правового общения, например, при чтении газет, публикующих нормативные правовые документы, и при посещении судов, полиции, и при встречах с должностными лицами на улице (например, с сотрудниками ГИБДД) и т. д. Также необходимо указать, что этот вид правового сознания имеет разрозненный, хаотичный характер, наряду с правильными могут уживаться ошибочные взгляды и представления о праве и его институтах.

Профессиональное правосознание – понятия, представления, идеи и убеждения, традиции, стереотипы, складывающиеся в среде профессионалов юристов. Оно оценивает право как необходимое и полезное для общества явление, а его нормы – как целесообразные и справедливые правила, признает право как фактор, обеспечивающий стабильность в обществе.

Научное (теоретическое) правосознание – идеи, концепции, взгляды, выражающие систематизированное, теоретическое освоение права. Научное правосознание формируется на основе широких научных исследований и обобщений правовых явлений, изучения юридической практики. Оно свойственно в основном ученым юристам.

Под функциями правосознания понимают не воздействие, а взаимодействие правового сознания с окружающей правовой действительностью. Основными функциями правосознания являются познавательная, оценочная и регулятивная. В литературе называют также функции правового моделирования, прогностическую, воспитательную и др.

Познавательная функция выражается в приобретении человеком определенных юридических знаний в процессе его интеллектуальной, мыслительной деятельности. Посредством познавательной функции правового сознания индивид или группа индивидов воспринимают существующую правовую действительность. Познавательная функция связана с анализом общественной жизни, познанием социально-экономических процессов под углом зрения их правового осознания. При осуществлении этой функции у индивида накапливается определенный жизненный опыт в сфере права, который осмысливается с помощью оценочной функции.

Оценочная функция состоит в том, что с помощью правосознания дается оценка конкретным жизненным обстоятельствам как юридически значимым. Правовая оценка – это деятельность субъектов права по установлению (отождествлению) различных жизненных ситуаций с их правовой квалификацией с точки зрения своих представлений о праве, законности, должном поведении.

Оценочная функция позволяет человеку на основе имеющихся у него знаний составить представления об основных сторонах правовых явлений в обществе.

Регулятивная функция определяет соотношение уровня правосознания и состояния законности и правопорядка. Чем выше правосознание, тем крепче законность и правопорядок в обществе и, напротив, чем ниже правосознание, тем больше совершается правонарушений. С помощью данной функции правосознания люди сопоставляют своё представление о поведении с правовыми принципами, нормами, корректируют его. При этом правосознание помогает не только найти именно правомерный вариант поведения, но и из множества вариантов выбрать наиболее оптимальный и нужный в данной ситуации.

Значение идеологической функции определяется тем, что предметы отражения правового сознания – государство и право – это общественные явления, в которых находят выражение глубокие общезначимые социальные процессы, такие как взаимоотношение личности и общества, общественное разделение труда и другие. Идеологическая функция служит определенной призмой, смотря через которую человек должен видеть то, что навязано государством, т. е. господствующим классом.

Правосознание выполняет также функцию моделирования. Результатом действия функции правового моделирования является формирование определенных моделей (правил) поведения, которые оцениваются правосознанием как должные, социально необходимые для успешного развития

общественных отношений. Функция правового моделирования состоит в предвидении того, какие нормы нужно применять и каким образом поступать, чтобы закрепленные в них права и обязанности оказали наиболее эффективное воздействие на развитие общественных отношений в направлении, необходимом для достижения конкретной правовой цели.

12.3. Деформации правосознания

В правовом сознании как социальном явлении могут проявляться два его состояния: положительное и деформированное, которые в основном отличаются характером отражения правовой действительности и отношением их носителей к действующему праву, правосудию и законности. Деформация правового сознания предполагает искажение правовых по своей природе взглядов, знаний, установок, которые в силу различных причин превратились в какие то иные, неправовые конструкции или остались правовыми лишь номинально или частично. Она может проявляться в относительно легких формах или, напротив, принимать крайне опасный характер.

Можно выделить такие формы деформации: правовой идеализм, правовой инфантилизм и правовой нигилизм.

Правовой идеализм (романтизм) можно определить как преувеличение и переоценку роли и места права в жизни общества. Преувеличение реальных регулятивных возможностей права влечет интенсификацию правотворческой деятельности. Считается, что, приняв тот или иной закон, можно переустроить общество.

Правовой инфантилизм – незрелость, недостаточность правовых знаний, ограниченность навыков и умений правовой деятельности. Как правило, при такой форме деформации имеют место пробелы в знаниях существа практически всех отраслей права, нет понимания общей ценности права, его значимости для личности.

Правовой нигилизм – это дефект правосознания, который заключается в отрицательном отношении к праву, непризнании его силы и социальной ценности.

Характерным признаком нигилизма является не объект отрицания, который может быть лишь определителем его конкретного вида, а степень, интенсивность, категоричность этого отрицания с преобладанием субъективного, индивидуального начала. Здесь проявляется гипертрофированное сомнение в определенных ценностях и принципах. При этом, как правило, избираются наихудшие способы действия, граничащие с антиобщественным поведением, преступлениями, нарушением нравственных и правовых норм.

Правовой нигилизм – это активное отрицание права его ценностей, как в целом, так и отдельных его институтов. Он может быть пассивным и агрессивным.

Пассивный правовой нигилизм – негативное отношение к праву, к правовой организации общественной и личной жизни, которое не выражается в призывах не соблюдать законы, к противоправному поведению. При данной форме нигилизма право не включается в систему ценностей, в возможности добиться полезного результата юридическими средствами просто не верят. Поэтому праву отводится незначительная, мало заметная роль. Но пассивный правовой нигилизм, как правило, не имеет преступный умысел, т. е. злостного неповиновения праву, законам.

Агрессивный правовой нигилизм – осознанное, враждебное отношение к праву, всему юридическому, сопряжённое с совершением различных правонарушений, включая преступления. Налицо перерождение человека не только с правовой, но и нравственной стороны.

Конечно, любая деформация правосознания, правовой культуры мешает цивилизованному развитию общества. Чтобы снизить влияние негативных факторов надо формировать уважительное отношение к праву, к правовым явлениям. Это достигается правовым воспитанием и обучением.

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

Единого подхода к трактовке категории «правовая культура и ее структурных компонентов, содержания, функций не существует, в силу того, что понятие правовой культуры многогранно. Особенностью правовой культуры является то, что она представляет собой не право или его реализацию, а комплекс представлений той или иной общности людей о праве, его реализации, о деятельности государственных органов, должностных лиц.

Правовая культура является разновидностью общественной культуры, отражающей определенный уровень правосознания, законности, совершенства законодательства и юридической практики и охватывающей все ценности, которые созданы людьми в области права.

Сложилось два основных подхода к пониманию правовой культуры:

- а) правовая культура общества;
- б) правовая культура личности (различных общностей людей – индивидов, групп, населения).

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

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

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

Признаки правовой культуры:

- вид культуры вообще. Ей так же свойственно творческое начало, обеспечивающее движение по пути прогресса и цивилизации;
- представляет собой определённую оценку правовой действительности, поэтому и можно говорить о высокой, средней, низкой правовой культуре;
- характеризует, раскрывает, прежде всего, качественное состояние права, юридической практики, законности и правопорядка, правосознания и правового поведения.

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

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

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

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

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

Уровни правовой культуры: обыденная, профессиональная и доктринальная.

Обыденный уровень характеризуется отсутствием системных правовых знаний и юридического опыта; ограничен повседневными рамками жизни людей при их соприкосновении с правовыми явлениями.

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

Доктринальный уровень опирается на знание всего механизма правового регулирования, а не отдельных его направлений. Доктринальная правовая культура является необходимым условием (средством) совершенствования законодательства, развития науки и подготовки юридических кадров.

Выделяют следующие функции правовой культуры:

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

– регулятивная, направлена на обеспечение эффективного функционирования всех элементов правовой системы и создания устойчивого правопорядка. Правовая культура обеспечивает следование правовым предписаниям и тем самым вносит упорядоченность в общественные отношения. Регулятивная функция реализуется через правовые и другие социальные нормы;

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

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

– ценностно-нормативная, проявляется в разнообразных фактах, которые приобретают ценностное значение, отражаясь в сознании действующих индивидов и человеческих поступках, социальных институтах. Данная функция проявляется и при изучении оценочного отношения личности к результату и цели ее действий, направленных на изменение окружающей правовой действительности, к эталонам и образцам поведения, предусмотренным нормами права.

12.5. Правовое воспитание

Правовая культура общества нуждается в систематическом рационально формировании, стимулировании, позитивном социальном развитии. Система мер, направленных на формирование политико-правовых идей, норм, принципов, представляющих ценности мировой и национальной правовой культуры, выступает как правовое воспитание. Данный процесс осуществляется государственными органами, должностными лицами, учебными заведениями, обществом в целом.

Правовое воспитание – это целенаправленная деятельность по трансляции (передаче) правовой культуры, правового опыта, правовых идеалов и механизмов разрешения конфликтов в обществе от одного поколения к другому. Правовое воспитание имеет целью развитие правового сознания человека и правовой культуры общества в целом.

Обычно говорят о правовом воспитании в широком и узком смысле. В первом случае речь идет, скорее, не о правовом воспитании, а о правовой социализации человека, когда он «воспитывается» окружающей обстановкой в целом, всей юридической практикой и поведением людей, долж-

ностных лиц – представителей государственного аппарата в правовой сфере. Что касается правового воспитания в узком смысле, то оно отличается своей целенаправленностью на повышение правовой культуры человека, группы людей и общества в целом.

Целью правового воспитания является «создание специального инструментария по донесению до разума и чувств каждого человека правовых ценностей».

Рассмотрим основные элементы механизма правового воспитания как деятельности, направленной на повышение правовой культуры человека. Прежде всего, это конкретные способы организации воспитательного процесса, такие как правовое обучение, правовая работа в связи с теми или иными конституционными мероприятиями (референдумы, выборы и т. д.), пропаганда права средствами массовой коммуникации, художественной литературой.

Другим важным элементом механизма правового воспитания выступают разнообразные методы правовоспитательной работы – приёмы, способы разъяснения политико-правовых идей и принципов в целях воздействия на сознание и поведение личности в интересах правопорядка. К методам правового воспитания относится чтение лекций, знакомство с памятниками культуры, деловые игры, обсуждения, участие в правовых экспериментах.

Правовое воспитание может осуществляться в формах правового просвещения и индивидуально-разъяснительной работы.

Правовое просвещение – ознакомление с целями, задачами законодательства, содержанием отдельных принципов и норм права. Правовым просвещением охватывается как население страны в целом, так и его отдельные группы: пенсионеры, молодежь, работники различных отраслей хозяйства и т. д. Правовое просвещение проводится государственными органами (Министерством юстиции, прокуратурой и т. д.); общественными объединениями (союз потребителей и т. д.), должностными лицами (судьями, нотариусами и т. д.). Особое значение при правовом просвещении имеют различные средства массовой информации: печать, телевидение, радио. Практикой выработаны такие формы массовой правовой работы как лекционная пропаганда, всевозможные лектории по юридической тематике, недели, декады, месячники правовых знаний, научно-практические конференции, сборы.

Индивидуально-разъяснительная работа – объяснение конкретному человеку необходимости использования принципов и норм права, законности и обоснованности принятого решения и т. д. Данная форма широко применяется во время приема посетителей по личным вопросам в органах власти, в процессе судебного разбирательства и после вынесения приговора, решения. Важную роль здесь играет адвокатура.

Важнейший результат правового воспитания – формирование моделей правомерного поведения, которые непременно должны оформиться в соответствующие навыки. Правомерное поведение должно стать привычным.

Контрольные вопросы

1. Охарактеризуйте понятие «правосознание».
2. Как соотносятся правовая психология и правовая идеология?
3. Каковы функции правосознания?
4. Каковы виды и уровни правосознания?
5. Что такое правовая культура? Как соотносятся понятия «культура» и «правовая культура»?
6. Что представляет собой правовой нигилизм?

§ 13. Законность и правопорядок

13.1. Понятие и содержание законности

Государство управляется с помощью различных методов и средств – экономических, политических, идеологических, организационных, правовых. Среди последних важнейшее место занимают законность и правопорядок, без которых невозможно обеспечить нормальную жизнедеятельность общества, его граждан.

Содержание законности связано как с поведением граждан, реализующих свои права и обязанности, так и с деятельностью органов государства, которые формируют право, обеспечивая его применение и защиту. Однако, несмотря на длительное использование в юридической науке понятия «законность», за ним так и не закрепилось однозначного определения. В специальной литературе подчеркивается многоаспектность понятия законности, которую можно охарактеризовать как принцип деятельности государственных органов, своеобразный политико-правовой режим общественной жизни и требование строгого соблюдения законов.

Законность – требование неукоснительного, полного и точного соблюдения и исполнения правовых предписаний всеми субъектами права.

Законность характеризуется следующими признаками:

1. Всеобщность. Эта обязательность обращена ко всем без исключения, независимо от положения, чина и ранга. Перед законом все равны, и все должны ему подчиняться, в противном случае предполагается неотвратимость ответственности. Всеобщность, как необходимая черта законности, в одинаковой мере относится как к государству, так и к его гражданам.

2. Законность неразрывно связана с правом. Однако оценить состояние режима законности в стране можно только при анализе того, в какой мере законы государства отражают объективные потребности общества. Режим законности в правовом государстве предполагает наличие двух взаимосвязанных факторов: во-первых, совершенного, чётко отработанного

законодательства, отвечающего всем потребностям граждан; во-вторых, безусловной реализацией предписаний законов и подзаконных правовых актов государственными органами, должностными лицами, гражданами.

Понятие «режим законности» обозначает определенное состояние соответствия общественных отношений законам и другим подзаконным актам, которые могут быть зафиксированы и охвачены одним словом – правомерность. Итак, режим законности есть состояние правомерности общественных отношений, законности поведения.

На режим законности влияют экономические, политические, юридические и идеологические факторы.

13.2. Основные требования, принципы и гарантии законности

К основным требованиям (или как ещё называют идеи) законности относятся:

1. Верховенство закона – важнейшее свойство законности, связанное с исключительностью закона, означающее иерархию нормативных правовых актов, которое закрепляется в Конституции РФ. Только Конституция имеет высшую юридическую силу, прямое действие и распространяется на всей территории Российской Федерации.

2. Единство понимания и применения законов на всей территории их действия. Законы предоставляют одинаковые требования ко всем субъектам, которые находятся в сфере временного и пространственного действия. Единое понимание сущности и содержания законов обеспечивает законность правоприменительной деятельности компетентных органов и должностных лиц

3. Равенство всех граждан перед законом и судом. Эффективный режим законности в обществе возможен только в условиях равенства всех людей перед законом и судом. Закон не допускает ущемление прав одних граждан государства за счёт прав других граждан.

4. Недопустимость противопоставления законности и целесообразности. Правовые законы обладают высшей общественной целесообразностью, в них максимально отражаются общественные и индивидуальные интересы людей. Целесообразность закона не может игнорироваться целесообразностью житейской. Нарушая требование закона, некоторые должностные лица и граждане оправдывают свои противоправные действия индивидуальной целесообразностью.

5. Предотвращение и эффективная борьба с правонарушениями. Непосредственная защита интересов субъектов права, гражданина, проживающего на территории государства, осуществляется специальными правоохранительными органами: судом, прокуратурой, полицией. Обеспечивая законное функционирование общественных отношений, эти органы в необходимых случаях применяют различные меры государственного принуждения к правонарушителям.

Таким образом, требования законности в единстве и взаимодействии обеспечивают стабильность и гармоничность общества.

Принципы законности представляют собой основные идеи, начала, раскрывающие содержание законности как состояния правомерности общественных отношений, законосообразности поведения индивидов. Выделяют следующие принципы законности:

1. Единство законности. Содержание данного принципа составляет всеобщность и общеобязательность требований соблюдения и исполнения действующего законодательства всеми субъектами правоотношений, единое толкование юридических критериев оценки поведения субъектов и их равенства перед законом.

2. Гарантированность основных прав и свобод граждан. Основу этого принципа составляет идея всеобщей защиты индивида и необходимости обеспечения приоритета гуманитарных ценностей.

3. Принцип неотвратимости наказания за совершенное правонарушение. Его суть заключается в том, что любое противоправное деяние должно быть раскрыто, а виновные в его совершении должны понести наказание. Причем государство применяет меры государственного принуждения в строго индивидуальном порядке на основании доказательств и соответствующего законодательства.

4. Целесообразность законности – выбор в рамках закона оптимальных вариантов осуществления вариантов правотворческой и правореализующей деятельности, недопустимость противопоставления законности и целесообразности.

5. Неразрывная связь законности и культурности. Без культурности не может быть и законности, чем выше уровень культуры общества, тем выше и уровень законности.

Гарантии законности представляют собой совокупность объективных и субъективных условий, специальных юридических средств и способов, с помощью которых происходит обеспечение режима законности. Гарантии законности выражают всё многообразие связей, которые существуют в обществе. С точки зрения характера воздействия этих факторов на режим законности их можно разделить на общие условия и специальные юридические средства.

Общие условия – это совокупность объективных факторов, которые воздействуют на правовое регулирование общественных отношений. Сюда входят следующие условия:

- политические – это степень демократизма конституционного строя, политической системы общества, многопартийность, разделение властей и т. д.;
- экономические – состояние экономического развития общества, устойчивая денежная система;
- духовные – уровень духовной культуры, система правовых ценностей, характер идеологии и состояние нравственного сознания;

– социальные – уровень жизни населения и их социальная защищенность;

– правовые – совершенное законодательство, реализация правовых норм, средства правового регулирования.

Общие гарантии образуют материальную основу применения юридических мер по укреплению законности. Юридические меры являются непосредственными способами обеспечения законности и должны быть закреплены в нормативно-правовых актах.

Из этого можно сделать вывод, что юридические гарантии законности – это обусловленная особенностями социально-экономического строя система условий и средств, которые закреплены в действующем законодательстве и непосредственно направлены на обеспечение законности.

Среди специальных юридических гарантий следует отметить:

– средства предупреждения правонарушений направлены на своевременное предотвращение возможных правонарушений;

– средства обнаружения правонарушений направлены на эффективное выявление правонарушений органами предварительного расследования;

– средства пресечения правонарушений – задержание, арест, обыск и другие;

– юридическая ответственность – это мера государственного принуждения за совершенное правонарушение.

13.3. Понятие и признаки правопорядка

Термин «порядок» означает устойчивое состояние, правильно налаженное состояние, расположение чего-либо. Правовой порядок (правопорядок) – это такой порядок (состояние) в обществе и государстве, при котором все важнейшие общественные отношения, которые должны регулироваться правом им регулируются, и деятельность всех субъектов права точно соответствует требованиям правовых предписаний.

Таким образом, *правовой порядок – это сложившееся в результате реализации законности состояние упорядоченности общественных отношений, которое проявляется в систематическом, постоянном правомерном поведении их участников.*

Рассмотрим особенности данного явления.

1. Правопорядок есть состояние упорядоченности, организованности общественной жизни.

2. Это порядок, предусмотренный нормами права.

3. Правопорядок возникает в результате фактической реализации правовых норм, претворения их в жизнь, является итогом правового регулирования.

4. Он обеспечивается государством.

В формировании правового порядка участвуют все элементы механизма правового регулирования общественных отношений. Их причинно-

следственная связь составляет основу правовой жизни общества, которая и приводит в конечном счете к установлению правового порядка.

Правопорядок, как и законность, имеет свои принципы, т. е. основные характерные черты, раскрывающие его сущность и содержание.

Принципы правопорядка:

1. Конституционность – правопорядок подчинен конституции и обеспечивает её реализацию. Конституционные установки определяют основное содержание и формы взаимоотношений государства, общества, граждан, в основе которых лежит верховенство прав и свобод личности.

2. Государственная гарантированность стабильности и упорядоченность общественных отношений – правопорядок, который существует в стране, обеспечивается государством и охраняется им от нарушений.

3. Устойчивость – правомерное поведение индивидов, групп осуществляется в рамках стабильности общественных отношений и форм социальных связей. Попытки дестабилизации, нарушения правопорядка пресекаются соответствующими правоохранительными органами.

4. Организованность – правопорядок, который возникает не стихийно, а при организующей деятельности государства и его органов.

5. Формальная определенность – правопорядок, базирующийся на формально-определенных правовых предписаниях, реализация которых и обеспечивает определенность общественных отношений.

6. Системность – правоотношения, которые сложились в обществе, представляют собой целостную систему отношений. Эта система характеризуется иерархичностью и взаимозависимостью составляющих элементов.

Социальная среда, в которую входит правопорядок, должна поддерживать и укреплять путем совершенствования законодательства, упрочения дисциплины, улучшения правовой деятельности правоохранительных органов, судебной системы и другие. Но она может и разрушать его правовым нигилизмом, невежеством, злоупотреблениями, преступностью и многими другими нарушениями. Правопорядок противостоит негативным явлениям и постоянно укрепляется, при этом сохраняя свои основные цели и функции.

Правопорядок следует отличать от близкого, но не идентичного ему явления – общественного порядка, который, как и правопорядок, характеризуется организованностью, упорядоченностью общественных отношений.

Однако в отличие от правопорядка общественный порядок образуется под воздействием не только правовых, но и иных социальных норм: норм морали, обычаев, корпоративных норм и т. д. Следовательно, общественный порядок есть состояние урегулированности общественных отношений, основанное на реализации всех социальных норм и принципов.

В правовом государстве все элементы общественного порядка взаимодействуют между собой и находятся под защитой государства. Однако только правопорядок охраняется специальными государственно-

правовыми мерами. Другие элементы общественного порядка обеспечиваются своими средствами воздействия: моральными, собственно общественными, естественными навыками и привычками, силой традиции.

13.4. Соотношение правопорядка с законностью

С правопорядком тесно связано такое правовое явление, как законность. Правопорядок – это состояние упорядоченности общественных отношений, которое основано на праве и законности.

Право и законность является его нормативно-юридической основой. Правомерное поведение, совершаемое субъектами в пределах правовых отношений, как фактический результат действия права и осуществления идеи и принципов законности – это содержание правового порядка. Участники правовых отношений наделены субъективными правами и юридическими обязанностями.

Правопорядок – это конечный результат реализации правовых требований и предписаний, результат соблюдения и исполнения правовых норм, то есть законности. Именно правопорядок представляет собой цель правового регулирования, для его достижения издаются законы и другие нормативные правовые акты, осуществляется непосредственное совершенствование законодательства, принимаются меры по укреплению законности. Важно иметь в виду следующие обстоятельства:

1. Нельзя добиться правопорядка иными способами, кроме совершенствования правового регулирования и обеспечения законности.
2. Укрепление законности закономерно и неизбежно приводит к укреплению правопорядка.

Законность и правопорядок – это такие явления, которые нельзя отрывать одно от другого, они тесно взаимосвязаны и существуют неразрывно.

Если законность – это требование государства к деятельности субъектов права в процессе воплощения правовых норм в социальную действительность, то правопорядок – это результат проявления законности, состояние фактической упорядоченности общественных отношений, содержанием которых является деятельность лиц, реализующих свои права и обязанности. Существует прямая зависимость между правопорядком и законностью: укрепление законности влечет в качестве результата укрепление правопорядка, и наоборот, если нарушается законность, то нарушается и правопорядок.

Правовой порядок является частью демократии. Уровень его развития есть своеобразная мера свободы личности, гарантированности ее прав, интересов, выполнения обязанностей и осуществления ответственности. Правовое положение личности, правопорядок, демократия настолько тесно связаны, что образуют единую внутренне согласованную социальную систему. Ее нормальное функционирование находится в прямой зависимости от правовой основы общества.

Законность и правопорядок в обществе обеспечиваются всей системой гарантий, которые органически взаимодействуют между собой и дополняют друг друга.

Контрольные вопросы

1. Что такое законность?
2. Какие принципы и требования законности Вы знаете?
3. С какими юридическими гарантиями связывается обеспечение режима законности?
4. В чем выражается роль законности в жизни общества?
5. Что понимается под специально-юридическими гарантиями законности?
6. Что такое правопорядок? Как соотносятся понятия «законность» и «правопорядок»?
7. Как соотносятся понятия «правопорядок» и «общественный порядок»?

§ 14. Основные правовые системы мира

14.1. Национальная правовая система и правовая семья

Исторически в каждой стране действуют свои правовые обычаи, традиции, законодательство, юрисдикционные органы, сформировались особенности правового менталитета, правовой культуры. Правовое своеобразие стран позволяет говорить об их самобытности, о том, что каждая из них образует свою правовую систему, которая имеет свои особенности и отражает ее историческое развитие, национальные, религиозные и иные характеристики.

Правовая система – это исторически сложившаяся система источников права, механизмов правового воздействия, юридической практики и господствующей правовой идеологии, сформировавшейся в пределах конкретного государства.

Иными словами, национальная правовая система представляет собой совокупность правовых средств, регулирующих общественные отношения, а также элементов, характеризующих уровень развития той или иной страны (например, правовая система современной России). В настоящее время в мире насчитывается около двухсот национальных правовых систем.

В структуре правовой системы выделяют следующие элементы: явление духовного, мировоззренческого характера (юридическая наука, правовые понятия, правовые принципы, правовая культура, правовая политика); право и выражающее его законодательство; правовые отношения; юридическая практика; юридическая техника; господствующая правовая идеология.

Одновременно наряду с особенностями правовые системы разных стран имеют и общие черты, свойства, на основании которых их можно распределить по правовым семьям. Такими свойствами могут быть сходные исторические условия развития общества, источники права, структура права, а также различные представления о месте и роли права в жизни того или иного общества и государства, юридическая техника, основы и принципы построения права (политические, философские, религиозные).

В отличие от национальных правовых систем, характеризующих право применительно к отдельным государствам, при помощи категории «правовая семья» характеризуются сходные по структуре и принципам функционирования правовые системы нескольких государств.

Правовая семья – это совокупность национальных правовых систем, основанная на общности источников, структуры (системы) права и исторических традиций его формирования и реализации.

В настоящее время существует несколько типологий правовых систем, т. е. разделение их на правовые семьи. Наиболее популярной в настоящее время признается классификация, разработанная Р. Давидом¹. Она основана на сочетании двух критериев: идеологии, в которую он включает религию, философию, политические взгляды и принципы, общественные идеалы, на которые опирается право, и собственные характеристики права – его источники, структуру, правовые принципы, концепции, права органов и организаций, использующих и применяющих право. По этим основаниям Р. Давид выделяет четыре правовые системы: романо-германскую, англосаксонскую, социалистическую, религиозную.

Современные, в том числе российские, ученые выделяют и иные критерии типологии правовых систем современности. Они характеризуются следующими признаками.

1. Общность происхождения права и путей его развития.
2. Общие формы выражения норм права.
3. Сходная структура системы права, а именно: наличие одинаковых отраслей, подотраслей и институтов права, а также строение норм права, т. е. однотипное изложение правил, содержащихся в нормах права.
4. Общность принципов регулирования общественных отношений.
5. Единство терминологии, юридических категорий и понятий, а также техники изложения и систематизации законодательства.

С учетом изложенного в науке выделяют следующие правовые системы:

- 1) англосаксонскую (Англия, США, Канада, Австралия, Новая Зеландия и др.);

¹ См.: Давид Р. Основные правовые системы современности. – М. : Международные отношения, 1996.

2) романо-германскую (страны континентальной Европы, Латинской Америки, некоторые страны Африки, а также Турция);

3) религиозно-правовые (страны, исповедующие в качестве государственной религии ислам, индуизм, иудаизм);

4) социалистическую (Китай, Вьетнам, КНДР, Куба);

5) систему обычного права (экваториальная Африка и Мадагаскар).

14.2. Романо-германская правовая семья

Романо-германская правовая семья, или семья континентального права (Франция, ФРГ, Италия, Испания и другие), имеет длительную юридическую историю, корни которой относятся к римскому праву. Она сформировалась на основе древнеримского права, а точнее кодифицированного законодательства императора Юстиниана.

Романо-германская правовая семья является результатом рецепции римского права и в первой доктринальной стадии была исключительно продуктом культуры, имела независимый от политики характер.

Начиная с XIX века, основным источником права в странах, где господствует эта семья, является закон. Закон образует как бы скелет правопорядка, охватывает все его аспекты. Юридическое заключение, не имеющее основы в законе, несостоятельно.

Правовые нормы понимаются как правила поведения, обладающие всеобщностью и общеобязательностью и направленные не на решение конкретного случая, а на создание общих руководств по их разрешению. В отличие от семьи общего права они не создаются судьями.

Все страны романо-германской правовой семьи являются странами писаного права. Основу системы источников права составляют конституции, кодексы и законы, а кроме них определенное влияние имеют обычаи, судебная практика, доктрина и отдельные принципы права.

Система источников в странах романо-германской правовой семьи имеет строгую иерархию. На верхней ступени этой пирамиды стоят конституции и конституционные законы, за нормами которых признается высшая юридическая сила, выражающаяся, как в соответствии законов и подзаконных актов конституции, так и в установлении большинством государств судебного контроля за конституционностью обычных законов. Со значимостью конституционных законов сравнима роль международных договоров. В некоторых конституциях закреплён принцип, согласно которому международные договоры имеют силу, превышающую силу внутренних законов.

Писаное право стран романо-германской правовой семьи включает в себя множество норм и предписаний, изданных не парламентом, а другими государственными органами. Первую группу составляют нормы, принятые во исполнение законов в случаях необходимости более подробной регламентации. В странах романо-германской правовой семьи установлено чет-

кое различие между нормативными актами, которые формулируют юридические нормы, и простыми административными циркулярами, указывающими, как администрация понимает данную правовую норму и как она намерена ее применять.

Своеобразно положение обычая в системе источников права романо-германской семьи. Однако отношение к нему в разных странах неодинаково. Он может действовать не только в дополнение к закону, но и помимо закона. Роль обычая вопреки законам очень ограничена, даже если таковая в принципе не отрицается доктриной. В целом, за редким исключением, обычай потерял здесь характер самостоятельного источника права.

Судебная практика в большинстве стран романо-германской правовой семьи не признается в качестве источника права. В то же время роль судебных решений заметно возросла. Отношения между законом и судебной практикой достаточно непростые. Во всех странах романо-германской правовой семьи юристы стремятся опереться на закон, а судьи открыто признают наличие у них власти по созданию правовых норм при наличии пробелов в законах. Однако существует правило, по которому, во-первых, судебная практика действует в рамках, установленных для права законодателем, тогда как деятельность самого законодателя состоит в установлении этих рамок; во-вторых, правовая норма, созданная судебной практикой, не имеет авторитета, которым обладают законодательные нормы. Судьи в государствах романо-германской правовой семьи не обязаны следовать ранее принятому решению другого суда, за исключением судебной практики верховного суда. Но и в этом случае высшие судебные инстанции не вправе создавать своими решениями новые нормы, а могут лишь толковать нормы, закрепленные в соответствующих юридических актах.

Правовые системы романо-германской семьи используют фундаментальное деление права на публичное и частное, исходя из того, что общий и частный интересы не могут быть «взвешены на весах». Публичное право, как и частное, во всех странах романо-германской правовой системы распадается на одни и те же основные отрасли: конституционное, административное, уголовное, трудовое, торговое, международное публичное право.

14.3. Англосаксонская правовая семья

Англосаксонская правовая система является наиболее распространенной в современном мире. Ее также называют семьей общего права. В состав семьи входят правовые системы таких стран, как Англия, Северная Ирландия, Новая Зеландия и многие другие.

Англосаксонская правовая семья исторически берет свое начало в системе общего права Англии. Общее право исторически сложилось в Англии и действовало на территории всей Англии (период его становления – X–XIII вв.) в виде судебных обычаев, возникавших помимо законодательства, и распространялось на всех свободных подданных короля в граждан-

ском судопроизводстве. После норманского завоевания Англии Вильгельмом I Завоевателем (1066 г.) правосудие в основном осуществлялось королевскими судами в Лондоне. В результате их деятельности постепенно сложилось общее право – сумма решений, которыми впоследствии руководствовались все суды.

В отличие от государств романо-германской правовой семьи, где основным источником права является закон, в государствах англо-американской правовой семьи основным источником права служит судебный прецедент, то есть нормы, сформулированные судьями в их решениях.

Спецификой «общего права» является: в отсутствии отраслевого законодательства, основанного на кодифицированных нормативных правовых актах, и рассмотрении в качестве основных источников права громадного количества судебных (административных) решений – прецедентов, которые являются образцами для последующих аналогичных дел, рассматриваемых другими судами (административными органами).

Норма общего права носит казуистический (индивидуальный) характер, так как она «модель» конкретного решения, а не результат законодательного абстрагирования от отдельных случаев. Общее право придает приоритетное значение процессуальным нормам, формам судопроизводства, источникам доказательств, ибо они составляют одновременно и механизм правообразования и механизм правореализации.

Важным признаком общего права выступает автономия судебной власти от любой иной власти в государстве, что проявляется в отсутствии прокуратуры и административной юстиции.

В настоящее время наряду с общим правом в странах англосаксонской правовой семьи широкое развитие получило законодательство (статутное право), источником которого являются акты представительных органов, что свидетельствует о сложных процессах эволюции данной правовой семьи.

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

14.4. Семья религиозного права

Мусульманский мир, Индия, Дальний Восток, Африка остаются верны представлениям о праве, отличающимся от западных государств.

Мусульманское право представляет собой систему норм, возникших в арабском халифате. Выраженное в религиозной форме и основанное на исламе оно возникло в VII–X веках. Эта система норм общины верующих

содержится в шариате. Шариат как религиозный закон представляет собой совокупность обязательных норм и предписаний, установленных Аллахом и переданных им людям через порока Мухаммеда. Оно охватывает все сферы жизни, а не только те, которые подлежат правовому регулированию.

Шариат основан на идее обязанностей, возложенных Аллахом на человека, а не на правах, которые он может иметь. Цели и ориентиры шариата определяются тесным переплетением религиозно-традиционного и правового начал, направленных к совести верующего.

Мусульманское право имеет четыре источника:

1) Коран – священная книга, является основным источником мусульманского права. Она состоит из высказываний Аллаха, обращенных к последнему из его пророков и посланцев – Мухаммеду. Из Корана вытекает одно из правил мусульманской юриспруденции: при коллизии двух норм предпочтение отдается той, применение которой сопряжено с меньшими усилиями;

2) сунну, или традиции, связанные с посланцем Бога. Является своеобразным итогом толкования Корана авторитетными богословами и юристами в первые десятилетия после смерти Мухаммеда. Она рассказывает о бытии пророка, примеру которого должны следовать верующие, и представляет собой сборник адатов, то есть традиций, касающихся действий и высказываний Мухаммеда;

3) иджму, или единое соглашение мусульманского общества. Является способом восполнения пробелов и адаптации мусульманского права к жизни;

4) кийас, или суждение по аналогии. Представляет собой суждения по аналогии. Потребность в них возникает в том случае, когда положения Корана, Сунны и иджмы не применимы к конкретному случаю и требуют использования по аналогии. Однако суждения по аналогии достаточно редки, поскольку решение спора чаще всего возможно на основе существующих норм.

Мусульманское право никогда не было единым законом, для него характерна архаичность, казуистический характер норм, отсутствие систематизации. Это право церкви, право общины верующих. Обычай не входит в мусульманское право и никогда не рассматривались как его источник. Для приспособления мусульманского права к современной действительности используются способы, находящиеся как бы вне мусульманского права: соглашения, законодательство, обычай, не противоречащие ему. В странах мусульманского права существовал и существует дуализм судебной организации: наряду со специальными религиозными судами (кади) всегда функционировали и другие типы судов, применявшие примитивные обычаи или законодательные акты власти.

Индуское право – это система норм индульской общины, исповедующей религию индуизма. Оно распространено в Индии, Пакистане, Бирме,

Сингапуре, Малайзии, Танзании, Кении. Как и ислам, индуизм обязывает своих последователей помимо принятия на веру определенных религиозных догм и к определенному миропониманию. Нормы индуистского права изложены в книгах, называемых шастры.

Одним из основных убеждений индуизма является то, что люди разделены с момента рождения на социальные иерархические категории, каждая из которых имеет свою систему прав и обязанностей и даже морали. При этом каждый человек должен вести себя так, как это предписано социальной касте, к которой он принадлежит. В качестве регулятора поведения допускается обычай. Позитивное индуистское право является обычным правом, в котором в той или иной мере преобладает религиозная доктрина. Она определяет нормы поведения, в соответствии с ней изменяются или толкуются обычаи. Обычаи весьма разнообразны. Каждая каста или подкаста следует своим собственным обычаям. Собрание касты голосованием разрешает в местном масштабе все споры, опираясь при этом на общественное мнение. Оно располагает и эффективными средствами принуждения. Наиболее строгим наказанием считается отлучение от той или иной группы. В случае если нет определенной правовой нормы по конкретному вопросу, судьи решают его по совести, по справедливости.

В индуистском праве публичное право построено по западному образцу, а частное право подчиняется религиозным канонам.

14.5. Традиционная правовая семья

Традиционное право распространено в странах Дальнего Востока, Экваториальной и Южной Африки, Мадагаскаре и Океании, где на протяжении веков господствовали племенные обычаи.

Под системой обычного права понимаются правила поведения, существующие в странах. Эти правила представляют собой обычаи, сложившиеся исторически, вошедшие в привычку; их исполнение поддерживается государством. Обычное право является главным регулятором общественных, в первую очередь межличностных отношений.

В настоящее время в некоторых странах ведется работа по систематизации действующих обычаев, их унификации, созданию единых кодексов, сборников нормативных актов. Однако охват всех обычаев различных народностей, этнических групп очень сложен, порой просто невозможен в связи с их многочисленностью, поскольку каждый род, деревня имеет свои обычаи.

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

Контрольные вопросы

1. Как соотносятся понятия «национальная правовая система» и «правовая семья»?
2. Какие основные правовые семьи существуют в современном мире? Назовите критерии выделения правовых семей.
3. Выделите иерархию источников романо-германской правовой семьи.
4. Какую роль играет судебная практика в странах романо-германской правовой семьи?
5. Что является основным источником права в англо-саксонской правовой семье?
6. Перечислите характерные особенности и источники мусульманской правовой семьи.

§ 15. Гражданское общество и правовое государство

15.1. Гражданское общество: понятие, структура, признаки

Гражданское общество в широком смысле и сам термин «гражданское общество» появились, когда сложились представления о гражданстве и гражданине и возникло понятие общества как совокупности граждан. Нельзя ставить знак равенства между понятиями «общество» и «гражданское общество»: второе значительно уже первого и моложе на много лет.

Гражданское общество – это совокупность нравственных, религиозных, национальных, социально-экономических, семейных отношений и институтов, с помощью которых удовлетворяются интересы индивидов и их групп максимально независимо от государства.

Сущность гражданского общества состоит в том, что оно объединяет и выражает прежде всего интересы граждан, их свободу, запросы, потребности, а не волю правящих элит, власти, государства. Государство призвано выступать лишь слугой общества, его доверенным представителем. Государство для общества, а не общество для государства. В то же время антагонизма между ними не должно быть.

Гражданское общество в его современном понимании и значении – это общество, способное противостоять государству, контролировать его деятельность, способное указать государству его место, держать его «в узде». Говоря другими словами, гражданское общество – это общество, способное сделать свое государство правовым. Между тем это не означает, что гражданское общество только тем и занимается, что борется с государством. В рамках принципа социальности, то есть социального государства, гражданское общество позволяет государству активно вмешиваться в социально-экономические процессы. Другое дело, что оно не позволяет государству подмять себя, сделать социальную систему тоталитарной.

В тоталитарных государствах (для которых характерны приоритет классовых интересов перед интересами общества, классовая борьба,

огосударствление собственности, игнорирование самоценности личности и т. д.) гражданское общество поглощается государством. В результате человек как личность не воспринимается, права и свободы утрачивают значение естественных и неотчуждаемых, ибо все было поглощено государством. В отличие от тоталитарного в гражданском обществе человек свободен в политическом волеизъявлении и свободен реализовать его посредством политического действия.

Составными элементами гражданского общества являются:

- негосударственные социально-экономические отношения (собственность, труд, предпринимательство);
- независимые производители (частные компании и т. п.);
- общественные объединения и организации;
- политические партии и движения;
- система воспитания и образования;
- свободные средства массовой информации;
- семья;
- церковь.

К признакам гражданского общества, жизнедеятельность которого базируется на принципе координации (в отличие от государственного аппарата, который построен на основе принципа субординации), в частности, относятся:

- наиболее полное обеспечение прав и свобод человека и гражданина;
- самоуправляемость;
- экономическая свобода, многообразие форм собственности, рыночные отношения;
- конкуренция образующих его структур и различных групп людей;
- легитимность и демократический характер власти;
- равенство всех перед законом и правосудием, надежная юридическая защищенность личности;
- правовое государство, основанное на принципе разделения и взаимодействия властей;
- политический и идеологический плюрализм, наличие легальной оппозиции;
- свобода мнений, слова и печати, независимость средств массовой информации;
- невмешательство государства в частную жизнь граждан, их взаимные обязанности и ответственность;
- эффективная социальная политика, обеспечивающая достойный уровень жизни людей.

Гражданское общество – открытое, демократическое, антитоталитарное, саморазвивающееся общество, в котором центральное место занимает человек, гражданин, личность. Оно несовместимо с директивно-

распределительной экономикой, навязыванием сверху принудительных образцов жизни и деятельности.

Главной предпосылкой свободы личности и всего общества выступает собственность. Там, где нет уважения к собственности, там нет и уважения к личности. При этом важно, чтобы класс собственников формировался не криминальными путями, а в процессе нормального цивилизованного развития.

Формирование гражданского общества предполагает разгосударствление многих сторон его жизни и деятельности. Но это вовсе не означает, что оно совсем не нуждается в государственности. Просто государство должно найти в нем свое место, отказаться от тотального контроля и ответственности за решение всех проблем, переключить внимание в те сферы, где оно действительно необходимо и где обязано четко выполнять свои изначальные функции (охрана правопорядка, оборона, законотворчество, судопроизводство, защита прав граждан, внешняя политика, бюджет, экология, связь, транспорт и т. д.).

Государство гражданскому обществу необходимо, вопрос только в том – какое, с какими функциями. Оно нужно прежде всего для создания организационно-правовых основ жизни. Централизованное воздействие сохраняется, но не путем приказных и волевых методов, а через такие инструменты, как налоги, льготы, кредиты, пошлины, тарифы, законы, социальные институты, политическая стабильность, выработка общих ориентиров и приоритетов, поддержка базовых отраслей промышленности, протекционизм.

15.2. Правовое государство: понятие и признаки

Термин «правовое государство» (по-немецки – *Rechtstaat*) ввел в научный оборот Роберт фон Моль, и таким образом он прочно утвердился в немецкой юридической литературе в первой трети XIX в.

В дальнейшем этот термин получил широкое распространение, в том числе и в дореволюционной России, где среди видных сторонников теории правового государства были Б. Н. Чичерин, П. И. Новгородцев, М. М. Ковалевский, Н. М. Коркунов, Б. А. Кистяковский и др.

Правовое государство – это такая организация политической власти, создающая условия для наиболее полного обеспечения прав и свобод человека и гражданина, и наиболее последовательного связывания с помощью права государственной власти в целях недопущения злоупотреблений.

Можно выделить две стороны сущности правового государства.

1. Максимально полное обеспечение прав и свобод человека, создание для личности режима правового стимулирования (социальная сторона).

2. Последовательное ограничение с помощью права государственной власти (формально-юридическая сторона). Право выступает как антипод произвола и как барьер на его пути. Ведь поскольку государственная власть (особенно и главным образом власть исполнительная) имеет склон-

ность вырождаться в различные злоупотребления для нее необходимы надежные правовые рамки, ограничивающие и сдерживающие подобные негативы, возводящие заслон ее необоснованному и незаконному превышению, попранию прав человека.

Основные признаки правового государства:

1. Верховенство закона во всех сферах общественной жизни. Закон обладает высшей юридической силой. Все другие правовые акты должны соответствовать закону. Законы регулируют наиболее важные, стержневые стороны общественной жизни. Они определяют меру свободы в жизненно важных сферах, охраняют нравственные ценности общества (например, законы о собственности, о предпринимательстве, об акционерных обществах, об общественных объединениях, о свободе совести, о печати и другие). Подзаконные акты, тем более ведомственные, при необходимости могут лишь конкретизировать некоторые положения законов, но ни в коем случае не совершенствовать, не подправлять, не изменять закон.

В то же время правовой закон не допускает своеволия законодателя. В законах должны выражаться объективно складывающиеся общественные отношения, тенденции их развития и самообновления.

Основной закон правового государства – конституция. В ней сформулированы правовые принципы государственной и общественной жизни. Никакой другой правовой акт государства не может противоречить конституции. Приоритет конституции – неотъемлемая черта правового государства, поэтому правовое государство – это конституционное государство.

2. Реальность прав личности, обеспечение ее свободного развития. Принцип нашел закрепление в ст. 2 Конституции РФ, устанавливающей, что «человек, его права и свободы являются высшей ценностью». Правовое государство должно последовательно исполнять свое главное предназначение – гарантировать каждому гражданину возможность всестороннего развития личности. Речь идет о такой системе социальных действий, при которой права человека и гражданина являются первичными, естественными, в то время как возможность осуществления функций государственной власти выступает вторичной, производной.

Обеспеченность прав и свобод человека и гражданина, выражается в следующем:

1. Непосредственным действием прав и свобод человека и гражданина, возможностью применения судами конституционных норм, в которых закреплены права и свободы, для защиты нарушенных прав.

2. Наличием в законодательстве реальных механизмов реализации прав и свобод.

3. Наличием различных форм защиты нарушенных прав: административной, судебной (суды общей юрисдикции и конституционные суды).

4. Взаимная ответственность государства и личности. Отношения между государством как носителем политической власти и гражданином

как участником ее формирования и осуществления должны строиться на началах равенства и справедливости. Определяя в законах меру свободы личности, государство в этих же пределах ограничивает себя в собственных решениях и действиях. Оно берет на себя обязательство обеспечивать справедливость в отношениях с каждым гражданином. Подчиняясь праву, государственные органы не могут нарушать его предписания и несут ответственность за нарушения или невыполнение этих обязанностей.

На тех же правовых началах строится ответственность личности перед государством. Применение государственного принуждения должно носить правовой характер, не нарушать меру свободы личности, соответствовать тяжести совершенного правонарушения.

5. Разделение властей. Разграничение единой государственной власти на три относительно самостоятельные и независимые отрасли предотвращает возможные злоупотребления властью и возникновение тоталитарного управления государством, не связанного правом. Каждая из этих властей занимает свое место в общей системе государственной власти и выполняет свойственные только ей задачи и функции. Равновесие властей поддерживается специальными организационно-правовыми мерами, которые обеспечивают не только взаимодействие, но и взаимоограничение полномочий в установленных пределах. В то же время они гарантируют независимость одной власти от другой в пределах тех же полномочий.

Таковы основные характеристики правового государства. В них концентрируются общечеловеческие ценности, сформированные в процессе длительного развития государственно-организованного общества. Естественный прогресс человеческой жизни вносит и будет вносить новые элементы в теорию и практику строительства правового государства.

Контрольные вопросы

1. Что такое гражданское общество, какова его структура и признаки?
2. Перечислите функции гражданского общества.
3. Назовите основные принципы правового государства. Что означает принцип верховенства права?
4. В чем заключается взаимосвязь государства и права?
5. Как реализуются принципы правового государства в Конституции РФ? Какие из них еще не получили в России должного развития?

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

При работе над учебным пособием были учтены последние достижения юридической доктрины, приоритеты правотворческой и правоприменительной политики, сложившаяся социальная практика.

В силу того, что учебное пособие рассчитано, главным образом, на обучающихся первых курсов, при освещении соответствующих вопросов авторы стремились к максимальной ясности и доходчивости, избегая в то же время элементов упрощенности в раскрытии ключевых понятий и категорий, ориентируясь на давно существующие ожидания обучающихся получить подробные знания о роли государственно-правовых институтов в политико-правовой жизни общества.

Знание основных государственно-правовых категорий необходимо не только для дальнейшего успешного овладения отраслевыми юридическими дисциплинами, но и для понимания правового механизма действия права, умения выявлять, анализировать и оценивать правовые причины правонарушений, разрабатывать меры по их пресечению и недопущению.

Основные понятия о государстве, которыми овладевают обучающиеся в результате изучения теории государства, имеют огромное значение для их ориентации в организации и функционировании государственных органов, в механизме государства. Эти знания необходимы для понимания специфики деятельности правоохранительных органов и их структуры.

Изучив основные понятия о праве, обучающиеся смогут анализировать информацию о состоянии и изменении законодательства, смогут применять нормы права в своей профессиональной работе, свободно ориентироваться в сложной правовой реальности. Эти знания необходимы также для понимания законодательства и всего механизма правового регулирования общественных отношений.

Данная работа рекомендуется к использованию в рамках самостоятельной работы обучающихся, для подготовки к семинарским и практическим занятиям, зачетам, написания курсовых и контрольных работ, рефератов и т. п.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ

Нормативные правовые акты

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок от 01. 07. 2020) // Российская газета. – 2020. – 4 июля. – Текст : непосредственный.

2. О Конституционном Суде Российской Федерации : Федеральный конституционный закон от 21 июля 1994 г. № 1-ФКЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. – 1994. – № 13. – Ст. 1447. – Текст : непосредственный.

3. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. – 1994. – № 32. – Ст. 3301. – Текст : непосредственный.

4. Уголовный кодекс Российской Федерации от 13 июня 1996 г. № 63-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. – 1996. – № 25. – Ст. 2954. – Текст : непосредственный.

5. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30 декабря 2001 г. № 195-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. – 2002. – № 1 (часть I). – Текст : непосредственный.

6. Трудовой кодекс Российской Федерации от 30 декабря 2001 г. № 197-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. – 2002. – № 1(часть I). – Текст : непосредственный.

7. Семейный кодекс Российской Федерации от 29 декабря 1995 г. № 223-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. – 1996. – № 1. – Ст. 16. – Текст : непосредственный.

8. О свободе совести и о религиозных объединениях : Федеральный закон от 26 сентября 1997 г. № 125-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. – 1997. – № 39. – Ст. 4465. – Текст : непосредственный.

Учебная и научная литература

1. **Алексеев, С. С.** Восхождение к праву. Поиски и решения / С. С. Алексеев. – Москва : Издательство НОРМА, 2001. – 752 с. – Текст : непосредственный.

2. **Байтин, М. И.** Сущность и типы государства // Теория государства и права : курс лекций / под ред. Н. И. Матузова и А. В. Малько. – Москва : Юристъ, 2004. – 776 с. – Текст : непосредственный.

3. **Бялт, В. С.** Теория государства и права в схемах : учебное пособие для вузов / В. С. Бялт. – Москва : Издательство Юрайт, 2022. – 447 с. – Текст : непосредственный.

4. Большой юридический словарь / под ред. А. Я. Сухарева. – 3-е изд. – Москва: ИНФРА-М, 2007. – 856 с. – Текст : непосредственный.
5. Большой юридический энциклопедический словарь / авт. и сост. А. Б. Барихин. – Москва : Книжный мир, 2005. – 720 с. – Текст : непосредственный.
6. **Вебер, М.** Избранные сочинения / М. Вебер. – Москва : Прогресс, 1990. – 808 с. – Текст : непосредственный.
7. **Венгеров, А. Б.** Теория государства и права : учебник / А. Б. Венгеров, 14-е изд., стер. – Москва : Дашков и К, 2021. – 607 с. – Текст : непосредственный.
8. **Власенко, Н. А.** Теория государства и права : учебное пособие для бакалавриата / Н. А. Власенко. – Москва : Норма, 2018. – 478 с. – Текст : непосредственный.
9. **Власов, В. И.** Теория государства и права : учебное пособие / В. И. Власов, Г. Б. Власова, С. В. Денисенко. – Москва : Феникс, 2019. – 416 с. – Текст : непосредственный.
10. **Давид, Р.** Основные правовые системы современности / Р. Давид. – Москва : Международные отношения, 1996. – 400 с. – Текст : непосредственный.
11. **Кашанина, Т. В.** Происхождение государства и права : учебное пособие / **Т. В. Кашанина.** – Москва : Высшее образование, 2008. – 358 с. – Текст : непосредственный.
12. **Комаров, С. А.** Общая теория государства и права : учебник для вузов / С. А. Комаров. – 10-е изд., испр. и доп. – Москва : Издательство Юрайт, 2022. – 528 с. – Текст : непосредственный.
13. **Лазарев, В. В.** Теория государства и права : учебник для вузов / В. В. Лазарев, С. В. Липень. – 5-е изд., испр. и доп. – Москва : Издательство Юрайт, 2022. – 521 с. – Текст : непосредственный.
14. **Лейст, О. Э.** Сущность права. Проблемы теории и философии права / О. Э. Лейст. – Москва : Зерцало, 2002. – 288 с. – Текст : непосредственный.
15. **Ленин, В. И.** О государстве // Ленин В. И. Полное собрание сочинений. Т. 39. – Москва : Издательство «Политическая литература», 1981. – 506 с. – Текст : непосредственный.
16. **Маркс, К.** Морализирующая критика и критицизирующая мораль // Маркс К., Энгельс Ф. Сочинения. 2-е изд. Т. 4. – Москва : Государственное издательство политической литературы, 1955. – 638 с. – Текст : непосредственный.
17. **Марченко, М. Н.** Теория государства и права: учебник / М. Н. Марченко. – Москва : Проспект, 2018. – 636 с. – Текст : непосредственный.

18. **Матузов, Н. И.** Теория государства и права / Н. И. Матузов, В. Л. Кулапов, А. В. Малько. – Москва : Норма, 2019. – 640 с. – Текст : непосредственный.

19. **Морозова, Л. А.** Теория государства и права : учебник / Л. А. Морозова. – Москва : Норма, Инфра-М, 2017. – 463 с. – Текст : непосредственный.

20. **Нерсисянц, В. С.** Общая теория права и государства : учебник для вузов / В. С. Нерсисянц. – Москва : Норма: НИЦ ИНФРА-М, 2020. – 560 с. – Текст : непосредственный.

21. **Пиголкин, А. С.** Теория государства и права : учебник для вузов / А. С. Пиголкин, А. Н. Головистикова, Ю. А. Дмитриев; под редакцией А. С. Пиголкина, Ю. А. Дмитриева. – 4-е изд., перераб. и доп. – Москва : Издательство Юрайт, 2022. – 516 с. – Текст : непосредственный.

22. **Протасов, В. Н.** Теория государства и права : учебное пособие для вузов / В. Н. Протасов. – Москва : Издательство Юрайт, 2020. – 397 с. – Текст : непосредственный.

23. **Пиголкин, А. С.** Теория государства и права : учебник для вузов / А. С. Пиголкин, А. Н. Головистикова, Ю. А. Дмитриев ; под редакцией А. С. Пиголкина, Ю. А. Дмитриева. – 4-е изд., перераб. и доп. – Москва : Издательство Юрайт, 2020. – 516 с. – Текст : непосредственный.

24. **Радько, Т. Н.** Теория государства и права : учебник / Т. Н. Радько. – Москва : Проспект, 2015. – 496 с. – Текст : непосредственный.

25. **Селютина, Е. Н.** Проблемы теории государства и права : учебное пособие для вузов / Е. Н. Селютина, В. А. Холодов. – 2-е изд., испр. и доп. – Москва : Издательство Юрайт, 2020. – 168 с. – Текст : непосредственный.

26. Теория государства и права : учебник для вузов / В. К. Бабаев [и др.] ; под редакцией В. К. Бабаева. – 4-е изд., перераб. и доп. – Москва : Издательство Юрайт, 2022. – 582 с. – Текст : непосредственный.

27. Теория государства и права для обучающихся по специальности «Правоохранительная деятельность» : учебное пособие для вузов / Р. А. Ромашов [и др.] ; под ред. Р. А. Ромашова, Е. Л. Харьковского. – Москва : Издательство Юрайт, 2022. – 441 с. – Текст : непосредственный.

28. **Тихомиров, Ю. А.** Управление на основе права : монография / Ю. А. Тихомиров. – Москва : Формула права, 2007. – 484 с. – Текст : непосредственный.

29. **Утченко, С. Л.** Политико-философские диалоги Цицерона («О государстве» и «О законах») / С. Л. Утченко. – Москва : Ладомир – Наука, 1994. – 223 с. – Текст : непосредственный.

30. **Энгельс, Ф.** Введение к работе К. Маркса. Гражданская война во Франции // Маркс К., Энгельс Ф. Соч. Т. 22. – Москва : Госполитиздат, 1962. – 804 с. – Текст : непосредственный.

31. **Энгельс, Ф.** Происхождение семьи, частной собственности и государства / Ф. Энгельс. – Москва : Издательство АСТ, 2019. – 288 с. – Текст : непосредственный.

32. Юридическая энциклопедия / под общ. ред. Б. Н. Топорнина ; Институт государства и права РАН. – Москва : Юристъ, 2001. – 1268 с. – Текст : непосредственный.

ТЕСТЫ ПО КУРСУ «ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА»

1. Какую теорию происхождения государства и права развивали Гумплович, Дюринг, Каутский?

- а) теорию эволюции государства;
- б) психологическую теорию;
- в) патриархальную теорию;
- г) теорию насилия.

2. Назовите авторов, развивающих «классовую теорию» происхождения государства и права:

- а) Гумплович, Дюринг;
- б) Михайловский, Аристотель;
- в) Гоббс, Локк, Руссо;
- г) Маркс, Энгельс, Ленин.

3. Представители какой теории происхождения государства утверждали, что государство происходит из семьи, является результатом разрастания семьи?

- а) психологическая теория;
- б) патриархальная теория;
- в) договорная теория;
- г) теория происхождения семьи.

4. Какие черты отличают государство от догосударственной организации общества?

- а) наличие суверенитета;
- б) разделение населения по территориальным единицам;
- в) наличие аппарата власти и управления;
- г) все перечисленное.

5. Классовая (материалистическая) теория происхождения государства исходит из того, что государство возникло в силу:

- а) психологических факторов;
- б) экономических причин;
- в) общественного договора;
- г) божественного установления.

6. Что обозначается как правило поведения, сложившееся вследствие фактического его применения в течение длительного времени?

- а) традиции;
- б) обычаи;
- в) нравы;
- г) право.

7. В каком обществе регулируют общественные отношения «мононормы»?

- а) в первобытном обществе;
- б) в рабовладельческом обществе;
- в) в феодальном обществе;
- г) в правовом обществе.

8. Какая теория происхождения государства исходит из того, что возникновение частной собственности, классов и государства является результатом внутреннего и внешнего политического действия?

- а) классовая теория;
- б) органическая теория;
- в) теория интересов;
- г) теория насилия.

9. Какую теорию происхождения государства и права разрабатывали Аристотель, Фильмер, Михайловский?

- а) теорию насилия;
- б) теологическую теорию;
- в) патриархальную теорию;
- г) классовую теорию.

10. Какая из теорий происхождения государства объясняет его происхождение в результате добровольного соглашения людей?

- а) материалистическая;
- б) договорная;
- в) патриархальная;
- г) теологическая.

11. Какие объективные признаки государства отличают его от социальной организации первобытного общества?

- а) территория, народ, власть;
- б) оборона, транспорт, энергетика;
- в) территориальная организация населения, наличие особого аппарата политической публичной власти, налоги;
- г) все перечисленное.

12. Как называется свойство государства, выражающееся в верховенстве государственной власти внутри страны и независимости ее вовне?

- а) легитимность;
- б) легальность;
- в) государственный суверенитет;
- г) правосубъектность.

13. Какой признак из приведенного перечня не характерен для государства?

- а) наличие публичной власти;
- б) наличие единых мер длины, объема, веса;
- в) государственный суверенитет;
- г) наличие законодательства;
- д) взимание налогов.

14. Какие черты отличают государство от догосударственной организации общества?

- а) наличие суверенитета;
- б) разделение населения по территориальным единицам;
- в) наличие аппарата власти и управления;
- г) все перечисленное.

15. Назовите современное понимание социального назначения государства:

- а) утверждение нравственности в обществе;
- б) обеспечение общей безопасности;
- в) воплощение всеобщей свободы;
- г) достижение социального компромисса в условиях верховенства права.

16. Функции государства – это:

- а) основные направления деятельности государства, в которых выражаются и конкретизируются его классовая и общечеловеческая сущность и социальное назначение;
- б) совокупность используемых стоящими у власти группами, классами или слоями методов и способов государственной власти;
- в) строение государства, основные составные части, внутренняя структура, основные методы осуществления государственной власти;
- г) внутреннее строение государства, его деление на составные части – административно-территориальные единицы или суверенные государства.

17. К внешним функциям государства относятся:

- а) экономическая;
- б) социальная;
- в) развития образования, науки и культуры;
- г) обеспечения мира и поддержки мирового порядка;
- д) налогообложения и взимания налогов;
- е) обороны страны;
- ж) сотрудничество в области решения глобальных проблем.

18. *Экономическая, социальная, экологическая, правоохранительная, политическая – это:*

- а) основные формы осуществления функций государства;
- б) основные внутренние функции государства;
- в) основные внешние функции государства;
- г) методы осуществления функций государства.

19. *Решение глобальных проблем современности, обеспечение национальной безопасности, отстаивание государственных интересов в международных делах – это:*

- а) основные функции государства;
- б) форма осуществления функций государства;
- в) основные принципы правового государства;
- г) внешние функции государства.

20. *К какому понятию относится данное определение: «Основные направления деятельности государства по управлению обществом, включая механизм государственного воздействия на развитие общественных процессов»?*

- а) задачи государства;
- б) форма государства;
- в) функции государства;
- г) механизм государства.

21. *Какие из приведенных определений соответствуют понятию «механизм (аппарат) государства»?*

- а) это система государственных органов, при помощи которых обеспечивается выполнение внутренних и внешних функций государства;
- б) это часть государственного аппарата, наделенная соответствующей компетенцией и опирающаяся в процессе реализации своих функций на организационную, материальную и принудительную силу государства;
- в) это полномочия государственно-властного характера, состоящие прежде всего в праве издавать различные нормативные правовые акты и обеспечивать их реализацию;
- г) все перечисленное.

22. *Что из названного является признаками государственного органа?*

- а) формируется по воле государства и от его имени осуществляет свои функции;
- б) выполняет строго определенные, установленные в законодательном порядке виды деятельности;
- в) наделяется определенными материальными средствами (зданиями, сооружениями, транспортом, оргтехникой и т. п.);
- г) все перечисленное.

23. *Что, по вашему мнению, следует отнести к функциям парламента?*

- а) принятие законов;
- б) утверждение бюджета;
- в) проведение референдума;
- г) обеспечение защиты окружающей среды;
- д) все перечисленное.

24. *Принцип разделения властей заключается в выделении следующих ветвей государственной власти:*

- а) законодательная, исполнительная, судебная;
- б) федеральная, местная, муниципальная;
- в) органы первичные, производные, вторичные;
- г) исполнительная, законодательная, муниципальная.

25. *Основным элементом механизма государства, имеющим собственную структуру, определенные полномочия и образующим с другими частями (элементами) единое целое, является:*

- а) орган государства;
- б) государственный аппарат;
- в) государственные служащие;
- г) государственные учреждения.

26. *Какова классификация органов государства, если исходить из принципа «разделения властей»?*

- а) законодательные, исполнительные, судебные органы;
- б) единоначальные и коллегиальные;
- в) политические, экономические и социальные;
- г) правотворческие, исполнительные и правоохранительные.

27. *Органом государства, осуществляющим правосудие в форме разрешения уголовных, гражданских и административных дел в установленном законом процессуальном порядке, является:*

- а) прокуратура;
- б) суд;
- в) полиция;
- г) адвокатура.

28. *Что не относится к элементам механизма государства?*

- а) государственные органы;
- б) правовые институты;
- в) государственные учреждения;
- г) государственные предприятия.

29. *По какому признаку выделяют органы первичные и производные?*

- а) по срокам полномочий;
- б) по функциям;

- в) по сфере действия;
- г) по порядку образования;
- д) по широте компетенции.

30. Какой орган из перечисленных является представительным?

- а) президент;
- б) правительство;
- в) парламент;
- г) конституционный суд.

31. Что следует понимать под формой правления?

- а) организацию верховной государственной власти;
- б) методы осуществления государственной власти;
- в) территориальное устройство государства;
- г) все перечисленное.

32. Что из ниже перечисленного можно отнести к формам правления?

- а) демократия;
- б) федерация;
- в) республика;
- г) конфедерация;
- д) тоталитаризм;
- е) авторитаризм;
- ж) монархия.

33. Какое понятие соответствует данному определению: «Единое государство, которое подразделяется на административно-территориальные единицы, не обладающие политической самостоятельностью»?

- а) содружество;
- б) конфедерация;
- в) федерация;
- г) унитарное государство.

34. Устойчивый союз государств, самостоятельных в пределах распределенных между ними и центром компетенций, называется:

- а) федерацией;
- б) конфедерацией;
- в) содружеством государств;
- г) унитарным государством.

35. Для какой формы правления характерны следующие черты: формирование правительства на парламентской основе, из числа лидеров партий, располагающих большинством мест в парламенте; избрание главы государства парламентом или образуемой парламентом специальной коллегией?

- а) конституционная монархия;

- б) президентская республика;
- в) парламентская республика;
- г) либеральная демократия.

36. *Что из перечисленного представляет собой форму государственного устройства?*

- а) республика;
- б) федерация;
- в) демократическое государство;
- г) монархия.

37. *Как называется форма правления, при которой глава государства занимает пост по наследству и его власть считается производной от какой-либо другой власти, органа или избирателей?*

- а) тоталитаризм;
- б) тирания;
- в) республика;
- г) демократия;
- д) монархия.

38. *Укажите правильное определение понятия «форма правления»:*

- а) система, порядок образования высших органов государственного управления;
- б) способ объединения населения на определенной территории, связь этого населения через различные территориальные и политические образования с государством в целом;
- в) система, порядок образования и соотношение полномочий высших органов государственной власти;
- г) способ осуществления государственной власти в обществе.

39. *Совокупность способов и методов осуществления политической власти государством определяется как:*

- а) форма территориального устройства;
- б) форма государственного режима;
- в) форма правления;
- г) форма государства.

40. *Форму государства образуют три составляющие:*

- а) территория, суверенитет, право;
- б) унитарная, федеративная, конфедеративная формы;
- в) территория, народ, суверенитет;
- г) форма правления, форма территориального устройства, форма государственного режима.

41. *Основными признаками правового государства являются:*

- а) общеобязательные правила поведения, государственный суверенитет, территориальная целостность, гарантированность прав граждан;

б) верховенство закона, реальность прав личности, взаимная ответственность государства и личности, разделение властей;

в) равенство всех перед законом, возможность судебной защиты нарушенных прав, презумпция невиновности, гарантированность прав и свобод граждан.

г) наличие конституции, парламента и гарантированности гражданских прав.

42. Основным принципом организации и деятельности правового государства является разделение властей на:

а) федеральную, региональную, местную;

б) политическую, экономическую, идеологическую;

в) законодательную, исполнительную, судебную;

г) правотворческую, правоприменительную.

43. Источником власти в правовом государстве является:

а) президент;

б) правительство;

в) государство;

г) народ.

44. Укажите, в какую историческую эпоху впервые появляется идея правового государства:

а) в античном мире;

б) в период Средневековья;

в) в культуре Нового времени;

г) в политической мысли современности.

45. В правовом государстве законы принимаются:

а) президентом;

б) конституционным судом;

в) парламентом;

г) совещанием глав основных ветвей власти.

46. Политический плюрализм предполагает:

а) разделение властей;

б) верховенство права;

в) конкуренцию многообразных участников политической жизни (многопартийность);

г) регулярное проведение выборов.

47. Какой из нижеперечисленных признаков не является признаком правового государства?

а) верховенство закона во всех сферах жизни общества;

б) территориальная организация населения страны;

в) взаимная ответственность государства и личности;

г) разделение властей.

48. *Особая форма организации политической власти в обществе, при которой признаются и гарантируются естественные права человека, реально проводится разделение государственной власти, обеспечивается верховенство правового закона и взаимная ответственность гражданина перед государством и государства перед гражданином – это:*

- а) гражданское общество;
- б) правовое государство;
- в) юридические формы осуществления функций государства;
- г) политическая система.

49. *Теория разделения властей была разработана:*

- а) Аристотелем;
- б) Дж. Локком и Ш.Л. Монтескье;
- в) А. Радищевым;
- г) всеми перечисленными исследователями.

50. *Совокупность внесударственных и внеполитических отношений (экономических, социальных, культурных, нравственных, духовных, семейных, религиозных), имеющих относительную самостоятельность от произвольного вмешательства государства – это:*

- а) общественное объединение;
- б) правовое государство;
- в) гражданское общество;
- г) политическая система общества.

51. *Укажите, какой признак характерен для всех социальных норм:*

- а) обеспечение принудительной силой государства;
- б) общеобязательное правило поведения;
- в) регулятор общественных отношений;
- г) выражение в официальной форме.

52. *Укажите, какой из перечисленных ниже видов социальных норм возник позже других:*

- а) нормы морали;
- б) нормы религии;
- в) нормы права;
- г) нормы обычаев.

53. *Укажите, какой из нижеперечисленных признаков является признаком права:*

- а) общеобязательность;
- б) формальная определенность;
- в) связь с государством;
- г) все перечисленные признаки.

54. *Мораль отличается от права тем, что она:*

- а) обеспечивается возможностью государственного принуждения;

б) состоит из правил поведения;
в) является результатом деятельности компетентных государственных органов;

г) регулирует более широкую сферу общественных отношений.

55. Укажите, чем обеспечивается реализация моральных норм:

а) авторитетом и принудительной силой государства;

б) внутренними убеждениями людей;

в) силой привычки;

г) деятельностью общественных организаций.

56. Назовите функцию права:

а) охранительная;

б) организационная;

в) познавательная;

г) научная.

57. Укажите общую черту права и морали:

а) они гарантированы государством;

б) они имеют сходную структуру;

в) они имеют одинаковую определенность формулировок;

г) они имеют одинаковое время возникновения.

58. Найдите отличительную черту морали:

а) возникает вместе с государством;

б) конкретна и определена;

в) обеспечивается возможностью государственного принуждения;

г) оценивает всесторонне поведение человека.

59. Назовите две основные разновидности юридических норм, которые выделены на основе двух основных функций права:

а) запрещающие и уполномочивающие;

б) обязывающие и уполномочивающие;

в) регулятивные и охранительные;

г) императивные и диспозитивные.

60. Назовите элемент юридической нормы, предусматривающий меры неблагоприятного воздействия для нарушителя правовой нормы:

а) санкция;

б) презумпция;

в) гипотеза;

г) диспозиция.

61. Какой элемент правовой нормы предусматривает условия применения юридической нормы?

а) преюдиция;

б) гипотеза;

в) санкция;

г) диспозиция.

62. *Гипотеза, диспозиция, санкция – это:*

- а) структурные элементы правовой нормы;
- б) основные элементы системы права;
- в) структурные элементы правоотношения;
- г) элементы правового статуса.

63. *К какому виду норм относится норма, характеризующаяся как выражение категорических предписаний и действующая независимо от усмотрения субъекта права?*

- а) императивная норма;
- б) запрещающая норма;
- в) обязывающая норма;
- г) управомочивающая норма.

64. *Для каких нормативных регуляторов характерны общеобязательная нормативность и формальная определенность?*

- а) для правовых норм;
- б) для моральных норм;
- в) для корпоративных норм;
- г) для религиозных норм.

65. *Наиболее сложная и совершенная форма систематизации, представляющая собой деятельность, направленную на коренную, как внешнюю, так и внутреннюю, переработку действующего законодательства путем подготовки и принятия нового акта называется:*

- а) инкорпорация;
- б) кодификация;
- в) правотворчество;
- г) консолидация;
- д) учет.

66. *Какова форма изложения элементов правовой нормы в статье нормативного акта, если в ней называются правила, но сами они содержатся в другом акте?*

- а) бланкетная;
- б) прямая;
- в) отсылочная;
- г) эта ситуация не вписывается ни в одну из определенных форм.

67. *Какие из перечисленных актов относятся к законам?*

- а) Конституция;
- б) постановления;
- в) кодексы;
- г) указы;
- д) все перечисленное.

68. С какого времени начинает действовать закон, если в нем не указано время введения его в действие?

- а) по истечении 7 дней со дня опубликования;
- б) по истечении 10 дней;
- в) по истечении 30 дней;
- г) с первого числа следующего месяца.

69. Подберите понятие к данному определению: «Принятое судом решение, служащее ориентиром (эталон) для решения аналогичных дел в дальнейшем»:

- а) судебный прецедент;
- б) акт управления;
- в) нормативный правовой акт;
- г) нормативный договор;
- д) правовой обычай.

70. Укажите, что не является юридическим фактом?

- а) заключение трудового договора;
- б) поступление в институт;
- в) приготовление пищи;
- г) стихийное бедствие.

71. Укажите критерий классификации юридических фактов на действия и события?

- а) сознание и воля субъекта;
- б) характер нормативного акта;
- в) предмет и метод правового регулирования;
- г) принадлежность к отрасли права.

72. Закрепленная в законодательстве способность субъекта своими действиями приобретать юридические права и нести юридические обязанности называется:

- а) дееспособностью;
- б) правосубъектностью;
- в) правоспособностью;
- г) деликтоспособностью.

73. Укажите, что не является объектом правоотношения:

- а) вещи;
- б) действия;
- в) жизнь, здоровье, свобода;
- г) способ передвижения.

74. Закрепленная в законодательстве способность субъекта иметь юридические права и нести юридические обязанности называется:

- а) дееспособностью;
- б) правосубъектностью;

- в) правоспособностью;
- г) деликтоспособностью.

75. К странам романо-германской семьи принадлежат:

- а) Франция;
- б) Англия;
- в) США;
- г) Кувейт.

76. Основным источником права в странах англо-саксонской правовой семьи:

- а) закон;
- б) обычай;
- в) прецедент;
- г) доктрина.

77. Какая правовая семья имеет второе название: семья «общего» права?

- а) романо-германская;
- б) англо-саксонская;
- в) мусульманская;
- г) индусская.

78. Укажите правовую семью, где судья является одновременно и законодателем:

- а) романо-германская;
- б) англо-саксонская;
- в) мусульманская;
- г) социалистическая.

79. Рациональное толкование предписаний ислама в праве называется:

- а) шариат;
- б) кияс;
- в) иджихад;
- г) иджма.

80. По степени общественной опасности правонарушения подразделяются на:

- а) умышленные и неосторожные;
- б) публично-правовые и частноправовые;
- в) проступки и преступления;
- г) гражданско-правовые и уголовно-правовые.

81. Какое определение раскрывает понятие юридической ответственности:

- а) виновное противоправное общественно опасное поведение правоспособного индивида;
- б) осуждение правонарушителя со стороны общества, коллектива;

в) обязанность претерпевать меры государственного принуждения, предусмотренные санкциями правовых норм;

г) все перечисленное.

82. *Что является фактическим основанием возникновения юридической ответственности:*

а) общественная опасность личности;

б) решение компетентного органа;

в) совершение правонарушения;

г) все перечисленное.

83. *Субъективная сторона, объективная сторона, субъект и объект преступления в целом составляют:*

а) содержание уголовного правоотношения;

б) состав правонарушения;

в) противоправность деяния;

г) понятие преступления.

84. *Возраст, с которого по общему правилу наступает уголовная ответственность в РФ:*

а) 18 лет;

б) 16 лет;

в) 14 лет;

г) 21 год.

85. *Какой из указанных признаков относится к объективной стороне преступления?*

а) вменяемость;

б) время совершения преступления;

в) вина;

г) ни один не относится.

86. *Подберите понятие к данному определению: «Общественно вредное, противоправное и виновное деяние деликтоспособного лица, которое в качестве факта является основанием правовой ответственности»:*

а) правомерное поведение;

б) поведение, безразличное для права;

в) правонарушение;

г) правореализующее поведение.

87. *Какие элементы состава правонарушения здесь названы?*

а) причина и следствие;

б) базис и надстройка;

в) деяние и вредоносный результат;

г) объект и субъект.

88. *Правовое воспитание включает в себя следующие направления деятельности:*

- а) правовая пропаганда;
- б) самовоспитание;
- в) правовое обучение;
- г) юридическая практика;
- д) социальное обеспечение;
- е) правовая идеология;
- ж) правовая психология;
- з) дозволение.

89. *Что из названного можно отнести к признакам правосознания?*

- а) является одной из форм общественного сознания;
- б) обусловлено экономическим строем общества;
- в) носит политический, классовый характер;
- г) имеет властный характер;
- д) регулирует общественные отношения;
- е) охраняется государством;
- ж) существует в основном в форме законодательства;
- з) все перечисленные.

90. *Правовая идеология включает в себя:*

- а) правовые знания;
- б) юридические мотивы поведения;
- в) правовые чувства;
- г) эмоции;
- д) все перечисленное.

91. *Правосознание – это:*

- а) юридическое богатство, выраженное в достигнутом уровне развития регулятивных качеств права, накопленных правовых ценностях;
- б) совокупность правовых идей, представлений, эмоций, в которых выражается субъективное отношение людей, социальных групп, общества в целом существующему и желаемому праву, к правовым явлениям, к поведению людей в сфере права;
- в) система общественных отношений, складывающихся на основе осуществления требований законности;
- г) все вышеперечисленное.

92. *Укажите функции правовой культуры:*

- а) познавательная;
- б) мировоззренческая;
- в) ценностная;
- г) коммуникативная;
- д) воспитательная;

е) все перечисленное.

93. *Перечислите уровни правосознания:*

а) эмпирическое;

б) высокое;

в) доктринальное;

г) профессиональное;

д) низкое;

е) неформальное;

ж) формальное;

з) маргинальное.

94. *Укажите элементы структуры правосознания?*

а) самооценка;

б) юридическая практика;

в) правовая психология ;

г) правовой обычай;

д) правовой прецедент;

е) правовая идеология;

ж) все перечисленное.

95. *Что из перечисленного является видами правосознания?*

а) психологическое;

б) массовое;

в) групповое;

г) конформистское;

д) маргинальное;

е) теоретическое;

ж) индивидуальное;

з) общественное (массовое);

и) все перечисленное.

96. *Совокупность идей, взглядов, чувств, традиций, переживаний, которые выражают отношение людей к правовым явлениям общественной жизни, представляет собой:*

а) правовую культуру;

б) правосознание;

в) правовой нигилизм;

г) идеологию.

97. *В структурном отношении правосознание состоит из двух элементов:*

а) правовой идеологии и правовой психологии;

б) правовой идеологии и социальной психологии;

в) общественного и индивидуального правосознания;

г) политической и правовой идеологии.

98. Что является предпосылкой такого состояния общественной жизни, при котором участники правоотношений свободно реализуют принадлежащие им юридические права и обязанности?

- а) государственное принуждение;
- б) свобода индивида;
- в) правовая психология;
- г) законность.

99. Что является условием и средством создания правопорядка?

- а) законодательство;
- б) нормы права;
- в) законность;
- г) правовая психология.

100. Как называется свойство государства, выражающееся в верховенстве государственной власти внутри страны и независимости ее вовне?

- а) легитимность;
- б) легальность;
- в) государственный суверенитет;
- г) правосубъектность.

101. Основным элементом механизма государства, имеющим собственную структуру, определенные полномочия и образующим с другими частями (элементами) единое целое, является:

- а) орган государства;
- б) государственный аппарат;
- в) государственные служащие;
- г) государственные учреждения.

102. Как называется подход к сущности государства, который заключается в том, что государство выражает волю экономически господствующего класса?

- а) социальный;
- б) общесоциальный;
- в) классовый;
- г) экономический.

103. Укажите, какая из перечисленных ниже форм не является формой осуществления народовластия:

- а) правление монарха;
- б) работа органов местного самоуправления;
- в) работа парламента;
- г) выборы президента.

104. Совокупность способов и методов осуществления политической власти государством определяется как:

- а) форма территориального устройства;
- б) политический режим;
- в) форма правления;
- г) форма государства.

105. *Какое понятие соответствует данному определению: «Единое государство, которое подразделяется на административно-территориальные единицы, не обладающие политической самостоятельностью»?*

- а) монархия;
- б) конфедерация;
- в) федерация;
- г) унитарное государство.

106. *Для какой формы правления характерны следующие черты: формирование правительства на парламентской основе из числа лидеров партий, располагающих большинством мест в парламенте; избрание главы государства парламентом или образуемой парламентом специальной коллегией?*

- а) конституционная монархия;
- б) президентская республика;
- в) парламентская республика;
- г) либеральная демократия.

107. *Система «сдержек и противовесов» является основой:*

- а) теории разделения властей;
- б) правового статуса личности;
- в) механизма правового регулирования;
- г) рыночной системы.

108. *К обстоятельствам, исключаящим противоправность деяния, относится:*

- а) крайняя необходимость;
- б) отсутствие умышленной вины;
- в) состояние аффекта;
- г) состав правонарушения;
- в) неосторожность.

109. *Как называется решение конкретного дела на основе правовой нормы, рассчитанной не на данный, а на сходный случай?*

- а) исполнение;
- б) аналогия права;
- в) аналогия закона;
- г) прецедент.

110. Закрепленная в законодательстве способность субъекта своими действиями приобретать юридические права и нести юридические обязанности называется:

- а) правосубъектность;
- б) правоспособность;
- в) дееспособность;
- г) деликтоспособность.

111. Юридическим основанием возникновения, изменения и прекращения всех правоотношений является:

- а) воля субъекта правоотношения;
- б) юридический факт;
- в) решение компетентного государственного органа;
- г) нормативный правовой акт.

112. На какие группы подразделяются юридические факты по волевому признаку?

- а) правомерные и неправомерные;
- б) события и действия;
- в) аналогия права и аналогия закона;
- г) преступления и проступки.

113. Аналогия права – это есть способ:

- а) правоприменения;
- б) правотворчества;
- в) правового воспитания;
- г) преодоления пробела в праве.

114. Что из указанного не относится к формам реализации права:

- а) использование;
- б) правотворчество;
- в) исполнение;
- г) соблюдение.

115. К актам применения права относятся:

- а) судебные приговоры;
- б) нормативные договоры;
- в) уставы вузов;
- г) договоры купли-продажи.

116. Укажите, какой принцип не относится к основам организации жизни гражданского общества:

- а) свобода экономической деятельности;
- б) идеологический плюрализм;
- в) политический плюрализм;
- г) экономическое равенство.

117. Основными признаками правового государства являются:

а) общеобязательные правила поведения, государственный суверенитет, территориальная целостность, гарантированность прав граждан;

б) верховенство закона, реальность прав личности, взаимная ответственность государства и личности, разделение властей;

в) равенство всех перед законом, возможность судебной защиты нарушенных прав, презумпция невиновности, гарантированность прав и свобод граждан;

г) наличие конституции, парламента и гарантированности гражданских прав.

118. Основным принципом организации и деятельности правового государства является разделение властей на:

а) федеральную, региональную, местную;

б) политическую, экономическую, идеологическую;

в) законодательную, исполнительную, судебную;

г) исполнительная, законодательная, муниципальная.

Учебное издание

Чернова Эльвира Рамилевна
(кандидат юридических наук)
Амиров Рустем Загирович
(кандидат юридических наук, доцент)

ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

Учебное пособие

Редактор Е. А. Ермолаева

Подписано в печать: 24.06.2022	Выход в свет: 30.06.2022
Гарнитура Times	Формат 60 x 84 ¹ / ₁₆
Уч.-изд. л. 11,7	Усл. печ. л. 12
Тираж 220 экз.	Заказ № 25

*Редакционно-издательский отдел
Уфимского юридического института МВД России
450103, г. Уфа, ул. Муксинова, 2*

*Отпечатано в группе полиграфической и оперативной печати
Уфимского юридического института МВД России
450103, г. Уфа, ул. Муксинова, 2*