

ПРЕДИСЛОВИЕ

Теория государства и права относится к числу фундаментальных юридических дисциплин. Ее изучение закладывает базу всего юридического образования. Только опираясь на знания, полученные в ходе изучения теории государства и права, на терминологический аппарат данного курса, будущий юрист сможет усвоить содержание иных юридических дисциплин.

Но цель теории государства и права не сводится лишь к изучению понятий и терминов, фактов и явлений. Огромную роль играет и выработка умения давать им объяснения, делать выводы, самостоятельно искать и интерпретировать информацию. В современных условиях, когда происходят изменения в государстве, обществе, а вместе с тем и в законодательстве и объем информации постоянно увеличивается, только юрист, способный самостоятельно пополнять свой багаж знаний, развивать и совершенствовать умения и навыки, сможет полноценно выполнять свои профессиональные обязанности.

В рамках учебной дисциплины «Теория государства и права» рассматривается часть общетеоретического материала, который излагается в учебниках и лекционном курсе в максимально доступной форме.

Данный учебник содержит методологические основы научного понимания государства и права, государственно-правовых явлений. В нем рассматриваются взгляды на природу и сущность государства и права, основные закономерности их возникновения, функционирования и развития в неразрывной взаимосвязи и взаимозависимости, механизм государства, система права, роль государства и права в политической системе общества, а также ряд других вопросов.

Изучение теоретического материала и выполнение представленных заданий направлено на выработку умений оперировать юридическими понятиями и категориями, анализировать, толковать и правильно применять правовые нормы и др., овладеть юридической терминологией, навыками работы с правовыми актами и рядом других необходимых юристу навыков.

Схемы, определения и примеры позволяют глубоко и всесторонне усвоить и систематизировать материал. Приведенные в учебнике вопросы и задания обеспечивают закрепление необходимых умений

и навыков, способствуют приобщению к основам правовой культуры, формированию фундаментальной базы профессионального юридического мышления.

В то же время объем знаний по теории государства и права не должен ограничиваться только учебником. Необходимо использовать нормативные акты: Конституцию Российской Федерации, Гражданский, Уголовный и Трудовой кодексы Российской Федерации, федеральные законы и др.

Советуем также не пренебрегать современными источниками информации и обратить внимание на сайты Министерства юстиции Российской Федерации, Управления делами Президента Российской Федерации, справочно-правовой системы «КонсультантПлюс». Кроме того, можно использовать сайт «Юридическая Россия. Федеральный правовой портал» и сайт «Юридические издания юридических вузов и научных центров».

Среди вопросов и заданий есть такие, на которые студент сможет дать ответ, только если обратится к дополнительной литературе.

Для облегчения усвоения материала в учебнике используются следующие условные обозначения:



– определения;



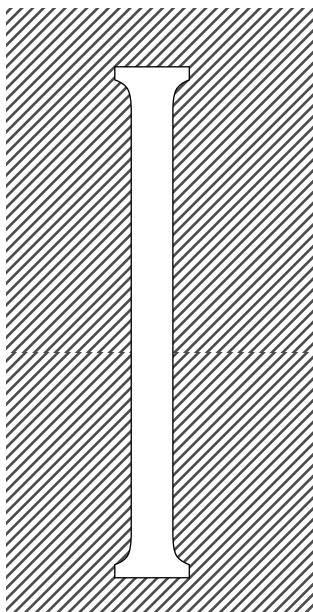
– дополнительная информация;



– контрольные вопросы и задания;



– тесты.



ТЕОРИЯ
ГОСУДАРСТВА



Глава 1. ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА КАК НАУКА И УЧЕБНАЯ ДИСЦИПЛИНА

1.1. Правоведение в системе общественных наук

Познавать окружающую действительность можно по-разному. Многие предметы и явления можно увидеть, услышать, ощутить. Но полученные таким образом отрывочные знания будут далеко не полными и не всегда правильными. Наиболее объективную картину мира создает научное познание, которое осуществляется целенаправленно, руководствуется определенными правилами, опирается на ранее полученные знания и основывается на аргументированных доказательствах.

Наука – система знаний об объективной действительности, сфера человеческой деятельности.

Науки принято делить на общественные (гуманитарные), естественные и технические. К общественным относят философию, историю, юриспруденцию, политологию, социологию и ряд других. Государство и право изучаются не только юридическими, но и иными общественными науками. Однако стоит учитывать, что последние изучают проблемы государства и права лишь в пределах, способствующих раскрытию собственного круга вопросов. Юридические же науки занимаются специальной разработкой проблем государственно-правовой действительности.

В то же время при изучении государства и права юридические науки не могут обойтись без достижений иных общественных наук. Юридическая действительность сильно переплетена с другими сферами общественной жизни – политической, экономической, культурной и т. д., которые оказывают на нее серьезное воздействие.

Соблюдение законов во многом зависит от общественного сознания, общественной психологии. А объем предоставляемых и гарантируемых государством социально-экономических прав и свобод – от экономического развития. Поэтому неудивительно, что в странах Центральной Африки нельзя достичь уровня социального обеспечения, аналогичного уровню стран Западной Европы, прежде чем экономическое развитие не приблизится к европейским показателям. Законодатель может провозгласить любые права, но государство далеко не всегда сможет их обеспечить.

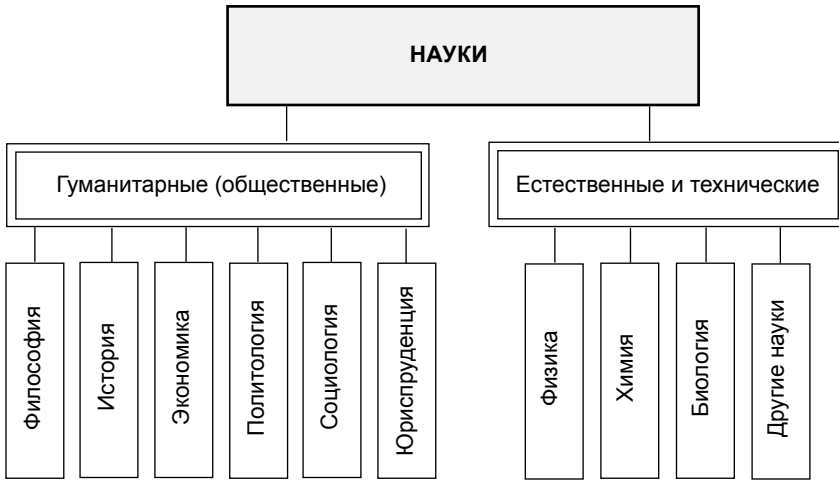


Рис. 1.1. Виды наук

Юридическая наука – система знаний о праве и государстве, в основе которой лежит совокупность понятий, категорий и научных принципов, отражающих закономерности возникновения, развития и функционирования государственно-правовых явлений.

Юридические науки, именуемые также правоведением, или юриспруденцией, относятся к общественным наукам, которые изучают общественные отношения, урегулированные правом.



Правоведение – комплекс юридических наук, имеющих общий объект изучения – государственно-правовую систему общества.

Правоведение изучает деятельность людей, связанную с властным управлением социальными процессами и нормативным регулированием общественных отношений.

Виды наук представлены на рис. 1.1.

1.2. Структура правоведения

В зависимости от круга изучаемых вопросов и сферы научного познания юридические науки и учебные дисциплины подразделяются на несколько групп. Одни из них изучают общие закономерности возникновения и развития государства и права, их сущность; другие нацелены на познание конкретных отраслей права; третьи соединяют

юридические знания с достижениями иных наук (главным образом естественных и технических), для того чтобы эти достижения применить в юридической деятельности и т. д.

В состав правоведения входят:

1) историко-теоретические юридические науки (фундаментальные юридические науки) и учебные дисциплины (теория государства и права, история государства и права, история политических и правовых учений и др.), которые исследуют свойства государственно-правовой системы в целом;

2) отраслевые юридические науки и учебные дисциплины (конституционное, гражданское, административное, уголовное, трудовое, семейное, земельное, финансовое, уголовно-процессуальное, уголовно-исполнительное, арбитражно-процессуальное, гражданско-процессуальное право) изучают отдельные государственно-правовые сферы общественных отношений;

3) специальные юридические науки и учебные дисциплины (криминалистика, криминология, юридическая статистика, судебная медицина и психиатрия, правовая статистика, судебно-бухгалтерская экспертиза, юридическая психология и др.) исследуют применение в отдельных областях юридической деятельности специальных неюридических знаний и навыков;

4) международное право изучает международные отношения его субъектов посредством юридических норм. Выделяют международное, морское, космическое и гуманитарное право.

Каждая из групп юридических наук изучает свой предмет государственно-правовой системы.

Система юридических наук представлена на рис. 1.2.

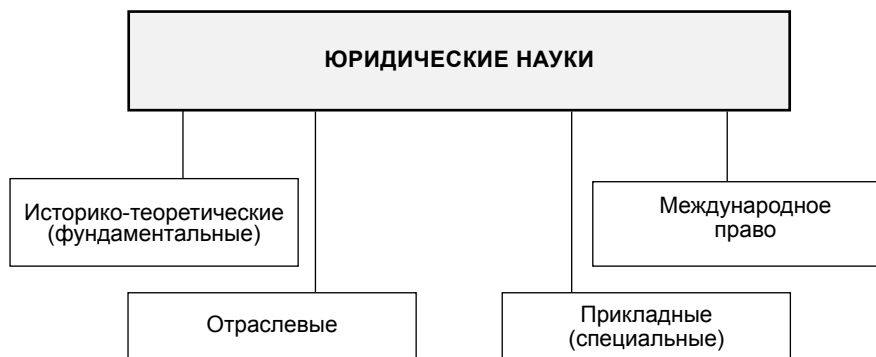


Рис. 1.2. Система юридических наук

1.3. Предмет теории государства и права



Теория государства и права – фундаментальная юридическая наука, изучающая общие закономерности возникновения, функционирования и развития государства, права и других государственно-правовых явлений.

Теория государства и права входит в состав правоведения. С другими юридическими науками ее объединяет общий объект познания – государственно-правовая система общества.

Каждая наука имеет свой предмет – круг вопросов, которые изучает наука.

Предмет теории государства и права – общие закономерности возникновения, функционирования и развития государства и права.

Теория государства и права изучает:

1) свойства государственно-правовой системы общества в целом, а не какой-либо ее отдельной части; по этому признаку предмет теории государства и права отличается от предметов отраслевых и специальных юридических наук;

2) сущностные закономерности государственно-правовой системы общества, имеющие общий и относительно устойчивый характер для государственно-правовых систем разных стран; по этому признаку предмет теории государства и права отличается от предметов исторических юридических наук, также изучающих государственно-правовую систему общества в целом, но со стороны ее внешних временных и пространственных форм.

Теория государства и права является базовой наукой для всех юридических наук, так как содержит информацию об основных юридических понятиях, категориях, институтах. Полученные при изучении теории знания впоследствии конкретизируются в отраслевых и прикладных юридических науках. Кроме того, теория государства и права – методологическая юридическая наука. В ней разрабатываются основные частноправовые методы исследования и теоретические положения.

1.4. Функции теории государства и права



Функции теории государства и права – это основные направления исследования государственно-правовых явлений.

В науке выделяют онтологическую, гносеологическую, эвристическую, прогностическую, методологическую, идеологическую и организационно-прикладную функции:

1) онтологическая функция состоит в познании сущности государственно-правовых явлений, отвечает на вопросы: что есть государство и право, как и почему они возникают и действуют и т. п.;

2) гносеологическая функция выражается в познании и объяснении явлений и процессов государственной и правовой жизни общества, состоит в выработке научных концепций, приемов и способов, помогающих научному познанию государства и права;

3) эвристическая функция состоит в открытии новых закономерностей развития государственно-правовых институтов;

4) прогностическая функция проявляется в разработке гипотез развития государственно-правовой действительности;

5) идеологическая функция состоит в разработке идей и взглядов о государстве и праве, способствует обеспечению правовой пропаганды и правового воспитания;

6) методологическая функция – разработка системы понятий и категорий. Применяется во всех юридических науках, имеет существенное, основополагающее значение для юриспруденции в целом;

7) организационно-прикладная функция проявляется в разработке средств и методов реформирования и решения актуальных проблем государственно-правовой жизни.

Функции теории государства и права представлены на рис. 1.3.



Рис. 1.3. Функции теории государства и права

1.5. Система методов теории государства и права

Метод науки – это совокупность приемов, способов и правил, с помощью которых изучается предмет науки, получаются новые знания.

Каждый предмет имеет различные по содержанию и сущностному уровню стороны и свойства, поэтому в науке используют совокупность методов познания.



Методология теории государства и права – комплекс взаимосвязанных приемов и способов, при помощи которых изучаются государственно-правовые явления. Иными словами, методология позволяет понять, каким образом происходит познавательный процесс в теоретико-правовой сфере.

В процессе изучения теории государства и права используются общенаучные, специальные и частные методы.

Общенаучные методы используются во всех или в большинстве наук (диалектический метод, формально-логический, системный подход).

Специальные методы – это способы познания, разрабатываемые в конкретных науках и используемые в правоведении (социологический, статистический, кибернетический).

Частные методы – способы познания, выработанные непосредственно теорией государства и права. К ним относят методы сравнительного правоведения, толкования (интерпретации) права, формально-юридический метод и др.

- сравнительно-правовой метод изучает различия государственно-правовых систем путем сопоставления одноименных институтов, принципов, школ;
- метод толкования (интерпретации) права – это способ уяснения и разъяснения сущностного содержания закрепленного юридической нормой правила поведения;
- формально-юридический метод предполагает изучение права в «чистом» виде, вне связи с другими социальными явлениями (политикой, экономикой, идеологией и т. д.).

Наука «Теория государства и права» структурно подразделяется на две обособленные и взаимосвязанные части: теорию государства и теорию права.

Теория государства изучает наиболее общие закономерности возникновения, развития и функционирования государства.

Теория права изучает общие и существенные закономерности правового регулирования общественных отношений, раскрывает проблемы места правового регулирования в системе нормативного регулирования, его сущности, содержания (механизма правового регулирования), формы. Также рассматриваются закономерности возникновения и исторического развития различных типов правовых систем и иные проблемы.



Контрольные вопросы и задания

Ответьте на вопросы.

1. Какую роль играет юриспруденция в современном обществе?
2. Почему юридические науки (правоведение) относятся к общественным наукам? Приведите примеры отраслевых юридических наук.
3. Что является объектом познания правоведения?
4. Что является предметом теории государства и права как науки?
5. Какое место теория государства и права занимает в системе других юридических наук?
6. Какие общенаучные методы исследования использует теория государства и права?
7. Какие функции выполняет теория государства и права?
8. В чем состоит отличие теории государства и права от отраслевых юридических наук?
9. Как соотносятся предмет и метод науки?
10. Как классифицируются юридические науки?
11. Какие частнонаучные способы познания государственно-правовых явлений использует теория государства и права?

Задание 1. Определите и дайте характеристику составу наук, входящих в правоведение.

Задание 2. Заполните схему «Юридические науки», представленную на рис. 1.4.

Задание 3. Закончите схему «Предмет теории государства и права», представленную на рис. 1.5.

Задание 4. Определите объект и предмет теории государства и права, укажите общее и особенное данных понятий.

Задание 5. Закончите схему «Структура теории государства и права», представленную на рис. 1.6.



Рис. 1.4. К заданию 2



Рис. 1.5. К заданию 3

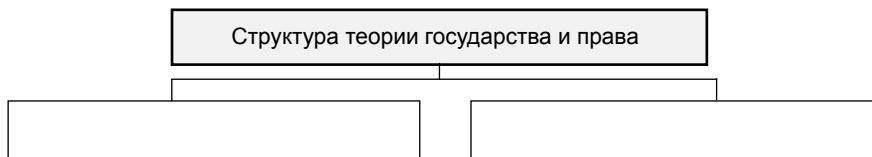


Рис. 1.6. К заданию 5

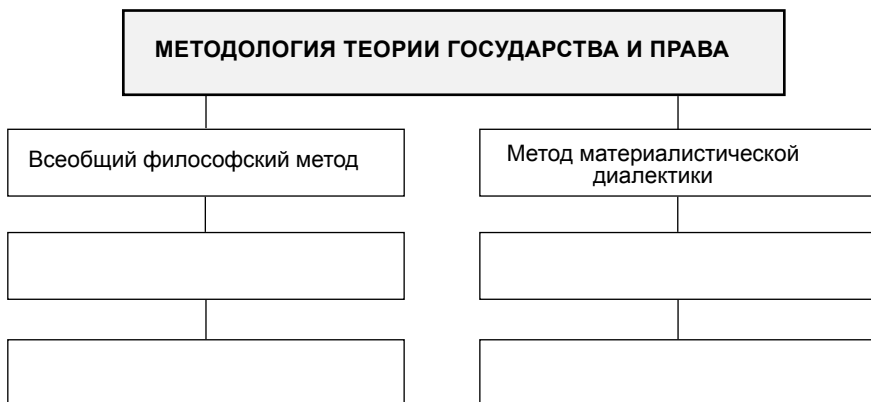


Рис. 1.7. К заданию 6

Задание 6. Составьте схему «Методология теории государства и права», представленную на рис. 1.7.



Тесты

Укажите правильный ответ.

1. В чем состоит отличие теории государства и права от отраслевых юридических наук?

- а) каждая отраслевая наука изучает свой предмет, а теория государства и права – все предметы отраслевых наук;
- б) отраслевые науки изучают соответствующие нормы, а теория государства и права – все законодательство в целом;
- в) теория государства и права изучает общие закономерности возникновения, развития и функционирования государства и права, а отраслевые науки – конкретное функционирование той группы общественных отношений, которые регулируются данной отраслью права.

2. Чем наука «Теория государства и права» отличается от соответствующей учебной дисциплины?

- а) наука разбирает все закономерности возникновения, развития и функционирования государственно-правовых явлений, а учебная дисциплина – только необходимые для дальнейшего изучения юриспруденции;

- б) наука рассматривает не только свой предмет, но и предметы других наук, а учебная дисциплина – исключительно свой предмет;
 - в) к науке относится и то, что уже познано, и то, что еще познается, а к учебной дисциплине – лишь то, что уже познано;
 - г) наука изучает международные отношения, а учебная дисциплина – только внутригосударственные.
- 3.** Совокупность системы методов, способов и приемов исследовательской деятельности, с помощью которых изучают предмет науки, получают новые знания, – это...
- а) методология;
 - б) концепция;
 - в) парадигма;
 - г) теория.
- 4.** Какое из перечисленных определений соответствует понятию «специальные научные методы»?
- а) методы, которые используются во всех конкретных науках;
 - б) методы, которые используются в нескольких, но не во всех конкретных науках;
 - в) методы, которые разработаны конкретными науками и используются для познания государственно-правовых явлений.
- 5.** Какое из определений правильно отражает предмет теории государства и права?
- а) предмет теории государства и права – изучение возникновения и развития конкретно-правовых систем во всем их историческом своеобразии, включая случайные процессы и явления;
 - б) предмет теории государства и права – исследование конкретной отрасли права и законодательства;
 - в) предмет теории государства и права составляют общие закономерности возникновения, развития и функционирования права и государства как самостоятельных социальных институтов; сущность, типы, формы, функции и механизм действия права и государства; основные понятия, общие для всей правовой науки;
 - г) предмет теории государства и права – это исследование определенной сферы государственной жизни и конституции конкретного государства.
- 6.** Основные и общие закономерности возникновения, развития и функционирования государства и права, а также систематизированные сведения об основных понятиях и категориях юриспруденции – это...

- а) метод теории государства и права;
- б) предмет теории государства и права;
- в) методология теории государства и права;
- г) функции теории государства и права.

7. Какие из приведенных функций выполняет наука «Теория государства и права»?

- а) регулятивную и охранительную;
- б) компенсационную и политическую;
- в) географическую;
- г) познавательную, интеграционную и методологическую.

8. Как соотносятся предмет и метод теории права и государства?

- а) предмет определяет методы его исследования;
- б) методы определяет исследователь независимо от предмета исследования;
- в) предмет и метод существуют независимо друг от друга;
- г) между предметом и методом отсутствуют различия.

Глава 2. ПОНЯТИЕ, ПРИЗНАКИ И СУЩНОСТЬ ГОСУДАРСТВА

2.1. Понятие и признаки государства

Государство – единая организация государственной власти, обладающая особыми свойствами и занимающая ведущее место в системе социальной власти.



Государство – универсальная организация политической власти, созданная для властного управления обществом, выражающая интересы его основных социальных групп. Обладает особыми свойствами и занимает ведущее место в системе социальной власти.

Государство представляет собой самодостаточную систему, имеет структурное устройство органов государства со специфическим механизмом их взаимодействия для решения управленческих задач. Возникнув на определенной стадии развития общества, реализуя его потребности и ориентируясь на интересы основных социальных групп, государство осуществляет власть.

Государство относительно самостоятельный элемент общественной системы, может активно воздействовать на происходящие социальные процессы. Общество выступает объектом управления государства.

Государство обладает следующими признаками: публичная власть, суверенитет, территория, население, связь с правом, налоги.

Власть – это способность навязать свою волю другим лицам с помощью различных средств: насилия, убеждения и т. п.

Существуют различные виды власти: публичная, политическая, религиозная, семейная, информационная, криминальная и др.

Публичная власть означает наличие системы государственных органов (правоохранительных, армии и других), осуществляющих социальное управление и не совпадающих с обществом.

В демократическом государстве существует разделение властей на три ветви: законодательную, исполнительную и судебную.

Суверенитет – верховенство и независимость государства внутри страны и на международной арене.

Территория – это пространство в рамках государственной границы: суша, воды, недра, воздушное пространство.

Внутренними водами являются воды рек, озер, заливов, бухт и других водоемов внутри государства.

Территориальными водами (территориальным морем) называют водное пространство, соприкасающееся с сухопутной территорией в пределах 12 морских миль¹, отсчитываемых от линии наибольшего отлива на материке и островах.

Недра – пространство под поверхностью сухопутной и водной территории и все, что в нем находится.

Воздушное пространство – пространство над сухопутной и водной территорией страны, в том числе над территориальными водами (до 100 км по вертикали).

Также в качестве территории государства рассматриваются:

- континентальный шельф – включает в себя морское дно и недра подводных районов, находящиеся за пределами территориального моря до внешней границы подводной окраины материка в пределах 200 морских миль²;
- территории посольств государства за рубежом;
- военно-морские суда под флагом государства и военно-воздушные суда (самолеты, вертолеты и др.) вне зависимости от места нахождения;
- гражданские суда (морские, воздушные) под флагом государства, находящиеся в открытом море или нейтральном воздушном пространстве;
- космические объекты.

Население. К нему относятся граждане государства, иностранные граждане, лица без гражданства (апатриды).

Связь с правом выражается в том, что право является регулятором общественных отношений. Право юридически оформляет государственную власть и тем самым делает ее легитимной, определяет юридические рамки и формы осуществления функций государства. Государство обладает монополией на правотворчество: издает законы, подзаконные акты, создает юридические прецеденты, санкционирует обычаи, трансформируя их в юридические правила поведения.

Налоги. Государство имеет систему налогов, необходимых для проведения определенной политики и содержания государственного аппарата.

¹ 1 морская миля = 1852 м; 12 морских миль = 22,224 км

² 200 морских миль = 370 км

2.2. Основные теоретические подходы к определению сущности государства

Сущность государства, его главная характеристика, обычно связывается с его назначением, со способностью удовлетворить те или иные потребности человека. Сущность государства зависит от изменений общесоциальных потребностей, структуры общества. Управление обществом осуществляется как в интересах всего общества, так и в интересах отдельных социальных групп или лиц, находящихся у власти.

Воля основных социальных групп, играющих в обществе ведущую роль, составляет сущность государства.

Содержанием государственной власти является политика, проводимая государственным аппаратом и выраженная в основных направлениях его деятельности (функциях государства).

Сущность и содержание государства зависят от изменений общесоциальных потребностей, структуры общества в связи с приходом на политическую арену новых значимых социальных групп.



Сущность государства – это смысл и назначение государства, которые определяются волей общества, его социальных групп.

Вопрос о том, что такое государство, столь же древний, как и само государство. Он привлекал внимание мыслителей и в Древнем мире, и в эпоху Средневековья, и в период буржуазных революций. Данный вопрос вызывает интерес и в наши дни.

В российской юридической науке сложилось несколько подходов к определению сущности государства.

Классовый подход разработан основоположниками марксизма в середине XIX в. В рамках классового подхода государство понимается как организация политической власти экономически господствующего класса.

Общесоциальный подход – государство выражает волю всего общества и создает условия для компромисса интересов различных классов и социальных групп.

Дуалистический подход – соединение классового и социального подхода. В рамках данного подхода социальная воля, реализуемая в государственной власти, рассматривается с двух сторон: классовой и общесоциальной. Получается, что государство – это организация экономически господствующего класса, однако оно реализует и общесоциальные цели, действует в интересах общества в целом.

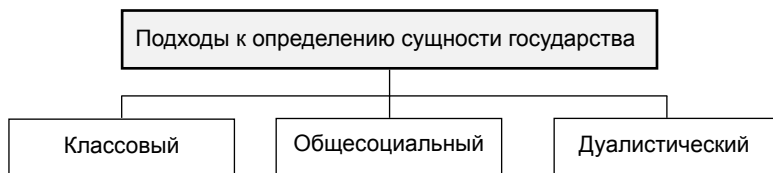


Рис. 2.1. Подходы к определению сущности государства

Подходы к определению сущности государства представлены на рис. 2.1.



Контрольные вопросы и задания

Ответьте на вопросы.

1. В чем заключается сущность и социальное назначение государства?
2. Какие существуют подходы к определению сущности государства?
3. Какие признаки отличают государство от любых других политических организаций общества?
4. Как называется свойство государства, выражающееся в верховенстве государственной власти внутри страны и ее независимости вовне?

Задание 1. Определите, к каким видам власти относятся следующие ее проявления:

№ п/п	Проявление власти	Вид власти
1	Парламент принимает закон о государственной границе	
2	Суд выносит приговор человеку, совершившему кражу	
3	Министр принимает решение о строительстве завода	
4	Мама запрещает дочери поздно гулять	
5	Священник организует шествие прихожан	

Задание 2. Дайте определение понятий:

1. Власть – это...
2. Суверенитет – это...



Тесты

Укажите правильный ответ.

1. Государство – это...
 - а) система органов, осуществляющих конкретные интересы граждан, проживающих на определенной территории;
 - б) общественные объединения, отстаивающие интересы своих членов;
 - в) территориальная, суверенная организация публичной (политической) власти в обществе, принимающая законы, опирающаяся на государственное принуждение и обладающая монополией на налоги.
2. Признаками государства являются...
 - а) наличие правовой системы;
 - б) наличие средств массовой информации;
 - в) наличие публичной власти;
 - г) наличие точно обозначенной территории;
 - д) наличие внутреннего и внешнего суверенитета;
 - е) наличие гражданского общества.
3. Верховенство и независимость государства внутри страны и на международной арене называется...
 - а) суверенитетом;
 - б) властью;
 - в) легитимностью.

Глава 3. ФУНКЦИИ ГОСУДАРСТВА

3.1. Понятие функций государства



Функции государства – особый механизм государственного воздействия на общественные процессы, охватывающие основные направления деятельности государства по управлению главными сферами.

Признаки функций государства:

- предметная деятельность государства в важнейших сферах общественной жизни;
- связь между сущностью и социальным назначением государства;
- направление деятельности государства на выполнение целей и задач на определенном историческом этапе;
- осуществление функций в определенных формах с помощью применения методов управления.

Последовательность возникновения функций государства зависит от очередности целей и задач, встающих перед обществом в его историческом развитии.

Условия возникновения целей и задач государства: потребности и интересы населения, экономические возможности общества, профессионализм государственных служащих и структур, нравственный и культурный уровень развития общества.

Функции государства нельзя отождествлять с функциями отдельных его органов. В отличие от функций 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.

Каждая функция характеризуется следующими признаками:

- предмет – область общественной жизни, на которую направлена деятельность государства;
- содержание – конкретные действия для достижения определенных целей;
- формы и методы – способы осуществления функций.

3.2. Классификация функций государства

Классификация функций государства способствует их более глубокому изучению и эффективному применению. Существуют следующие критерии классификации функций государства.

1. В зависимости от продолжительности действия:
 - постоянные (осуществляются на всех этапах развития государства, например, экономическая);
 - временные (прекращают свое действие с решением определенной задачи, как правило, имеющей чрезвычайный характер; например, функция оказания помощи региону, где произошло землетрясение).
2. В зависимости от значимости:
 - основные, например, функция охраны общественного порядка;
 - неосновные, к примеру, функция рассмотрения споров.
3. В зависимости от принципа разделения властей:
 - законодательные (правотворческие);
 - исполнительные (управленческие);
 - судебные.
4. В зависимости от сферы осуществления:
 - внешние;
 - внутренние.

Характеристика основных внутренних функций государства изложена далее.

Экономическая функция – направление деятельности государства в сфере выработки экономической политики, установление экономических основ государства, управление объектами государственной собственности, концентрация и распределение финансовых средств, установление правовых основ рынка и таможенного режима.

Политическая функция – направление деятельности государства в политической сфере, обеспечение общественной и государственной безопасности, осуществление народовластия.

Социальная функция – установление социальных основ общества, то есть создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека (управление системой здравоохранения, социального обеспечения и благоустройства, регулирование отношений между национальными группами, общественными и религиозными объединениями и др.).

Идеологическая функция – управление развитием науки, образования, культуры, регулирование деятельности средств массовой информации, формирование общенациональной идеологии, охрана памятников истории и культуры.



Рис. 3.1. Внешнеполитические функции государства

Экологическая функция – обеспечение экологической безопасности граждан и государства.

Характеристика основных внешних функций государства рассмотрена далее.

Функция обороны страны направлена на защиту суверенитета и территориальной целостности страны; состоит в поддержании уровня обороноспособности страны, отвечающего требованиям национальной безопасности.

Функция содействия по обеспечению международного мира – предотвращение войн; участие в урегулировании международных конфликтов, процессах разоружения, сокращения химического и ядерного оружия.

Функция сотрудничества с другими государствами направлена на установление и развитие экономических, политических, правовых, информационных, культурных и иных отношений, гармонично сочетающих интересы данного государства с интересами других стран.

Внешнеполитические функции государства представлены на рис. 3.1.

3.3. Формы и методы осуществления функций государства



Формы осуществления функций государства – пути и приемы их реализации, способы упорядочения деятельности органов государства, посредством которых реализуются его функции.

Выделяют две основные группы форм осуществления функций государства: правовые и организационные.

Правовые формы осуществления функций государства – это деятельность органов государства, связанная с изданием и реализацией

юридических актов. К ним относится правотворческая, правоприменительная, правоохранительная деятельность.

Правотворческая форма – государственная деятельность по подготовке и принятию нормативно-правовых актов.

Правоисполнительная форма – государственная деятельность по реализации нормативных актов, управленческая деятельность.

Правоохранительная форма – государственная деятельность по контролю и надзору за соблюдением и исполнением норм, применение принудительных мер к их нарушителям.

Организационные формы осуществления функций государства заключаются в однородной по своим внешним признакам деятельности государства, не влекущей юридических последствий. Выделяют организационно-регламентирующую, организационно-хозяйственную и организационно-идеологическую деятельность государственных органов.

Организационно-регламентирующая деятельность – оперативно-текущая работа по решению конкретных задач (разработка проектов документов, планирование, контроль).

Организационно-хозяйственная деятельность – текущая хозяйственная работа по материальному обеспечению различных функций государства (бухучет, статистика, снабжение и т. д.).

Организационно-идеологическая деятельность – формирование общественного мнения, воспитательная работа, разъяснение нормативных актов и др.



Методы осуществления функций государства – совокупность способов воздействия государства на субъекты общественной жизни в процессе решения стоящих перед ним задач.

Государственная власть осуществляется двумя основными методами:

- *метод убеждения* – государственно-властные предписания признаются и добровольно выполняются субъектами общественной жизни, осознающими, что государство действует в их общих интересах;
- *метод принуждения* – воздействие с помощью силы и вопреки воле управляемых.

Наряду с ними используются и другие методы (планирование, прогнозирование, моделирование, стимулирование и пр.)

В наши дни при реализации функций государства все больший удельный вес приобретает метод убеждения, в то время как метод

принуждения применяется в строго определенных рамках и только по отношению к отдельным лицам.



Контрольные вопросы и задания

Ответьте на вопросы.

1. Каково соотношение функций государства и его основных задач?
2. Какие критерии лежат в основе классификации функций государства?
3. Какие функции государства относят к основным, а какие к неосновным?
4. Какие существуют формы осуществления функций государства?
5. Какова сущность и содержание внешних функций российского государства?
6. Как соотносятся внешние и внутренние функции современного государства?
7. В чем заключается сущность социальной функции российского государства?
8. В чем заключается сущность экономической функции государства?

Задание 1. Составьте схему «Классификация функций государства».

Задание 2. Дайте характеристику внутренним функциям государства.



Рис. 3.2. К заданию 3

Задание 3. Заполните схему «Правовые формы осуществления функций государства», представленную на рис. 3.2.

Задание 4. Перечислите и дайте характеристику методов осуществления функций государства.



Тесты

Укажите правильный ответ.

1. По сфере деятельности функции государства бывают...
 - а) основные (главные), неосновные (неглавные);
 - б) внутренние, внешние;
 - в) постоянные, временные;
 - г) законодательные, исполнительные, судебные.
2. По видам ветвей государственной власти функции государства бывают...
 - а) основные (главные), неосновные (неглавные);
 - б) внутренние, внешние;
 - в) постоянные, временные;
 - г) законодательные, исполнительные, судебные.
3. По времени действия функции государства бывают...
 - а) основные (главные), неосновные (неглавные);
 - б) внутренние, внешние;
 - в) постоянные, временные;
 - г) законодательные, исполнительные, судебные.
4. По значению функции государства бывают...
 - а) основные (главные), неосновные (неглавные);
 - б) внутренние, внешние;
 - в) постоянные, временные;
 - г) законодательные, исполнительные, судебные.
5. Функции государства – это...
 - а) деятельность по упорядочиванию органов государства;
 - б) деятельность системы государственных органов и учреждений, призванных осуществлять или содействовать осуществлению государственной власти, а также исполнять задачи государства;
 - в) особый механизм государственного воздействия на общественные процессы, охватывающие основные направления деятельности государства по управлению главными сферами.

Глава 4. ФОРМА ГОСУДАРСТВА

4.1. Понятие и основные элементы формы государства



Форма государства – внешняя структура (способ организации) государственной власти.

Форма государства выражается в построении верховных органов государства, распределении власти между различными уровнями государственных органов и их взаимоотношении с населением, общем режиме управления страной.



На форму государства влияют исторические условия его развития, экономика, культура, традиции, национальные и религиозные особенности, природные условия и др.

В отличие от сущности и содержания форма государства характеризует его внешние стороны, оболочку, в которой государство предстает перед обществом и окружающим миром. Форма государства непосредственно зависит от содержания государственной власти, т. е. структуры государственного аппарата и выполняемых им функций.



Рис. 4.1. Основные элементы формы государства

В форме государства принято выделять три основных элемента: форму правления, форму государственного устройства и политический (государственный) режим.

Каждый из элементов характеризует определенный аспект формы государства:

- форма правления – особенности построения верховных органов государства;
- форма устройства – территориальное деление государства, взаимоотношения между его частями;
- политический режим – общий характер взаимодействия государства с населением страны.

Форма государства, ее основные элементы представлены на рис. 4.1.

4.2. Форма правления



Форма правления – элемент формы государства, определяющий порядок организации высших органов государственной власти, порядок образования данных органов и их взаимоотношения с населением.

Форма правления служит основанием для классификации видов государств.

К верховной государственной власти относят главу государства (монарх или президент), законодательный орган, правительство.

Различают две формы правления – монархию и республику, где в качестве критерия рассматривают положение главы государства.

Монархия (от греч. monarchia – единовластие) – форма правления, при которой власть полностью или частично сосредоточена в руках единоличного главы государства (монарха): короля, царя, шаха, императора и т. д.

Признаки монархии:

- власть передается по наследству;
- монарх правит бессрочно;
- власть не зависит от волеизъявления населения;
- монарх не несет конкретной юридической ответственности за результаты своей деятельности.

Монархии делятся на абсолютные и ограниченные.

При *абсолютной монархии* (неограниченной) вся полнота власти сосредоточена в руках монарха, в ней отсутствуют представительные органы управления, единственным носителем суверенитета государства является монарх (до 1992 г. – Саудовская Аравия, до 1996 г. – Оман).

Признаки абсолютной монархии:

- единоличный носитель верховной власти;
- пожизненное использование власти, наследственный порядок преемственности;
- отсутствие юридической ответственности;
- монарх персонифицирует государство, выступая от имени всего народа.

При *ограниченной монархии* власть монарха сдерживает представительный орган – парламент (Великобритания, Япония, Испания, Дания, Швеция, Норвегия и др.).

Различают два типа ограниченной монархии:

1) дуалистическая – власть разделена между правительством, формируемым монархом, и парламентом (Кувейт, Марокко, Иордания и т. д.). Это промежуточная, переходная форма от абсолютной монархии к парламентарной;

2) конституционная (парламентарная) – власть монарха ограничена представительным органом, а правительство формируется парламентом из представителей партии, победившей на выборах (Великобритания, Дания, Норвегия, Бельгия, Япония, Швеция и др.).

Признаки конституционной монархии:

- правительство формируется из представителей определенной партии (или партий), получившей большинство голосов на выборах в парламент;
- лидер партии, обладающий наибольшим числом депутатских мест, становится главой правительства;
- в законодательной, исполнительной и судебной сферах власть монарха фактически отсутствует, она является символической;
- законодательные акты принимаются парламентом и формально подписываются монархом;
- правительство согласно конституции несет ответственность не перед монархом, а перед парламентом.

Республика (от лат. *res publica* – общенародное дело) – такая форма правления, при которой верховная государственная власть осуществляется выборными органами, избираемыми населением на определенный срок.

Признаки республики:

- выборность главы государства на определенный срок;
- зависимость от избирателей (высшие органы государственной власти формируются избирателями);
- юридическая ответственность главы государства.

В зависимости от того, кто формирует правительство, кому оно подотчетно и подконтрольно, республики подразделяются на президентские, парламентские и смешанные.

В *президентской республике* правительство формируется президентом, ответственно перед ним. Парламент не может отправить правительство в отставку. Нередко правительство возглавляет сам президент (США). Министры в США составляют кабинет президента и имеют лишь совещательный голос, решение принимает президент единолично.

Президент наделен правом отлагательного вето (от лат. veto – запрет) на решения законодательного органа, имеет право самостоятельно издавать нормативные и индивидуальные правовые акты.

Президент избирается непосредственно народом либо независимо от парламента коллегией выборщиков (США). Он одновременно является главой государства и исполнительной власти (правительства).

Правительство формируется президентом и ответственно перед ним. Парламент в президентской республике не может вынести вотум недоверия правительству, в то же время и президент не может распустить парламент.

Президентские республики – США, Бразилия, Аргентина, Венесуэла, Боливия, Сирия и др.

В *парламентской республике* правительство формируется парламентом из представителей партии, победившей на выборах, и подотчетно ему.

Президент в парламентской республике избирается либо парламентом, либо специально созданной коллегией.

В парламентской республике правительство формируется законодательным органом и ответственно перед ним.

Обязанности президента обычно ограничиваются представительными функциями. Реальным главой государства является руководитель правительства.

Парламентские республики – Германия, Италия, Индия, Турция, Израиль и др.

Основной чертой *смешанных республик* (полупрезидентских, полупарламентских) является двойная ответственность правительства: и перед президентом, и перед парламентом.

В смешанных республиках президент и парламент избираются непосредственно народом. Главой государства выступает президент. Он назначает главу правительства и министров.

Глава государства, как правило, председательствует на заседаниях кабинета министров и утверждает его решения. Парламент также имеет возможность контролировать правительство путем утверждения ежегодного бюджета страны, а также посредством права вынесения правительству вотума недоверия.

Смешанные республики – Российская Федерация, Франция, Финляндия, Польша, Болгария, Австрия и др.

Суперпрезидентские республики (сверхпрезидентские) – вид республики, при которой принцип разделения власти декларируется, но соблюдается лишь внешним образом, на деле же власть сосредоточена преимущественно у президента и подконтрольных ему административных органов.

Особенности суперпрезидентских республик:

- часто президент в суперпрезидентской республике возглавляет правительство, будучи при этом лидером правящей политической партии;
- в суперпрезидентской республике диапазон возможного использования президентом его чрезвычайных полномочий более обширен, чем в обычной президентской республике;
- конституционные полномочия президента предусматривают издание указов, имеющих силу закона, возможность распускать парламент своим решением, смещать министров и руководителей административно-территориальных образований и т. д.

При суперпрезидентской республике периодическое избрание нового главы государства заменяется установлением режима «пожизненного президентства» (референдумом или голосованием полностью контролируемого президентом парламента) и (или) фактическим назначением нового президента решением предыдущего с последующим формальным утверждением этого решения на выборах.

4.3. Форма государственного устройства



Форма государственного устройства – это элемент формы государства, способ его политического и территориального деления, обуславливающий определенные взаимоотношения между центральными и местными органами.

По форме государственного устройства государства подразделяются на унитарные, федеративные и конфедеративные.

Унитарное государство – единое государство, состоящее из административно-территориальных единиц, подчиняющихся единому органу власти и не обладающих признаками суверенитета (Франция, Норвегия, Польша и т. д.).

Внутренние территориальные подразделения государства и их органы наделяются властными полномочиями, которые являются производными от полномочий органов центральной власти. В унитарных государствах нет государственных образований, существует

единая система высших органов государственной власти, единое законодательство, гражданство, валюта, вооруженные силы и т. д.

Унитарные государства могут быть централизованными (Польша, Румыния, Норвегия) и децентрализованными (Италия, Испания, Франция).

В *централизованных* унитарных государствах во главе местных органов власти стоят назначенные из центра чиновники.

В *децентрализованных* местные органы власти формируются избирателями и пользуются значительной самостоятельностью. Иногда их полномочия объемнее полномочий субъектов федерации отдельных государств.

Федерация – сложное союзное государство, части которого являются государственными образованиями, обладающими юридической самостоятельностью.

В федеративных государствах (Швейцария, США, Россия, Германия) единый государственный суверенитет распределен между центральными органами и органами власти самостоятельных государственных образований (субъектов федерации), из которых территориально состоит федерация.

Субъекты федерации наделены государственными полномочиями, независимыми от центральной власти, при этом федеральные органы имеют собственную исключительную компетенцию, независимую от субъектов федерации, через которую обеспечиваются интересы федерации как единого государства.

В федеративных государствах функционируют две системы органов государственной власти. Наряду с федеральными органами власти имеются органы власти субъектов федерации. Существуют две системы законодательства, общефедеральное гражданство и гражданство субъектов федерации и пр. (Россия, США, Канада).

Субъекты федерации, как правило, не имеют права от собственного имени самостоятельно выступать на мировой арене.

Федерации могут быть построены по национальному, территориальному или смешанному признакам.

Размеры территории страны и ее национального состава определяют форму государственного устройства: унитарное государство или федерация.

Федеративную форму государственного устройства чаще всего имеют большие государства или государства с многонациональным составом, что позволяет повысить эффективность управления на значительной территории страны или решить внутренние национальные проблемы.



В качестве исключения можно назвать Китай. Эта многонациональная страна, обладающая обширной территорией, имеет унитарную форму правления. Или Германия – страна мононациональная, относительно небольших размеров, однако имеет федеративную форму государственного устройства. Эти исключения определяются историческими особенностями развития отдельно взятой страны.

От унитарной и федеративной формы государственного устройства отличают конфедерацию, которая является не формой отдельного государства, а формой межгосударственного союза.

Конфедерация – временный союз суверенных государств, образуемый для достижения политических, военных, экономических и прочих целей (Швейцария, США и др.).

Конфедерация не обладает суверенитетом.

В рамках конфедерации могут создаваться союзные органы, но лишь по тем проблемам, ради решения которых они объединились, и только координирующего свойства. Для конфедерации характерно отсутствие общего центрального государственного аппарата, единой судебной и законодательной системы, общего гражданства и др. Субъекты конфедерации обладают правом сецессии (добровольного выхода) и правом нуллификации (отмены действия общеконфедеративных актов на своей территории).

С помощью создания конфедерации отдельные государства решают задачи осуществления согласованной внутренней и внешней политики, укрепления своих позиций на международной арене. Конфедерации могут быть этапом в образовании единого государства (например, США и Швейцария на начальных этапах были конфедеративными союзами).

Вместе с тем единственной конфедерацией в современном мире называют Европейский союз (ЕС).

Европейский союз – межгосударственное объединение, сочетающее в себе черты международной организации и федеративного государства, возникло в 1993 г. на базе Европейских сообществ.

Договор о Европейском союзе, подписанный в 1992 г. в Маастрихте (Нидерланды) главами государств и правительств 12 стран (членов Европейского сообщества), вступил в силу 1 ноября 1993 г. Он дополнен соответствующими протоколами и заявлениями по различным вопросам договора, заявлением, в котором учтены результаты референдума в Дании, и соглашением о социальной политике, предусматривающим создание единого социального пространства.

Договор дополнительно к национальному гражданству вводит гражданство ЕС. Европейский союз основан на договоре, совместной внешней политике и политике в области международной безопасности, а также на сотрудничестве во внутренней политике.

Признаками конфедеративного образования также обладает союз России и Белоруссии.

Появилась новая форма ассоциированного государственно-го объединения, названная содружеством государств. Примером может послужить Содружество Независимых Государств (СНГ), в составе которого государства, ранее входившие в СССР. Это более аморфная и неопределенная форма, чем конфедерация. Содружество Независимых Государств не достигает качества конфедеративного образования.

4.4. Политический (государственный) режим



Политический (государственный) режим – система методов, способов и средств осуществления государственной власти.

Политический режим определяет взаимоотношения государственной власти с населением страны. Один из основных критериев политического режима в современном мире – гарантия и признание государством прав и свобод человека и гражданина.

По мнению многих авторов, государственный режим является составной частью политического режима.

В зависимости от особенностей набора методов и средств государственного властвования различают демократический и антидемократический политические (государственные) режимы.

Демократический политический режим основан на признании народа в качестве источника власти, на его праве участвовать в решении государственных и общественных дел и наделении граждан широким кругом прав и свобод.

Основные характеристики демократического режима:

- провозглашаются и реально обеспечиваются права и свободы человека и гражданина;
- решения принимаются большинством с учетом интересов меньшинства;
- существование правового государства и гражданского общества;
- выборность и сменяемость центральных и местных органов государственной власти, их подотчетность избирателям;
- доминируют методы убеждения, компромисса;

- политический плюрализм (многообразие), многопартийность, соревнование политических партий, существование на законных основаниях политической оппозиции;
- гласность в деятельности государства;
- свобода слова, отсутствие цензуры;
- реальное осуществление принципа разделения властей.

Антидемократический политический режим – такой политический режим, при осуществлении которого государственные органы власти не учитывают интересы населения и не соблюдают права и свободы граждан.

Признаки антидемократического режима:

- контроль государства над всеми сферами общественной жизни;
- личность во многом лишена прав;
- действует примат государства над правом;
- огосударствление всех общественных организаций.

Выделяют авторитарный и тоталитарный виды антидемократических режимов.

Авторитарный режим – это политический режим, выступающий как установленная или навязанная форма политической власти, которая сконцентрирована в руках одного человека или в одном органе власти, в результате чего снижается роль других органов или ветвей власти и существенно ограничиваются полномочия представительных институтов.

Авторитарный режим – это государственно-политическое устройство общества, в котором политическая власть осуществляется конкретным лицом или группой лиц (партия, элитная группа и т. д.) при минимальном участии народа.

Главную черту авторитарного режима составляет авторитаризм как метод властвования и управления, как разновидность общественных отношений (например, Испания периода правления Франко, Чили во времена власти Пиночета).

Признаки авторитарного политического режима:

- в центре и на местах происходит концентрация власти в руках одного лица или группы лиц при одновременном отчуждении народа от реальных рычагов государственной власти;
- игнорируется принцип разделения властей на законодательную, исполнительную и судебную (зачастую президент и исполнительно-распорядительные органы подчиняют себе все остальные органы, наделяются законодательными и судебными полномочиями);
- роль представительных органов власти ограничена, хотя они и могут существовать;

- суд выступает вспомогательным органом, вместе с которым могут использоваться и внесудебные органы;
- сужена или фактически отсутствует сфера действия принципов выборности государственных органов и должностных лиц, подотчетности и подконтрольности их населению;
- в качестве методов государственного управления доминируют командно-административные;
- права и свободы человека и гражданина провозглашаются, но реально не обеспечиваются во всей своей полноте;
- силовые структуры обществу практически неподконтрольны и часто используются в сугубо политических целях.

Авторитарный режим может иметь разные виды, наиболее распространенные из них тиранический и военный:

- тиранический режим основан на единоличном правлении, узурпации власти тираном и жестоких методах ее осуществления. Власть тирана обычно устанавливается насильственным, захватническим путем, часто смещением законной власти с помощью государственного переворота;
- военный режим основан на власти военной элиты, устанавливается, как правило, в результате военного переворота против правления гражданских лиц. Военные режимы осуществляют власть либо коллегиально (как хунта), либо во главе государства находится один из высших военных чинов. Армия превращается в господствующую социально-политическую силу, реализует как внутренние, так и внешние функции государства.

В условиях военного режима создается военно-политический аппарат, который включает помимо армии и полиции большое количество других органов, в том числе и неконституционного характера, для политического контроля за населением, общественными объединениями, идеологической обработки граждан, борьбы с антиправительственными движениями и т. п. Отменяются конституция и другие законодательные акты, которые заменяются актами военных властей.

Тоталитарный режим характеризуется всеобъемлющим контролем государства над разными сферами общественной жизни, опирается на системное применение насилия или угрозу его применения.

Термин «тоталитаризм» (от лат. *totus* – весь, целый, полный) был введен в политический оборот идеологом итальянского фашизма Дж. Джентиле в начале XX в. Данное понятие впервые прозвучало в 1925 г. в итальянском парламенте. Его использовал лидер итальянского фашизма Б. Муссолини.

При тоталитарном политическом режиме проявляется нетерпение ко всякому инакомыслию, власть в государстве осуществляется

вождем или пожизненным президентом, часто лидером единственной политической партии. Политическая активность граждан отсутствует, интересы личности в деятельности государства игнорируются.

Признаки тоталитарного политического режима:

- наличие общей идеологии, пронизывающей все сферы жизни общества;
- общество практически полностью отчуждено от политической власти;
- максимальная централизация государственной власти у диктатора и его окружения;
- монопольный государственный контроль над экономикой, средствами массовой информации, культурой, религией и т. д., вплоть до личной жизни;
- государственная власть формируется бюрократическим способом, по закрытым от общества каналам, недоступна для контроля со стороны народа;
- доминирующим методом управления становится насилие, принуждение, террор;
- господство одной партии, фактическое сращивание ее профессионального аппарата с государством, запрет оппозиционно настроенных сил;
- права и свободы человека и гражданина носят декларативный, формальный характер, отсутствуют четкие гарантии их реализации;
- бесконтрольность репрессивных государственных органов со стороны общества и т. д.

Пример. В Кампучии (Камбодже) в период режима Пол Пота (1975–1979 гг.) была ликвидирована частная собственность, упразднены деньги, уничтожена промышленность, осталось только несколько предприятий по пошиву одежды. Все население должно было работать на рисовых полях. Над каждым селением была установлена пулеметная вышка. Жизнь протекала в коммуне, каждый имел право на получение раз в год одного комплекта одежды из черной хлопчатобумажной ткани – рубашки и брюк. Женили и выдавали замуж по разнарядке, при этом молодых призывали жить счастливо. Детей, достигших 12 лет, отбирали у родителей и направляли в интернаты или в армию. Города объявлялись местами порока и подлежали уничтожению.

По мнению Пол Пота, враг народа тот, кто мало работает и много ест. Уничтожали всех, кто носил очки или говорил по-французски. Если находили журнал или книгу, расстреливали всю семью. В стране издавалась одна только газета – «Революция», выходила раз в 10 дней на четырех страницах. Из 10 миллионов населения уничтожено 3 миллиона. Пол Пот планировал сократить население до 1 миллиона¹.

¹ Графский В.Г. Всеобщая история права и государства / В.Г. Графский. – М.: Норма, 2010. – С. 656–657.

Особая разновидность тоталитарного режима – фашистский режим, который рассматривают как своего рода радикальный тоталитаризм.

Фашистский режим характеризуется полной ликвидацией демократических прав и свобод, использованием террористических методов управления. Странами, где впервые возникли фашистские организации, были Италия и Германия.

Тоталитарный режим фашистского типа характеризуется воинственным антидемократизмом, расизмом и шовинизмом. Фашизм основывался на необходимости сильной, беспощадной власти, которая держится на всеобщем господстве партии, на культе вождя.

Отличие авторитарного режима от тоталитарного:

1) при тоталитаризме устанавливается всеобщий контроль, а авторитаризм предполагает наличие сфер социальной жизни, недоступных государственному контролю;

2) при тоталитаризме осуществляется систематический террор по отношению к противникам, а в авторитарном обществе проводится тактика «выборочного» террора, направленного на предотвращение возникновения оппозиции.



Контрольные вопросы и задания

Ответьте на вопросы.

1. Каково соотношение понятий «форма государства» и «форма государственного правления»?
2. Какие выделяют элементы формы государства?
3. Каковы отличительные признаки республики?
4. Какая форма правления в Российской Федерации?
5. Каково национально-государственное устройство Российской Федерации?
6. В чем отличие федерации от конфедерации?
7. Какие выделяют виды государственных режимов?
8. Как соотносятся форма правления и политический режим?
9. Каковы характерные черты демократического режима?
10. Как соотносятся тип и форма государства?

Задание 1. Дайте определения элементам формы государства.

Задание 2. Заполните таблицу «Форма государства».

Форма государства

Государство	Форма правления	Форма государственного устройства	Политический режим
Россия			
Франция			
США			
Великобритания			
Италия			
Швеция			
Япония			
Финляндия			
Канада			
Германия			

Задание 3. Дайте характеристику видам республик.

Задание 4. Составьте схему «Формы государственного устройства».



Тесты

Укажите правильный ответ.

- Назовите признаки федеративных государств:
 - члены федерации имеют свою конституцию (устав), законодательную компетенцию, систему прав, определенный суверенитет и т. п.;
 - члены федерации имеют вооруженные силы, руководство которыми осуществляется центральными органами государственной власти;
 - существование двух систем органов власти – федеральные органы и соответствующие органы субъектов федерации;
 - члены федерации имеют единые, общие для всей страны высшие исполнительные, представительные и судебные органы.
- Форма государственного устройства – это...

- а) административно-территориальная структура государства;
- б) приемы и способы осуществления государственной власти;
- в) механизм осуществления государственной власти;
- г) организация деятельности государственного аппарата;
- д) организация верховной власти в государстве.

3. Форма правления – это...

- а) административно-территориальная структура государства;
- б) приемы и способы осуществления государственной власти;
- в) механизм осуществления государственной власти;
- г) организация деятельности государственного аппарата;
- д) организация верховной власти в государстве.

4. Формами демократии являются...

- а) прямая и представительная демократия;
- б) самоуправление, государственное управление;
- в) деятельность общественных организаций, деятельность выборных государственных органов;
- г) местное самоуправление и разделение властей.

5. Признаки демократического режима:

- а) выборность и сменяемость государственных органов;
- б) подотчетность и подконтрольность государственных органов перед избирателями;
- в) реализация принципа юридического (экономического) равноправия граждан;
- г) признание принципа диктатуры правящего класса.

Глава 5. МЕХАНИЗМ ГОСУДАРСТВА

5.1. Структура механизма государства



Механизм государства – это система государственных органов, обеспечивающих выполнение внешних и внутренних функций государства.

Механизм государства связан в единую систему взаимодействующих в процессе решения управленческих задач органов государства.

Развитие политической системы общества, развитие экономики на определенном историческом этапе, а также цели и задачи государства определяют механизм государства.

Структура государственного механизма состоит из следующих элементов: государственный аппарат, государственные предприятия и государственные учреждения (поликлиники, больницы, школы, библиотеки, театры и т. д.).

Структура государственного механизма представлена на рис. 5.1.

Государственный аппарат – это часть механизма государства, совокупность государственных органов, наделенных полномочиями для реализации государственной власти.

Принципы организации государственного аппарата:

1) народовластие – население прямо или через своих представителей принимает участие в формировании и деятельности государственных органов;



Рис. 5.1. Структура государственного механизма

2) разделение властей – принцип деятельности современных государственных органов;

3) законность – деятельность государственных органов осуществляется на основе исполнения и соблюдения нормативных правовых актов;

4) гласность – обеспечение информированности граждан, общественности о деятельности государства;

5) профессионализм – наличие у государственных служащих определенных знаний и умений в сфере своих полномочий;

6) сочетание коллегиальности и единоначалия – коллективное и индивидуальное принятие решений.

5.2. Государственные органы



Государственный орган – элемент государственного аппарата, относительно самостоятельная структурная единица, наделенная соответствующей компетенцией, осуществляющая управленческую функцию, имеющая властные полномочия и опирающаяся на принудительную силу государства.

Признаки государственного органа:

- выполняет определенные виды деятельности;
- формируется по воле государства и действует по его поручению;
- образован и функционирует на основе нормативных правовых актов (законов, подзаконных актов);
- имеет организационную структуру (отделы, управления, аппарат, канцелярии и пр.);
- состоит из государственных служащих;
- имеет компетенцию (предметы, сферу ведения);
- выполняет свойственные только ему задачи и функции, используя для этого соответствующие формы и методы;
- наделен властными полномочиями, в том числе возможностью применения в случае необходимости мер принуждения;
- действует на определенной территории (имеет территориальный масштаб деятельности);
- обеспечивается материальными средствами (зданиями, транспортом, финансовыми средствами).

Государственные органы подразделяются на виды в зависимости от следующих критериев:

1. По порядку образования:

- первичные (выборные, представительные) органы – члены которых избираются населением (Президент РФ, Государственная Дума РФ, законодательные органы субъектов Российской Федерации);

- вторичные (производные) органы, в образовании которых население непосредственного участия не принимает, формируются другими государственными органами (Правительство Российской Федерации, Конституционный Суд РФ и пр.).
2. По принципу разделения властей – законодательные (представительные), исполнительные, судебные.
 3. По форме реализации государственной деятельности:
 - законодательные органы – Федеральное Собрание Российской Федерации. Законодательные органы субъектов Российской Федерации осуществляют представительные и законодательные функции;
 - исполнительно-распорядительные органы – Правительство Российской Федерации, министерства, государственные комитеты, администрации краев и областей и т. п. – призваны обеспечивать реализацию принятых законов и подзаконных актов;
 - судебные органы – конституционные, общей юрисдикции – призваны осуществлять правосудие, рассматривать имущественные споры физических и юридических лиц, обеспечивать защиту прав и свобод человека и гражданина;
 - контрольно-надзорные органы – прокуратура, органы промышленного надзора, органы надзора по ядерной и радиационной безопасности и т. п. – призваны следить за соблюдением законности и технологической дисциплины.
 4. По иерархии – центральные, региональные и местные.
 5. По характеру подчиненности – органы исключительно вертикального подчинения (прокуратура, суд и т. п.) и органы двойного, или вертикально-горизонтального, подчинения (полиция).
 6. По срокам полномочий:
 - постоянные создаются без ограничения срока действия (прокуратура, полиция, суд);
 - временные создаются для достижения краткосрочных целей (временная администрация в условиях режима чрезвычайного положения).
 7. По порядку осуществления компетенции – коллегиальные и единоначальные.
 8. По правовым формам деятельности – правотворческие, правоприменительные и правоохранительные.
 9. По характеру компетенции:
 - органы общей компетенции принимают в пределах своих полномочий решения по любым вопросам (правительство);
 - органы специальной компетенции осуществляют деятельность в какой-либо одной сфере общественной жизни (министерства).



Контрольные вопросы и задания

Ответьте на вопросы.

1. Какие критерии лежат в основе классификации органов государства?
2. Каковы характерные черты (признаки) механизма государства, позволяющие отграничить его от отдельно взятых органов государства?
3. Какая структура присуща государственному аппарату России?
4. Какие существуют общие и частные принципы организации деятельности механизма государства?
5. Какие существуют органы исполнительной власти в Российской Федерации?
6. Какое место в механизме государства занимают представительные органы?
7. Как соотносятся понятия «механизм государства» и «государственный аппарат»?

Задание 1. Составьте схему «Виды государственных органов».

Задание 2. Составьте схему «Механизм российского государства».

Задание 3. Дайте определение понятиям:

1. Механизм государства – это...
2. Государственный аппарат – это...
3. Государственный орган – это...

Задание 4. Заполните таблицу «Система органов государственной власти Российской Федерации».

Система органов государственной власти Российской Федерации

Органы государственной власти	Порядок формирования	Срок полномочий	Возрастные ограничения	Ограничения по сроку занимаемой должности	Полномочия
Президент РФ					
Государственная Дума РФ					
Совет Федерации РФ					
Правительство РФ					

Органы государственной власти	Порядок формирования	Срок полномочий	Возрастные ограничения	Ограничения по сроку занимаемой должности	Полномочия
Конституционный Суд РФ					
Верховный Суд РФ					

Задание 5. Приведите пример соотношения функций государства и элементов механизма государства.



Тесты

Укажите правильный ответ.

1. Механизм государства – это...
 - а) система государственных органов и учреждений, призванных осуществлять или содействовать осуществлению государственной власти, а также исполнять задачи и функции государства;
 - б) основные направления деятельности государства по управлению делами общества с помощью механизма государственного воздействия на развитие общественных процессов;
 - в) система государственных органов, наделенных властными полномочиями для реализации государственной власти, взаимосвязанных общими принципами организации и деятельности.
2. Государственный аппарат – это...
 - а) часть механизма государства, совокупность государственных органов, наделенных полномочиями для реализации государственной власти;
 - б) основные направления его деятельности по управлению делами общества с помощью механизма государственного воздействия на развитие общественных процессов;
 - в) система государственных предприятий и учреждений.

Глава 6. ПОЛИТИЧЕСКАЯ СИСТЕМА ОБЩЕСТВА

6.1. Понятие и структура политической системы общества



Общество – это сложное образование, основанное на объединении людей и их взаимосвязях. Взаимодействуя друг с другом, люди вступают в отношения. Многообразие общественных отношений позволяет выделить в структуре общества различные системы: экономическую, политическую, духовную и др. Таким образом, политическая система является одной из составляющих структуры общества.

Слово «политика» греческого происхождения. В Древней Греции существовали небольшие города-государства, именовавшиеся полисами, а политикой называли науку и искусство управления государством.



Политическая система – это совокупность взаимодействующих государства и негосударственных структур, участвующих в политической жизни страны и осуществлении государственной власти.

Политическая система общества включает в себя четыре подсистемы:

- 1) институциональную – в нее входят такие элементы, как государство, политические партии, общественные, религиозные, профсоюзные и некоторые другие объединения, а также такие институты, как выборы и референдумы;
- 2) нормативную – правовые, моральные и иные нормы, влияющие на поведение людей;
- 3) функциональную – применяемые государством методы осуществления власти;
- 4) коммуникативную – формы взаимодействия внутри политической системы и вне ее.

Субъекты, то есть участники политической системы (само государство, политические партии, профсоюзы, иные объединения),

в процессе осуществления своей деятельности руководствуются определенными нормами.

В современном обществе ключевую роль играют правовые нормы, но так как далеко не все отношения удастся ими урегулировать, поведение субъектов политической системы регулируется и иными нормами. Так, политическая партия не несет юридической ответственности за исполнение предвыборных обещаний, данных на выборах в парламент. Но в случае если, получив депутатские места на выборах, партия не будет исполнять свои обещания, избиратели могут отказать ей в доверии, проголосовав на следующих выборах за другую партию. Эффективность воздействия зависит от политической зрелости избирателей.

Политическая система не есть что-то раз и навсегда установленное. Она испытывает постоянное влияние внутренней и внешней среды и в результате этого подвержена изменениям. На политическую систему оказывают воздействие состояние мировой экономики, политические системы других стран, международные структуры, военные конфликты, процессы, протекающие внутри страны, культурные и даже природные факторы.

Так, реформы, революции, внешнее вторжение способны привести к понижению роли или исчезновению одних элементов и повышению роли либо появлению других. Например, революция 1905–1907 гг. привела к формированию значительного числа легальных политических партий, которые получили возможность (пусть далеко не все и в весьма ограниченном объеме) оказывать влияние на проводимый политический курс. Ранее же существование легальных политических партий в принципе не допускалось, а действовавшие на нелегальном положении партии пытались добиться поставленных целей с помощью противозаконных методов, подрывая тем самым политическую систему.

Экономический кризис может стать причиной массовых выступлений, приводящих к утрате власти определенным правителем или даже изменению политического режима. Результатом внешнего вторжения и поражения в войне бывает утрата государством своего суверенитета, превращение страны в колонию державы-победителя.

Применение мер воздействия со стороны международного сообщества или отдельных государств, выражающееся в наложении запретов на приобретение товаров, которые производят в стране, способно заставить правительство данной страны изменить политический курс, пойти на уступки. Подобные меры широко использовали и используют Соединенные Штаты Америки против неугодных им политических режимов.

Существуют различные типы политических систем. Если за основу взять политические режимы, то политические системы можно разделить на тоталитарные, авторитарные, демократические.

Для *авторитарных политических систем* характерны постоянное использование силовых методов, жесткое подавление оппозиции, отсутствие выборов либо превращение их в чисто формальные.

Тоталитарные политические системы наряду с перечисленными выше особенностями характеризуются полным контролем над всеми сторонами жизни общества и личности. При авторитаризме же контроль может ограничиваться только политической сферой и всем, что так или иначе имеет отношение к политике.

Демократические политические системы отличает наличие идеологического и политического многообразия, наличие правового государства, верховенство закона, учет интересов как большинства, так и меньшинства, автономия личности.

Элементы политической системы находятся между собой в постоянном взаимодействии, которое может выражаться как в сотрудничестве, так и в конфронтации (противостоянии) друг другу. Так, в стране могут существовать политические партии, поддерживающие правительство, и оппозиционные силы, критикующие проводимый правительством политический курс, а в ряде случаев стремящиеся добиться отставки правительства. Ареной столкновения проправительственных сил и оппозиции часто становится парламент. Если правительство ответственно перед ним и опирается на парламентское большинство, которое может быть представлено несколькими партиями, оппозиция будет пытаться разрушить правящий блок, чтобы осуществить смену правительства. В случае же возникновения внешней угрозы политическая обстановка может измениться таким образом, что правительство, проправительственные партии и оппозиция могут выступить единым фронтом и действовать совместно.

6.2. Общественные, религиозные и иные объединения

В обществе действует множество различных объединений, которые носят как политический, так и неполитический характер и влияют на политическую систему.



Общественное объединение – добровольное самоуправляемое некоммерческое формирование, которое создано по инициативе граждан, объединившихся на основе общности интересов для реализации общих целей, указанных в уставе общественного объединения.

Виды общественных объединений:

- общественная организация;
- общественное движение;
- общественный фонд;
- общественное учреждение;
- орган общественной самодеятельности;
- политическая партия.

Общественная организация – основанное на членстве общественное объединение, созданное на основе совместной деятельности для защиты общих интересов и достижения уставных целей объединившихся граждан.

Общественное движение – состоящее из участников и не имеющее членства массовое общественное объединение, которое преследует социальные, политические и иные общественно полезные цели, поддерживаемые участниками общественного движения.

Общественное учреждение – не имеющее членства общественное объединение, которое ставит своей целью оказание конкретного вида услуг, отвечающих интересам участников и соответствующих уставным целям указанного объединения.

Орган общественной самодеятельности – не имеющее членства общественное объединение, цель которого – совместное решение различных социальных проблем, возникающих у граждан по месту жительства, работы или учебы, направленное на удовлетворение потребностей неограниченного круга лиц, чьи интересы связаны с достижением уставных целей и реализацией программ органа общественной самодеятельности по месту его создания.

Политическая партия – общественное объединение, созданное для участия граждан Российской Федерации в политической жизни общества посредством формирования и выражения их политической воли, участия в общественных и политических акциях, в выборах и референдумах, а также в целях представления интересов граждан в органах государственной власти и органах местного самоуправления.

Отличие политической партии от иных общественных объединений заключается в том, что:

- основная цель создания и деятельности партии – борьба за власть;
- предназначение политической партии – формирование и выражение политической воли граждан, в то время как иные общественные объединения могут преследовать выражение других интересов: социально-экономических, духовных и др.;
- политическая партия – это объединение исключительно граждан государства. Иностранцы граждане и лица без гра-

жданства не могут в Российской Федерации быть членами действующих в стране политических партий;

- только политические партии могут участвовать в выборах органов государственной власти.



Религиозное объединение – добровольное объединение граждан Российской Федерации, иных лиц, постоянно и на законных основаниях проживающих на территории государства, образованное в целях совместного исповедания и распространения веры.

Обладает соответствующими этой цели признаками:

- вероисповедание;
- совершение богослужений, других религиозных обрядов и церемоний;
- обучение религии и религиозное воспитание своих последователей.



Профессиональный союз – добровольное общественное объединение граждан, связанных общими производственными, профессиональными интересами по роду их деятельности, создаваемое в целях представительства и защиты их социально-трудовых прав и интересов.

6.3. Государство в политической системе общества

Центральным элементом политической системы общества является государство. Особая роль государства обусловлена тем, что оно:

- распространяет свою власть на все население страны;
- обладает суверенитетом;
- располагает специальным аппаратом управления;
- сосредоточивает в своих руках огромные материальные и финансовые средства.

Единственным источником государственной власти и носителем суверенитета является народ.

Государство – единая организация политической власти в масштабах всех страны. Государство находится в тесной взаимосвязи с иными элементами политической системы общества. Так, например, политические партии, принимая участие в выборах представительных органов государственной власти и должностных лиц (президента, губернатора и др.), формируют состав данных органов, создают депутатские объединения в представительных органах, участвуют в обсуждении и принятии законопроектов.



Представители политических партий участвуют в осуществлении парламентского контроля за деятельностью правительства. С другой стороны, государство контролирует соблюдение законодательства политическими партиями, и в случае его нарушения органы государственной власти могут налагать на партии определенные санкции.

В случае нарушения законодательства, невыполнения установленных законом требований, предъявляемых к политической партии, уполномоченные государственные органы могут обратиться в суд с заявлением о приостановлении деятельности либо даже о ликвидации политической партии или ее структурных подразделений.

Кроме того, чтобы осуществлять свою деятельность, политическим партиям во многих странах, в том числе в России, требуется пройти государственную регистрацию. Регистрацию выполняют уполномоченные государственные органы. Данные органы рассматривают представленные на регистрацию документы, проверяют, не противоречит ли устав политической партии Конституции Российской Федерации, федеральным конституционным законам, федеральному закону «О политических партиях» и другим федеральным законам.

Место и роль государства в политической системе представлено на рис. 6.1.



Рис. 6.1. Место и роль государства в политической системе



Контрольные вопросы и задания

Ответьте на вопросы.

1. Какие элементы включает в себя политическая система?
2. Как соотносятся политическая, экономическая, социальная и правовая системы общества?
3. Какие признаки отличают государство от других организаций и учреждений общества?
4. Какие функции выполняет государство как центральный элемент политической системы?
5. Какие выделяют виды политических систем?
6. В чем выражается легитимность политической системы?
7. В чем выражается роль политических партий в развитии общества и государства?
8. Какие признаки демократической политической системы присущи российскому обществу?

Задание 1. Дайте определение понятий:

1. Политическая система общества – это...
2. Политические партии – это...
3. Политические движения – это...
4. Общественные организации – это...

Задание 2. Заполните схему «Политическая система современного общества», представленную на рис. 6.2.

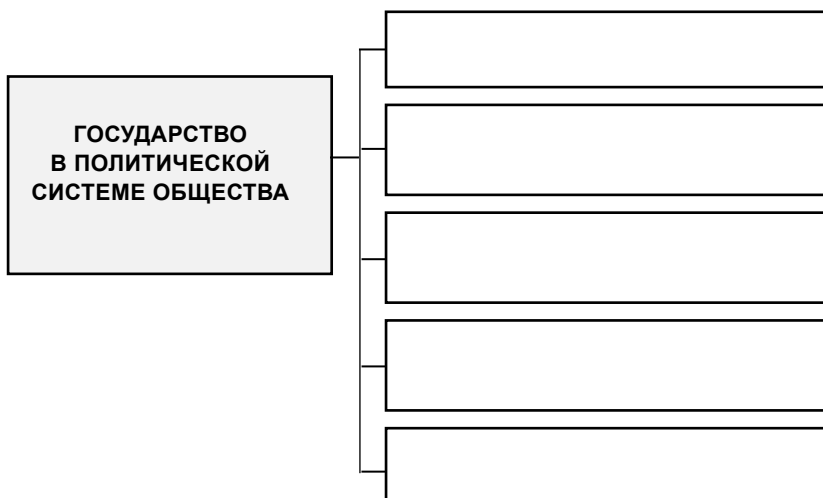


Рис. 6.2. К заданию 2



Тесты

Укажите правильный ответ.

1. Не является общественным объединением:
 - а) политическая партия;
 - б) семья;
 - в) религиозная организация.
2. Назовите элементы политической системы общества:
 - а) государство;
 - б) правовая семья;
 - в) политические партии;
 - г) профсоюзы.

Глава 7. ТЕОРИИ ПРОИСХОЖДЕНИЯ ГОСУДАРСТВА

7.1. Предпосылки происхождения государства



Происхождение государства – это закономерный процесс возникновения властно-политической системы управления.

Причины происхождения государства – это факторы, приводящие к возникновению государства и нашедшие свое отражение в различных теориях возникновения государства: патриархальной (развитие семьи), теологической (божественная сила), договорной (сила разума, сознания), психологической (факторы психики человека), органической (биологические факторы), материалистической (социально-экономические факторы), а также в теории насилия (военно-политические факторы) и других.

Существуют различные предпосылки происхождения государства.

1. Экономические предпосылки:

- переход от присваивающей экономики к производящей (выделение скотоводства и земледелия; появление ремесел);
- появление института частной собственности и основанных на собственности товарно-обменных отношений;
- усложнение отношений в сфере производства, дальнейшее развитие института частной собственности и, как результат, углубление экономических противоречий между членами сообщества.

2. Социальные предпосылки:

- смена полигамных отношений моногамными; появление семьи в современном смысле слова;
- утрата родовой общиной социальной однородности, основанной на кровном родстве;
- формирование новых видов социальных связей (семейных, производственных, товарно-обменных);
- усложнение структуры социальной организации сообщества (преобразование родов в племена и союзы племен).

3. Политические предпосылки:

- выделение института публичной власти. Власть перестает быть общесоциальной категорией и приобретает централизован-

ный, профессиональный характер. Централизованный характер власти означает сосредоточение властных полномочий в руках ограниченного круга лиц, которые реализуют управленческую функцию на профессиональной основе;

- передача властных полномочий осуществляется по воле самих властителей, а не по воле всего общества либо в порядке процедуры наследования;
- для поддержания собственной жизнедеятельности представители властных структур начинают изымать часть общественно полезного продукта, складываются предпосылки возникновения налоговой системы;
- в целях поддержания собственной безопасности и обеспечения производимых сборов формируются особые социальные группы (дружины, стража и т. д.), являющиеся прообразом силовых структур государственного механизма.

4. Географические предпосылки:

- кочевой образ жизни человеческого сообщества постепенно сменяется оседлым. Общество закрепляется на определенной территории, которая начинает рассматриваться не только как географическая, но и как социально-политическая категория: нахождение на принадлежащей данному сообществу территории означает необходимость подчинения правилам (традициям, обычаям, ритуалам), сформировавшимся в этом сообществе;
- ирригационное земледелие – возникновение государства связывается с необходимостью строительства ирригационных сооружений в восточных аграрных странах. Ирригационные работы требовали специальной организации и навыков, их выполнением занимались люди, способные руководить ирригационным строительством. Такие организаторы впоследствии стали первыми государственными служащими.

7.2. Теории происхождения государства и права

В науке разработано множество теорий, объясняющих процесс возникновения государства и права. Каждая из научных позиций отражает взгляды и суждения представителей различных социальных групп, живших в разное время в неодинаковых социально-политических условиях.

Теологическая теория. Представитель теологической теории – Ф. Аквинский.

В основе учения лежит постулат: государство создано Богом, а право есть проявление Божественной воли, власть Бога на земле.

Фома Аквинский утверждал Божественное происхождение всех видов власти. Основание морального (естественного) закона, согласно учению Фомы Аквинского, лежит не в разуме законодателя, а в природе вещей, разумной в силу разумности творения, то есть в разуме Бога.

Патриархальная теория. Представители патриархальной теории – Аристотель, Р. Филмер, Н.К. Михайловский.

Образование государства рассматривается как результат исторического развития семьи (разрастания семьи).

Характерно отождествление власти государства с семейной отеческой властью, где власть правителя есть продолжение власти старшего, отца над своими подданными, детьми.

Монарх – отец по отношению к подданным и хранитель данных Богом норм права. Власть монарха в государстве – это естественное продолжение власти отца (патриарха) в семье.

Патриархальная теория имела наибольшее распространение в Древнем мире и в Средние века.

Договорная (естественно-правовая теория). Представители договорной теории – Б. Спиноза, Г. Гроций, Т. Гоббс, Дж. Локк, Ж. Ж. Руссо, П. Гольбах, А.Н. Радищев.

Основа учения: государство и право есть результат общественно-го договора о правилах совместного проживания. Право возникает естественным путем.

Договорная теория получила наиболее широкое распространение в XVII–XVIII веках, в период перехода от Средневековья к Новому времени.

Положения договорной теории:

- неотчуждаемость личных прав и свобод;
- делегирование властных полномочий;
- юридическая ответственность государственной власти и т. д.

Марксистская теория. Представители марксистской теории – К. Маркс, Ф. Энгельс, В.И. Ленин, Г.В. Плеханов.

Эта теория иногда называется материалистической, так как в ней содержатся попытки объяснить возникновение государства причинами материалистического (преимущественно экономического характера).

Государство – это результат изменения социально-экономических отношений, способа производства, итог возникновения классов и обострения борьбы между ними. С уничтожением классов отмирает и государство. Право – возведенная в закон воля господствующего класса.

Данная теория получила наибольшее распространение во второй половине XIX – начале XX в.

Основные положения марксистской теории: общественное разделение труда, появление прибавочного продукта, возникновение частной собственности, имущественного неравенства, расслоение общества на классы явились причинами возникновения государства.

Теория насилия. Представители теории насилия – Е. Дюринг, Л. Гумплович, К. Каутский.

По мнению представителей данной теории, государственно-правовой порядок образовался путем насилия и укрепился исключительно путем военных успехов.

Теория насилия предполагает возникновение государства как в результате внешнего насилия, когда более развитое (более агрессивное) племя подчиняет менее развитое (менее агрессивное), так и в результате внутреннего насилия, результатом которого является порабощение «сильнейшими» соплеменниками «слабейших».

Психологическая теория. Представители психологической теории – З. Фрейд, Л. Петражицкий, Д. Фрезер.

Возникновение государства, права – это результат свойств и психологических влечений, инстинктов индивида. Государство необходимо для подавления агрессивных влечений человека.

По мнению Л. Петражицкого, право разграничивается на позитивное, исходящее от государства, и интуитивное, то есть личное – подлинный регулятор поведения людей.

Органическая теория. Представители органической теории – Г. Спенсер, Р. Вормс, И. Блюнчили.

Была выдвинута во второй половине XIX века английским философом и социологом Гербертом Спенсером. Теория возникла в связи с успехами естествознания, однако некоторые похожие идеи высказывались и раньше. Например, ряд древнегреческих мыслителей (в том числе Платон) сравнивали государство с организмом.

С появлением дарвинизма многие юристы и социологи стали распространять биологические закономерности (эволюцию, естественный отбор, межвидовую борьбу и др.) на социальные процессы.

Суть органической теории в том, что государство возникает и развивается подобно биологическому организму: люди образуют государство, как клетки – живой организм; государственные институты подобны частям организма (правитель – головной мозг, коммуникации – кровеносная система, рабочие и крестьяне – руки и т. д.); между государствами (как и в природе) идет конкуренция, в результате выживают самые приспособленные, в ходе естественного отбора

государства совершенствуются, все ненужное отсекается (абсолютная монархия, церковь и т. п.).

Достоинства органической теории:

- восприятие государства как единого целого, взаимосвязанного организма;
- признание роли конкуренции государств в совершенствовании их внутреннего механизма;
- оригинальность теории.

Недостатки органической теории:

- прямое проецирование биологических законов на жизнь общества;
- сильное влияние дарвинизма;
- отождествление государства с биологическим организмом, в то время как оно является организмом социальным.

Теории происхождения государства представлены на рис. 7.1.



Рис. 7.1. Теории происхождения государства



Контрольные вопросы и задания

Ответьте на вопросы.

1. Какие предпосылки лежат в основе происхождения государства?
2. Представителем какой теории происхождения государства является Аристотель?
3. Какая теория происхождения государства гласит: «Государство есть результат изменения социально-экономических отношений, итог возникновения классов и обострения борьбы между ними»?
4. Какие объективные факторы влияют на процесс возникновения государственности?
5. В чем выражается сущность договорной теории происхождения государства?
6. Возможно ли в рамках одной научной теории объяснить закономерности происхождения государства у разных народов?

Задание 1. Составьте схему «Предпосылки происхождения государства», представленную на рис. 7.2.

Задание 2. Определите, какие различия существуют между теологической и патриархальной теориями происхождения государства.

Задание 3. Дайте определение «государству» согласно марксистской теории происхождения государства.

Задание 4. Определите, что является причиной происхождения государства согласно теории насилия.

Задание 5. Перечислите основные положения договорной теории происхождения государства.

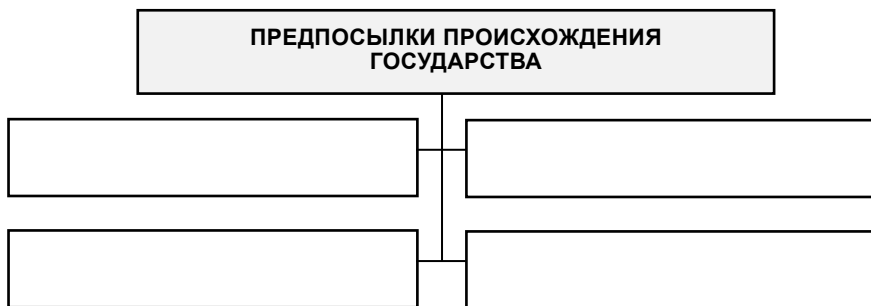


Рис. 7.2. К заданию 1

Задание 6. Ответьте на вопрос и заполните таблицу.

В чем особенность концепции общественного договора Дж. Локка и ее принципиальное отличие от концепции Т. Гоббса?

Особенности концепций общественного договора Дж. Локка и Т. Гоббса

№ п/п	Дж. Локк	Т. Гоббс
1		
2		
3		
4		
5		
6		
7		
8		



Тесты

Укажите правильный ответ.

1. В какой теории появление государства выводится из общественной пользы?

- а) органическая теория;
- б) патриархальная теория;
- в) договорная;
- г) теологическая.

2. Какой подход характеризует государство как особую систему в связи с потоками информации, прямыми и обратными связями?

- а) теологический подход;
- б) классический подход;
- в) юридический подход;
- г) социологический подход;
- д) кибернетический подход.

3. Какой подход представлен наибольшим количеством школ, в том числе марксистским направлением, в государственствоведении?

- а) теологический подход;
- б) классический подход;
- в) юридический подход;
- г) социологический подход;
- д) кибернетический подход.

4. Какой подход широко используется в мусульманских учениях в связи с концепцией халифата?

- а) теологический подход;
- б) классический подход;
- в) юридический подход;
- г) социологический подход;
- д) кибернетический подход.

5. Согласно какому подходу государство – это юридическая персонализация личности?

- а) теологический подход;
- б) классический подход;
- в) юридический подход;
- г) социологический подход;
- д) кибернетический подход.

6. В какой теории государство – это результат изменения социально-экономических отношений, способа производства, итог возникновения классов и обострения борьбы между ними, а право – возведенная в закон воля господствующего класса?

- а) марксистская;
- б) патриархальная теория;
- в) договорная;
- г) теологическая.

Глава 8. ТИПОЛОГИЯ ГОСУДАРСТВА

8.1. Понятие типологии государства



Типология государства – это классификация государств по группам в зависимости от общих системообразующих важнейших признаков, присущих отдельной группе государств.

Периоды в развитии государства, соответствующие определенным состояниям общества и одинаковые для многих стран, называются типами государства, или основными этапами развития.

Смена исторических типов государства является закономерным и прогрессивным процессом, обусловленным общим ходом развития общества от первобытных, примитивных форм к развитой человеческой цивилизации. В зависимости от причин движения общества к более сложным формам разработаны два основных и дополняющих друг друга подхода к определению типов государства: формационный и цивилизационный.

8.2. Формационный подход



Формационный подход – систематизация и объединение существенных признаков государства в рамках конкретной общественно-экономической формации. Тип государства означает конкретизацию, определенность его экономической основы, сущности и социального назначения.

Главным критерием формационного подхода являются социально-экономические признаки (общественно-экономическая формация).

В основе формационного подхода лежит учение об общественно-экономической формации, которая включает в себя тип производственных отношений (базис) и соответствующий ему тип надстройки (государство, право и т. п.). Именно базис является, по мнению представителей формационного подхода (К. Маркса, Ф. Энгельса, В.И. Ленина и др.), решающим фактором общественного развития, который детерминирует соответствующий тип надстроечных элементов: государство и право.

В основе формационного подхода лежит развитие производительных сил общества (орудий труда, трудовых навыков человека), что приводит к изменению формы производственных отношений. Собственниками основных средств производства становятся новые, все более прогрессивные классы (рабовладельцы, феодалы, буржуазия, трудящиеся). С изменением производственных отношений, которые составляют базис общества, меняются все элементы, входящие в его надстройку (общественное сознание, мораль, право, государство, религия, наука), происходит переход к новому, более высокому типу общественно-экономической формации.

Каждой классовой общественно-экономической формации (рабовладельческой, феодальной, капиталистической, социалистической) соответствует свой одноименный тип государства. Главная особенность типа государства определяется по тому, какой класс является собственником основных средств производства и оказывает доминирующее влияние на государственную власть.

В зависимости от типов экономического базиса выделяют следующие типы государства: рабовладельческий, феодальный, капиталистический (буржуазный), социалистический.

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

Феодальное государство – это диктатура класса феодалов, земельных собственников, присваивающих безвозмездный труд крестьян. Крестьяне находятся в крепостной зависимости от помещиков.

Буржуазное (капиталистическое) государство представляет собой диктатуру буржуазии, в котором сословное неравенство заменяется социальным. Рабочий юридически свободен, но лишен средств производства, поэтому вынужден продавать свою рабочую силу капиталисту. Данное государство проходит разные стадии развития: капиталистическую (первоначального накопления капитала), монополистическую, индустриальную, постиндустриальную.

Социалистическое государство как государство высшего типа, по мнению представителей формационного подхода, есть отмирающее государство, базирующееся на общественной собственности на средства производства и имеющее широкую социальную базу.

Основные недостатки формационного подхода:

1) некоторые этапы развития государства, выделенные в качестве общих, проходят далеко не все общественные системы (к примеру, в России отсутствовала стадия рабовладельческого государства);

2) ряд государственных систем не вписывается в предлагаемую схему исторических типов (например, государства, основанные на так называемом азиатском способе производства);

3) формационный подход обосновывает жесткую зависимость государства от экономических факторов, отношений собственности, которая не всегда позволяет объяснить особенности отдельных групп государств.

8.3. ЦИВИЛИЗАЦИОННЫЙ ПОДХОД

Цивилизация (от лат. *civilis* – гражданский) – социокультурная система, включающая как социально-экономические условия жизнедеятельности общества, так и этнические, религиозные его основы, степень гармонизации человека и природы, а также уровень экономической, политической, социальной и духовной свободы личности.



Цивилизационный подход – развитие общества, которое заключается в закономерности смены исторических типов государства с точки зрения качественных изменений в социокультурной среде общества и, прежде всего, в духовной культуре народа, его религии и нравах.

В основе цивилизационного подхода лежат духовные признаки: культурные, религиозные, национальные, психологические и пр.

Представители цивилизационного подхода: английский историк А. Тойнби (XX в.), русский социолог, живший в США, П. Сорокин, немецкие мыслители XX в. О. Шпенглер и М. Вебер, русские исследователи Н.Я. Данилевский, А.Н. Гумилев и др.

В 1871 г. Данилевский в своей знаменитой работе «Россия и Европа» разделил весь исторический процесс на 12 культурно-исторических типов, применив к своим геополитическим построениям цивилизационный подход. По его мнению, народы, которые относятся к этим типам, развивались самостоятельным путем и творили таким образом историю человечества. Данилевский считал, что цивилизации, умевшие хранить преемственность, передавая культурные достижения по цепочке (египетская, ассирийско-вавилонско-финикийская, греческая, римская, еврейская, европейская/романо-германская), получили значительное преимущество над цивилизациями обособленными (китайская, индийская, иранская, мексиканская, перуанская, арабийская/новосемитская). В этом, считает Данилевский, состоит суть прогресса Запада и застоя Востока.

По мнению А. Тойнби, цивилизация есть замкнутое и локальное состояние общества, отличающееся общностью религиозных,

этнических, географических и других признаков. В зависимости от них он выделяет следующие цивилизации: египетскую, китайскую, западную, православную, арабскую, мексиканскую, иранскую, сирийскую и дальневосточную.

Л.Н. Гумилев выдвинул свою, особую теорию этногенеза, в которой этнос – это не социальный феномен, а элемент биоорганического мира планеты; это коллектив индивидов, противопоставляющих себя другим коллективам по принципу «мы – они». Основания для такого рода объединений и противопоставлений могут быть разными: общность языка, религии, культуры, государственной принадлежности и т. п. Во время развития этнос проходит шесть фаз:

- фаза подъема – резкий рост всех видов активности, «завоевание места под солнцем»;
- фаза акматическая – наивысшее напряжение пассионарности, погашаемое подчас за счет внутренних конфликтов;
- фаза надлома – рост числа сверхпассивных сограждан, острые конфликты среди этнической системы;
- фаза инерции – укрепление государственной власти, интенсивное накопление материальных и культурных ценностей;
- фаза обскурации – формирование общества потребления, предшествующего гибели этнической системы;
- фаза регенерации – возможное возрождение этнической системы за счет пассионарных окраин.



Каждая цивилизация придает устойчивую общность всем государствам, существующим в ее рамках. Цивилизационный подход обосновывается идеей единства, целостности современного мира, приоритетом духовных факторов.

Цивилизационный подход выводит на первый план социокультурные факторы, духовную жизнь общества, идеологию, нравственность, религию, полагая, что именно они главным образом определяют особенности развития данной общественной системы и характерные черты ее государственной власти, и отказывается от абсолютизации материально-экономических факторов в развитии государства.

Каждый тип цивилизации (древней, средневековой, современной) придает устойчивые общие черты организации государственной власти.

Основным недостатком цивилизационного подхода считается отказ от понимания развития государства как единого в своих закономерностях всемирного исторического процесса и акцентирование внимания на уникальности, единичности свойств каждого государства.



Контрольные вопросы и задания

Ответьте на вопросы.

1. Какие типы государства выделяют?
2. Какие выделяют подходы к типологии государств?
3. Какие объективные факторы лежат в основе определения типа государства?
4. Что выступает критерием типологии государства с позиции формационного подхода?
5. Какой подход к типологии государства основывается на духовно-нравственных и социально-культурных факторах развития общества?
6. Каковы недостатки и преимущества цивилизационного подхода к типологии государств?
7. Каковы недостатки и преимущества формационного подхода к типологии государств?

Задание 1. Дайте определения понятий.

1. Формационный подход развития государства – это...
2. Цивилизационный подход развития государства – это...

Задание 2. Составьте схему «Формационный подход к типологии государства», представленную на рис. 8.1.

Задание 3. Назовите исследователей, труды которых послужили теоретической базой возникновения цивилизационного подхода к типологии государства.



Рис. 8.1. К заданию 2



Тесты

Укажите правильный ответ.

1. В основе какого подхода к типологии государства лежат свойства общественно-экономической основы государства:

- а) формационного;
- б) цивилизационного;
- в) идеологического;
- г) религиозного.

2. В основе какого подхода к типологии государства лежат техника, культура, религия:

- а) формационного;
- б) цивилизационного;
- в) идеологического;
- г) религиозного.

3. Установите соответствие основных подходов типологии государства.

1. В зависимости от типов общественно-экономической формации (формационный подход – К. Маркс, Ф. Энгельс).

2. В зависимости от уровня экономического развития общества (цивилизационный подход – Уолт Ростоу).

3. В зависимости от общности религиозных, психологических, культурных, географических и др. признаков (цивилизационный подход – А. Тойнби).

4. В зависимости от характера государственного союза и положения, занимаемого в этом союзе индивидом (Г. Еллинек).

5. В зависимости от путей и степени участия «воли индивидуумов» в создании и укреплении правопорядка (Г. Кельзен).

а) египетское, китайское, православное, арабское, мексиканское, иранское, сирийское и др.;

б) демократическое, авторитарическое;

в) древневосточное, древнегреческое, средневековое, современное;

г) рабовладельческое, феодальное, капиталистическое (буржуазное), социалистическое;

д) традиционное общество, переходное общество, создающее общество; общество, переживающее процесс сдвига; общество, достигающее высокого уровня народного потребления.

Глава 9. ПРАВОВОЕ ГОСУДАРСТВО И ГРАЖДАНСКОЕ ОБЩЕСТВО

9.1. Правовое государство



Правовое государство – особая форма организации политической власти в гражданском обществе, при которой признаются и гарантируются права и свободы человека и гражданина.

Правовое государство основано на верховенстве закона, выражающего и воплощающего его общеобязательную волю.

Формирование правового государства есть результат достаточно длительного развития государственно-правовой системы, предпосылкой которого является достижение такого уровня правовой культуры общества, на котором право признается всеми его субъектами как основа и цель социального прогресса.

В идее правового государства выделяют два главных аспекта: свободу человека (наиболее полное обеспечение его прав) и ограничение правом государственной власти.

Цель правового государства заключается в том, что процесс формирования и деятельности государства проходит в строгих правовых границах с учетом норм внутригосударственного и международного права.

Посредством права также регламентируются пределы государственной деятельности, порядок создания, полномочия и функционирование всех государственных органов в наиболее полном обеспечении и защите прав и свобод личности.

Принципы правового государства:

- верховенство права (означает, что деятельность всех субъектов права и государственных органов строится на основе и в соответствии с законом);
- разделение государственной власти на законодательную, исполнительную и судебную;
- взаимная ответственность государства перед гражданами и граждан перед государством;
- гарантированность прав и свобод гражданина в соответствии с общепризнанными международными нормами права;

- соответствие национального (внутреннего) законодательства общепризнанным стандартам и нормам международного права;
- принцип демократического независимого правосудия.

Принцип верховенства права собирательно символизирует наиболее важные аспекты правового государства. Принцип верховенства права устанавливает приоритет правовых норм и закрепляет юридическое равенство и безусловное подчинение субъектов общественных отношений (в первую очередь самого государства) требованиям правовых норм.

Важнейшим принципом и необходимым условием формирования и функционирования правового государства является принцип разделения государственной власти.

Концепция разделения властей стала в XVII–XIX вв. лозунгом либеральной политико-правовой мысли.

Принцип разделения единой государственной власти между несколькими специальными властями ставил перед собой цель разделить государственные функции между властями.

В работах Ш. Монтескье теория разделения властей приобретает свою классическую формулировку. Ученый подчеркивал необходимость полного равноправия, независимости и даже обособления законодательной, исполнительной и судебной ветвей власти. По его мнению, ни одна власть не должна вторгаться в компетенцию другой, вместе с тем каждая из них, защищая себя от возможного вторжения, должна контролировать и сдерживать другую власть, предотвращая злоупотребление предоставленными полномочиями.

Свое юридическое закрепление принцип разделения властей впервые получил в Конституции США 1787 г., в которой устанавливалась система органов государства с разделением властных полномочий (президент, конгресс, суды). При этом каждая из ветвей власти осуществляла самостоятельную деятельность в пределах предоставленной компетенции: конгресс – в законодательной сфере, президент – в исполнительной, суды – в области правосудия. Для абсолютизации власти в одних руках предусматривалась система сдержек и противовесов, основной задачей которой было обеспечить равновесие «элементов власти» в рамках единого государственного механизма.

Пример. В Российской Федерации принцип разделения властей получил свое закрепление в ст. 10, 11 Конституции Российской Федерации (1993 г.).

Принцип правового государства – единство взаимных прав и взаимной ответственности личности и государства.

И. Кант сформулировал вышеназванный принцип так: «Каждый гражданин должен обладать той же возможностью принуждения к

точному и безусловному исполнению закона в отношении властвующего, что и властвующий в отношении к гражданину».

Принцип единства взаимных прав и взаимной ответственности личности и государства выражается во взаимокорреспондирующих правах и обязанностях государства и граждан.

Этот принцип выражает нравственно-юридические начала в отношениях между государством как носителем публичной власти и гражданином, как первичной клеткой социально-политического организма.

Конституция Российской Федерации в ст. 2 закрепляет положение, в соответствии с которым признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина являются обязанностью государства.

Вмешательство государства в сферу частных интересов допускается в случаях, предусмотренных законом, и в строгом соответствии с установленной законом процедурой.

Признаки прав человека представлены на рис. 9.1.



Рис. 9.1. Признаки прав человека

9.2. Гражданское общество

По мнению большинства современных авторов (в частности, А. Ховарда), общество может быть названо гражданским лишь с того момента, когда за человеком как за личностью признаются неотъемлемые права на жизнь, свободу, частную собственность и когда эти права становятся основанием всего общественного устройства.

Автономия и обособленность гражданского общества (по существу, его свобода) от публично-правовых институтов государственной власти основывается прежде всего на его экономической самостоятельности.

Гражданское общество функционирует на территории государства и представлено его гражданами.

По мнению ученых, наиболее предпочтительной является такая система взаимодействия гражданского общества и правового государства, в рамках которой государственный механизм обеспечивает гражданскому обществу незыблемость определенных прав и свобод (в первую очередь права на частную собственность), последнее проникает в сферу деятельности государства, участвуя в формировании институтов государственной власти и управления, осуществляя контроль за их деятельностью.



Гражданское общество – совокупность внегосударственных и внеполитических отношений (экономических, социальных, культурных, семейных, духовных, религиозных), имеющих относительную самостоятельность, автономность от произвольного вмешательства государства.

Основные подходы к определению гражданского общества:

- гражданское общество – комплекс общественных отношений, противопоставленных государству;
- гражданское общество – форма существования рыночно-демократического общества.

Сущность гражданского общества состоит в том, что оно объединяет и выражает прежде всего интересы граждан, их свободу, запросы и потребности.

Принципы и условия формирования гражданского общества:

- экономическая свобода, многообразие форм собственности, рыночные отношения;
- безусловное признание и защита естественных прав человека и гражданина;

- легитимность и демократический характер власти;
- равенство всех перед законом и судом, 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;
- классовый мир, партнерство и национальное согласие;
- эффективная социальная политика, обеспечивающая достойный уровень жизни людей.



Рис. 9.2. Общие идеи и принципы гражданского общества



Гражданское общество – общество, в котором обеспечивается автономия экономической, личной и частной сферы жизнедеятельности людей, реально складывающиеся отношения между ними. Это свободное демократическое правовое цивилизованное общество, где уважают закон и мораль, принципы гуманизма и справедливости. Это рыночное многоукладное конкурентное общество со смешанной экономикой, общество инициативного предпринимательства, разумного баланса интересов разных социальных слоев.

Роль государства в отношении гражданского общества заключается в охране правопорядка, борьбы с преступностью, создании необходимых условий для беспрепятственной деятельности индивидуальных и коллективных собственников, реализации ими своих прав и свобод.

Общие идеи и принципы гражданского общества представлены на рис. 9.2.



Контрольные вопросы и задания

Ответьте на вопросы.

1. В чем заключаются задачи и функции правового государства?
2. Какое общество можно назвать гражданским обществом?
3. Каковы принципы правового государства?
4. Что является основой гражданского общества?
5. Как реализуется обязанность государства по соблюдению и защите прав и свобод человека и гражданина в России?
6. Что означает принцип разделения властей как один из принципов правового государства?
7. Какие формы контроля государства со стороны общественности существуют в России?
8. Существует ли гражданское общество в России?
9. Каким образом проявляется приоритет права в правовом государстве?

Задание 1. Дайте определение понятий:

1. Правовое государство – это...
2. Гражданское общество – это...

Задание 2. Проведите анализ принципов правового государства.

Задание 3. Определите проблемы становления правового государства в России.

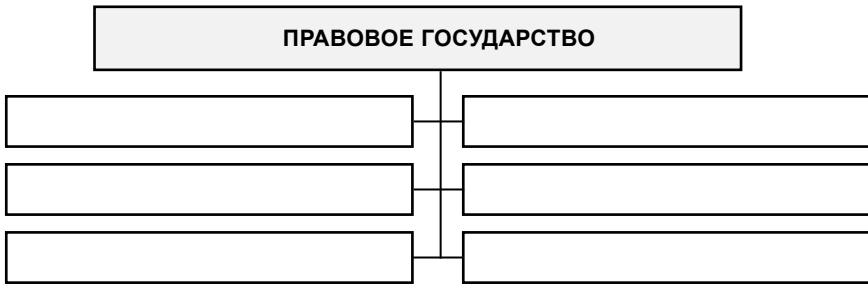


Рис. 9.3. К заданию 7

Задание 4. Составьте схему «Структура гражданского общества».

Задание 5. Определите соотношение гражданского общества и государства.

Задание 6. Составьте таблицу «Единство взаимных прав и взаимной ответственности личности и государства как принцип правового государства».

Задание 7. Закончите схему «Принципы правового государства», представленную на рис. 9.3.



Тесты

Укажите правильный ответ.

- Что из перечисленного является одним из ключевых признаков правового государства?
 - неуклонное подчинение властям;
 - наличие всеобщей идеологии, пронизывающей все сферы общества;
 - властная деятельность основывается на принципе разделения властей.
- К качественным признакам правового государства относятся:
 - суверенитет, публичная власть, территориальность;
 - верховенство права, разделение властей;
 - наличие государственного аппарата;
 - профессионализм, гласность, иерархичность, сочетание коллегиальности и единоначалия.
- В рамках европейской юридической науки основным создателем теории правового государства является:

- а) И. Кант;
- б) К. Маркс;
- в) Ф. Энгельс;
- г) Аристотель;
- д) Платон.

4. Государство и гражданское общество соотносятся следующим образом:

- а) государство входит в гражданское общество;
- б) гражданское общество является составной частью государства;
- в) гражданское общество и государство представляют собой разные, но взаимосвязанные элементы единой общественной системы;
- г) государство является необходимой предпосылкой гражданского общества.

5. В чьих работах теория разделения властей приобрела свою классическую формулировку?

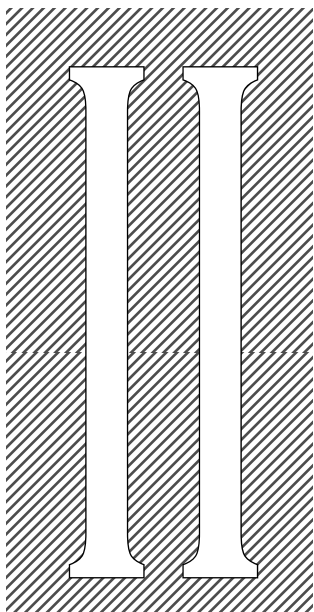
- а) Аристотеля;
- б) Платона;
- в) Ш. Монтескье;
- г) Н.А. Бердяева.

6. Принцип разделения властей впервые получил закрепление...

- а) в Великой хартии вольностей 1215 г.;
- б) Конституции США 1787 г.;
- в) Конституции РСФСР 1918 г.;
- г) Конституции СССР 1977 г.

7. Главными аспектами в идее правового государства являются:

- а) свобода человека;
- б) ограничение государственной власти правом;
- в) централизация;
- г) подчинение личности государству.



ТЕОРИЯ
ПРАВА



Глава 10. ПРАВО В СИСТЕМЕ НОРМАТИВНОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ

10.1. Нормативное регулирование и его виды



Нормативное регулирование – это особая форма деятельности, которая направлена на создание, реализацию и обеспечение различного рода общих правил (норм) поведения людей.

Цель нормативного регулирования – упорядочение отношений и достижение стабильности в обществе.

Власть и нормативное регулирование обеспечивают согласование общих интересов различных субъектов общественной жизни, стабильность их отношений и создают необходимые условия для прогрессивного развития.

Нормативное регулирование – инструмент регулирования общественных отношений. Заключается в выработке социальных норм (образцов поведения), отражающих типичные формы общественных отношений, реализации их в деятельности субъектов общественной жизни и обеспечении принудительными мерами в случае отклонения от установленного нормой правила.

Система нормативного регулирования – совокупность социальных норм, регулирующих поведение людей в обществе, отношения их между собой в рамках объединений, и социально-технических норм (правил поведения), регламентирующих их взаимодействие с природой.

В зависимости от характера создаваемых общих правил поведения (норм), механизма их реализации и средств обеспечения выделяют несколько основных видов нормативного регулирования:

1) традиционное – осуществляется путем формирования и реализации в обществе обычаев и традиций, правил, складывающихся в результате многократного их повторения;

2) моральное – осуществляется путем выработки системы нравственных принципов (представлений общества, его социальных групп о добре и зле, справедливости и несправедливости), обеспечиваемых силой общественного мнения;

3) корпоративное – осуществляется путем создания и реализации внутриорганизационных норм различного рода общественных объединений, обеспечиваемых их авторитетом;

4) правовое – осуществляется путем создания и реализации права – системы особых правил поведения, регулирующих наиболее значимые для общества отношения, обеспечиваемых авторитетом и силой государственной власти.

Различные виды нормативного регулирования взаимосвязаны и дополняют друг друга. Нормативное регулирование обеспечивает стабильность отношений и возможность принуждения в случае отклонения поведения людей от нормы, создает необходимый для деятельности всех субъектов социальной жизни общественный порядок.



Рис. 10.1. Виды социальных норм

Правила поведения разделяют на две группы: технические и социальные нормы.

Техническое нормативное регулирование основывается в первую очередь на естественных, природных условиях и направлено на регулирование работы с техническими объектами.

Социальное регулирование направлено на создание в обществе стабильности. Социальные нормы формируются в процессе жизнедеятельности людей, т. е. развиваются исторически; являются правилами поведения, упорядочивают общественные отношения, представляют собой образцы для контроля за деятельностью людей.

Социальные нормы весьма разнообразны и образуют свою систему. Наряду с правовыми к ним относятся нормы морали, обычаи, религиозные, корпоративные и технические. Выявление в системе социальных норм места и роли норм права имеет важное теоретическое и практическое значение для определения возможностей и пределов регулирования правом общественных отношений.

В свою очередь, право как вид социальных норм имеет собственные признаки, отличающие его от других социальных норм, в которых выражается его сущность.

Виды социальных норм показаны на рис. 10.1.

10.2. Понятие, признаки и принципы права

Правовое регулирование является разновидностью нормативного регулирования, через которое общество путем создания и реализации особых социальных норм (права) формирует в наиболее значимых отношениях правопорядок, обеспеченный государственной властью.

Основой возникновения и существования правового регулирования является формирование социально разнородного общества с многообразными и противоречивыми интересами субъектов. Интересы и соответствующее им поведение людей не могут быть упорядочены посредством традиционного, морального или корпоративного нормативного регулирования, поэтому для поддержания стабильности в новых условиях общество создает особую разновидность нормативного регулирования – правовое регулирование.



Правовое регулирование, как и любое другое нормативное регулирование, заключается в выработке норм (масштабов, образцов поведения), отражающих типичные формы общественных отношений, реализации их в деятельности субъектов общественной жизни и обеспечение принудительными мерами в случае отклонения от установленного нормой правила.

Цель правового регулирования общая с другими видами нормативного регулирования – подчинить поведение людей общим правилам и обеспечить тем самым стабильность общественных отношений.

Правовое регулирование в отличие от традиционного и морального обеспечивает стабильность жизненно важных для общества в целом отношений, осуществляется через особую группу социальных норм – право непосредственно связано с государством и гарантируется им.



Право – система особых правил поведения (юридических норм), выражающих официально признанную волю гражданского общества, направленную на создание в общественных отношениях порядка, позволяющего согласованно реализовать основные интересы субъектов социальной жизни.

По содержанию право представляет собой созданную в обществе систему юридических норм с особыми признаками, отличающими их от других социальных норм.

Признаки права:

- 1) система права характеризуется иерархичностью, взаимодействием, согласованностью и непротиворечивостью;
- 2) исходит от государства: принимается, санкционируется или признается им;
- 3) общеобязательность – нормы права распространяют свое действие на все объекты, находящиеся в сфере данной нормы, требования данной нормы обязательны для всех субъектов;

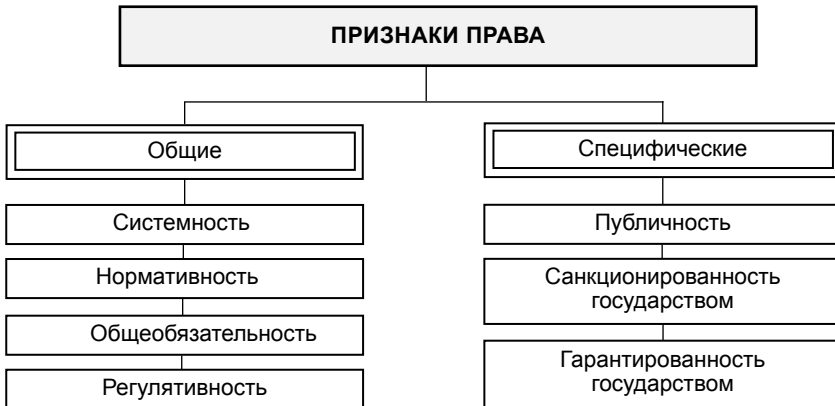


Рис. 10.2. Признаки права

4) охраняется государством – нарушение норм права влечет за собой государственное принуждение;

5) формальная определенность – право содержится в определенных нормах (нормативных правовых актах), договорах нормативного содержания, судебных прецедентах и правовых обычаях;

6) выступает государственным регулятором общественных отношений;

7) возведенная в закон воля той социальной группы, которая находится у власти.

Признаки права представлены на рис. 10.2.

В основе любого общественного явления, в том числе и права, лежит социальная воля, т. е. стремление субъектов общественной жизни достичь определенных их потребностями целей.



Сущность права – это общая воля всех субъектов социальной жизни, официально признанная, т. е. поддержанная государственной властью, направленная на выражение, закрепление и осуществление их основных интересов.

Основные подходы к пониманию сущности права:

- сущность права – возведенная в закон воля той социальной группы, которая обладает реальной государственной властью;
- сущность права – социальная свобода, соединенная с социальной ответственностью;
- сущность права – реальные общественные отношения, которые складываются в социально неоднородном обществе.

Ценность права – в его способности удовлетворять определенные потребности субъекта.

Социальное назначение права заключается в установлении гармонии и баланса этих интересов, в недопущении их столкновения друг с другом, а при возникновении противоречий – в определении нормальных способов согласования интересов и разрешения конфликтов.

Результатом воздействия права на сознание и волю людей является создание правопорядка, составляющего ядро, основную часть общественного порядка.



Принципы права – основополагающие идеи права, выработанные в общественном сознании и лежащие в основе права, всей системы правового регулирования в обществе.

Принципы права как его ведущие идеи непосредственно связаны с сущностью права и проявляются на ступени формирования

правовой воли гражданского общества. В основе правовых принципов лежат представления субъектов общественной жизни о необходимом социальном порядке, о наиболее рациональных способах взаимосвязи участников общественных отношений.

Принципы права определяют смысл конкретных юридических норм, различного рода правовых решений, служат ориентиром для всей правотворческой, правоприменительной и правоохранительной деятельности.

Выделяют общие и межотраслевые принципы права.

Общие принципы реализуются во всей правовой системе: принципы социальной свободы и справедливости, демократизма, равноправия, единства прав и обязанностей, публичности права, приоритета законов над иными нормативными актами, законности, ответственности за вину и ряд других.

Межотраслевые принципы охватывают несколько отраслей права и отраслевые принципы, которые реализуются в отдельных областях правового регулирования.

Виды межотраслевых принципов: принцип неотвратимости ответственности, принцип состязательности и гласности судопроизводства.

Межотраслевые и отраслевые принципы закреплены в гражданском, уголовном, гражданско-процессуальном, уголовно-процессуальном и других кодексах.

Принципы, действующие в рамках только одной отрасли права, называются отраслевыми. К ним относятся принцип равенства сторон в имущественных отношениях (гражданское право); презумпция невиновности (уголовный процесс); презумпция виновности (гражданский процесс) и т. д.

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

Объективное право – система общеобязательных, формально определенных юридических норм, которые устанавливает и обеспечивает государство, направленных на урегулирование общественных отношений.

Объективное право – это законодательство, юридический обычай, юридические прецеденты и нормативные договоры данного периода в конкретном государстве. Оно объективно в том смысле, что непосредственно не зависит от воли и сознания отдельного лица, его субъективной оценки закрепляемого нормой объективного права властного предписания.

Субъективное право – мера юридически возможного поведения, призванная удовлетворять собственные интересы лица.

Субъективными правами выступают конкретные права и свободы личности (право на жизнь, свободу, труд, образование и т. п.), которые субъективны в том смысле, что связаны с субъектом, принадлежат ему и зависят от его воли и сознания.

Если объективное право – это юридические нормы, выраженные в тех или иных формах, то субъективное право – те конкретные юридические возможности, которые возникают на основе и в пределах права объективного.

Субъективные права закрепляются в нормах объективного права и обеспечиваются системой государственных гарантий (в том числе принудительного характера).

10.3. Функции права



Функции права – основные направления юридического воздействия на социальные процессы.

Функции права отражают процесс воздействия права на общественные связи. С помощью понятия «функции права» можно познать предназначение права в обществе, его динамику, действие.

Функции права рассматривают в двух аспектах в зависимости от того, освещаются ли они в рамках специально-юридических (узких) или в общесоциальных (более широких).

Общесоциальные функции права:

- 1) экономическая функция (упорядочивает производственные отношения, закрепляет различные формы собственности);
- 2) политическая функция (регламентирует политические отношения, регулирует деятельность субъектов политической системы);
- 3) воспитательная функция (отражает определенную идеологию, оказывает специфическое педагогическое воздействие на лиц, связанное с формированием у субъектов мотивов правомерного поведения);
- 4) коммуникативная функция (выступает способом связи между субъектом и объектом управления).

На специально-юридическом уровне право выполняет регулятивную и охранительную функции:

- 1) регулятивная функция имеет первичное значение, носит творческий характер, ибо право с ее помощью призвано содействовать развитию наиболее ценных для общества и государства социальных связей. Подобную функцию обеспечивают обычно правовые стимулы: поощрения, льготы, дозволения, рекомендации. Данные средства способствуют удовлетворению интересов лиц, открывая простор

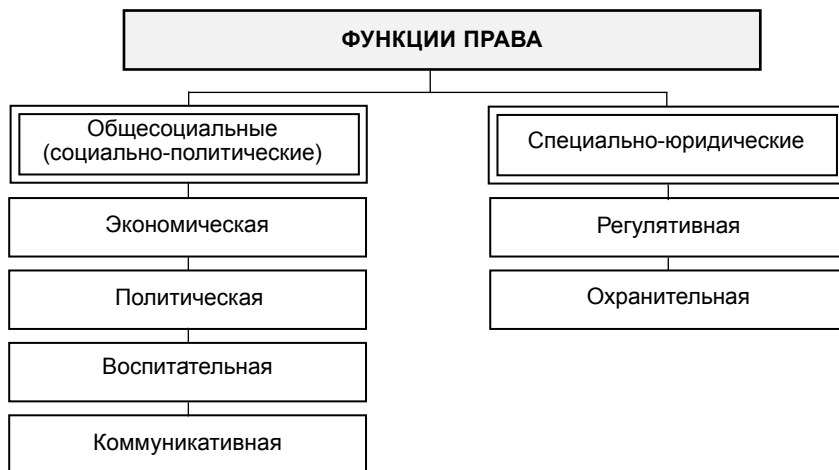


Рис. 10.3. Функции права

для их активности, инициативы, предприимчивости (статическая, динамическая);

2) охранительная функция осуществляется с помощью правовых ограничений: обязанностей, запретов, наказаний, приостановлений. Имеет вторичный характер.

Данная функция производна от регулятивной и призвана ее обеспечивать, ибо охрана и защита начинают действовать тогда, когда нарушается нормальный процесс развития тех или иных социальных связей, когда ему препятствуют конкретные помехи. Для того чтобы убрать с пути данное препятствие, используются правовые ограничения, охраняющие и защищающие интересы лиц.

Функции права представлены на рис. 10.3.

10.4. Соотношение права и государства, права и экономики

Государство и право являются продуктами развития общества, чем и объясняются их взаимозависимость и взаимосвязь. Государство обеспечивает соблюдение норм права, прибегая в необходимых случаях к использованию государственного принуждения.

С другой стороны, государству необходимо право как регулятор общественных отношений. А если государство является правовым, то право устанавливает рамки, за которые государство в лице его представителей не может выходить. И этим право ставит государство на службу интересам общества.

Выделяют три основных типа взаимоотношений между государством и правом:

1) государство стоит над правом и им не связано (тоталитарная модель);

2) право верховенствует над государством (либерально-демократическая модель, теория правового государства);

3) государство создает право, но в своей деятельности связано им – единство права и государства, влияние государства на право, воздействие права на государство (реалистическая модель).

Влияние государства на право:

- государство создает, изменяет и отменяет право;
- поддерживает гармоничность правовой системы;
- реализует нормы права в форме правоприменения;
- дает официальное толкование норм права;
- обеспечивает охрану права.

Влияние права на государство:

- констатирует (конституционно фиксирует, легализует) существование и деятельность государства;
- является средством осуществления задач и функций государства;
- законодательно закрепляет структуру государства, его механизм, форму, принципы и компетентность государственных органов и должностных лиц;
- закрепляет и регулирует правовой статус личности в государстве, пределы государственного вмешательства в личную жизнь граждан.

Единство государства и права:

- возникают и развиваются совместно;
- выступают средствами управления, инструментами власти;
- призваны сочетать и обеспечивать личные, групповые и общественные интересы;
- основаны на едином базисе, определяются социально-экономическими, духовными и другими факторами.

Различия между государством и правом:

- если государство – особая организация политической власти, то право – социальный регулятор;
- если первичный элемент государства – государственный орган, то первичный элемент права – норма;
- государство и право не совпадают по формам и функциям.

Право и экономика тесно связаны между собой, поскольку сущность и содержание права находятся в прямой зависимости от экономических отношений.

В нормах права отражаются экономические отношения, экономические интересы разных социальных групп, прежде всего интересы собственников.

На право влияет совокупность социальных факторов. В силу этого право в определенном смысле действует независимо от экономики, вследствие чего оказывает обратное влияние на нее, так как экономические отношения облечены в правовую форму и регулируются правом.

Право может способствовать развитию экономики, если соответствует уровню ее развития, или тормозить ее развитие.

Современные государства активно используют право в целях воздействия на экономику через регулирование собственности, товарных отношений, принятие таможенного, налогового законодательства и др.

Позитивные последствия соотношения экономики и права: право способствует развитию экономики, когда оно соответствует естественно-историческому развитию общества, объективным экономическим законам.

Негативные последствия: право тормозит развитие экономики, когда оно противоречит объективным экономическим законам развития общества.



Контрольные вопросы и задания

Ответьте на вопросы.

1. Какие выделяют виды социальных норм?
2. Какое место в системе социальных норм занимают правовые нормы?
3. В чем заключается различие морали и нравственности?
4. В чем состоит единство права и морали?
5. Чем процесс правообразования отличается от процесса формирования морали?
6. В чем заключается роль права в развитии и укреплении нравственных основ общества?
7. Как право и мораль воздействуют на сознание и поведение людей?
8. Какие существуют противоречия между правом и моралью?
9. В чем заключается соотношение права и религии?
10. Чем право отличается от иных социальных норм?
11. Какую роль играет правовое регулирование в системе нормативного регулирования?

12. Что является целью правового регулирования?
13. Какие существуют подходы к анализу природы права?
14. Каковы наиболее существенные признаки права?
15. В чем заключается государственно-волевой характер права?
16. В чем состоит сущность и социальное назначение права?
17. Какие существуют функции права?
18. В чем проявляется связь права с государством?

Задание 1. Составьте схему «Система нормативного регулирования».

Задание 2. Составьте таблицу «Виды социальных норм».

Задание 3. Дайте характеристику общеправовым принципам права.

Задание 4. Проведите анализ общесоциальных и специально-юридических функций права.



Тесты

Укажите правильный ответ.

1. Что из перечисленного не является социальными нормами?
 - а) право;
 - б) мораль;
 - в) обычаи;
 - г) технические нормы.
2. Нормы, которые складываются в соответствии с представлениями людей о добре и зле, справедливости, чести, долге, называются нормами...
 - а) права;
 - б) морали;
 - в) обычаев;
 - г) общественных организаций.
3. Право в отличие от иных социальных норм...
 - а) письменно закреплено;
 - б) регулирует поведение большого количества людей;
 - в) создается людьми в процессе целенаправленной деятельности;
 - г) постоянно меняется.
4. Правовой обычай – это...
 - а) санкционированное государством исторически сложившееся правило поведения;

- б) представление людей о добре и зле, справедливости, чести, долге;
 - в) правила поведения внутри организации;
 - г) правила поведения в семье.
5. Право отличается от других социальных норм (морали, обычаев) тем, что...
- а) регулирует общественные отношения;
 - б) представляет совокупность общих правил поведения;
 - в) защищено государством;
 - г) регулирует экономические отношения.
6. Какие принципы права предполагают равенство всех форм собственности (институт собственности), неотвратимость ответственности (институт юридический ответственности)?
- а) общеправовые;
 - б) межотраслевые;
 - в) отраслевые;
 - г) принципы правовых институтов.
7. Какие принципы права предполагают, что за преступлением следует законное наказание (уголовное право)?
- а) общеправовые;
 - б) межотраслевые;
 - в) отраслевые;
 - г) принципы правовых институтов.
8. Какие принципы права предполагают демократизм, законность, гуманизм, справедливость, равенство граждан перед законом, взаимную ответственность государства и личности и др.?
- а) общеправовые;
 - б) межотраслевые;
 - в) отраслевые;
 - г) принципы правовых институтов.
9. Какие принципы права подразумевают принцип состязательности (в гражданском и уголовном процессах)?
- а) общеправовые;
 - б) межотраслевые;
 - в) отраслевые;
 - г) принципы правовых институтов.
10. Какие функции права выделяют на специально-юридическом уровне:
- а) общесоциальные и классовые;
 - б) внутренние и внешние;

в) регулятивные и охранительные.

11. Назовите признаки права:

- а) публичный характер, территориальность, связь с государством;
- б) общеобязательность, волевой характер, системность;
- в) связь с государством, формальная определенность;
- г) в отличие от иных социальных норм всегда имеет письменную форму выражения.

12. Основопологающие идеи, лежащие в основе права и выражающие его сущность, называются...

- а) принципами права;
- б) признаками права;
- в) функциями права;
- г) ценностями права.

11.1. Концепции правопонимания

Вопрос о понятии права является главным в теории права, поскольку в зависимости от ответа на него трактуются другие правовые явления, в том числе ключевые: норма права, форма (источник) права, юридическая ответственность, правонарушение, правосознание, соотношение права и закона и т. д. Однако до настоящего времени юристы так и не пришли к единой трактовке термина «право».

В науке выделяют следующие причины плюрализма научных концепций о сущности и природе права:

- *историческая* – теории понимания права возникли на разных этапах развития общества, а каждому этапу свойственны особые черты и признаки;
- *философская* – теории о праве связаны с разным философским мировоззрением;
- *социальная* – теории и школы выражают интересы разных социальных групп, а с изменением интересов меняются и представления о праве;
- *территориальная* – зависимость концепций от национальных, религиозных традиций, присущих той или иной стране.

Сложность правового регулирования связана с наличием многих элементов (нормы права, юридические факты, правоприменительные акты, правосознание и т. д.). В этом случае справедливо указывают на многофункциональную связь права с экономикой, политикой, интересами различных социальных слоев, индивидов и классов, а также взаимодействие с иными социальными нормами.

В науке выделяют несколько концепций (подходов) к правопониманию.

Естественно-правовая теория. Представители: Платон, Аристотель, Г. Гроций, Т. Гоббс, Дж. Локк, Ф. Вольтер, Ж. Ж. Руссо.

Концепция естественного права сформировалась в период буржуазных революций XVI–XVIII вв.

В рамках данного подхода противопоставляются естественное право и позитивное право (закон), что позволяет лучше уяснить особенности каждого из учений.

Естественное право возникает из человеческой природы, из нравственных всеобщих принципов и представляет собой систему

неотчуждаемых прав и свобод личности, а также основополагающих нравственных идей, лежащих в основе социального устройства (свобода, равенство, безопасность, собственность, семья и т. д.). Такое право вечно, неизменно, так как присуще человеку от рождения и является высшим, истинным и подлинным правом. Охрану такого права должно осуществлять государство.

Позитивное право производно от естественного и должно соответствовать ему. В случае противоречия между ними приоритет должен отдаваться естественному праву.

Позитивистская теория. Представители – Дж. Остин, К. Бергбом, Г. Ф. Шершеневич.

Право – это установленные государством общеобязательные правила поведения, которые закрепляются в форме различных официальных источников (нормативно-правовых актов, судебных прецедентов, нормативных договоров и т. д.).

Социологическая теория. Представители – Е. Эрлих, Р. Паунд, Л. Дюги.

Право – система правоотношений, реальное поведение людей, регулируемое правом.

Социологический подход рассматривает право только как процесс, действие, реальное поведение участников правоотношений.

Право – это не то, что отражено в законе, а практическая деятельность адресатов юридических норм, т. е. административные акты, судебные решения, приговоры, обычаи, правосознание должностных лиц, правоотношения.

Право – это правоотношения и правопорядок, складывающийся на их основе. В него включаются и юридические нормы, но их значение второстепенно. Закон и правосознание являются признаками права, а само право – это порядок в общественных отношениях, в действиях и поступках людей.

Историческая школа. Представители – Г. Гуго, Ф. Савиньи, Г. Пухта и др.

Историческая школа права сложилась в Германии в конце XVIII – начале XIX в. как своеобразная реакция на идеи естественно-правовой теории.

Согласно учению исторической школы, право – выражение духа народа, народного правового убеждения, формирующегося подобно языку постепенно, независимо от государства. Законодатель не может творить нормы по своему усмотрению, а вправе фиксировать лишь то, что сложилось в виде норм.

Основная идея этой концепции – отрицание возможности существования единого для всех народов права. Право каждой страны

складывается постепенно в процессе ее исторического развития. Поскольку история каждого народа неповторима, следовательно, право каждой страны уникально.

Право формируется главным образом из обычаев, санкционированных государством, соответственно законы не являются основными в ряду источников права, они производны от обычаев. На первое место среди источников выдвигаются обычаи, потому что были хорошо известны большинству граждан и сознательно ими соблюдались.

Психологическая теория. Представители – В. Лундштет, Г. Кнапп, Г. Тард, М. А. Рейснер, А. Росс, Л.И. Петражицкий и др.

Психологическая теория права получила распространение в начале XX в.

Основа данного учения – психика человека как фактор, определяющий все общественные институты, в том числе мораль, право и государство. Тем самым психологическое направление отрывает государство и право от реальности.

Существует подлинное право, которое представляет собой психологические переживания людей об их правах и обязанностях, и официальное право – совокупность норм.

В дополнение к сказанному отметим, что Л.И. Петражицкий разграничивает позитивное право (официально действующие в государстве юридические нормы) и интуитивное (исходящее из психики человека).

Позитивное право, выраженное в законах и иных актах, граждане знают плохо, поэтому часто имеют различные заблуждения и иллюзии по поводу его содержания, названные Л.И. Петражицким фантазмами.

Интуитивное право – совокупность психологических состояний, которые испытывает человек в ежедневных контактах с обществом, среди которых на первый план выдвигаются эмоции.

Интуитивное право является автономным и признается абсолютным. Позитивное право считается относительным, непостоянным с точки зрения содержания, целей и др.

Марксистская теория. Представители – К. Маркс, Ф. Энгельс, В.И. Ленин.

Данная концепция оформилась в XIX–XX вв.

Смысл теории в том, что государство создает и обеспечивает соблюдение правовых норм. По мнению Ф. Энгельса, государство – это не что иное, как машина для подавления одного класса другим. Само право рассматривается как возведенная в закон воля экономически и политически господствующего класса.

Содержание права обусловлено спецификой господствующих в данном обществе производственных отношений, то есть право порождается экономикой, при этом оно сравнительно самостоятельно по отношению к экономике.

Нормативистская теория. Представители – Г. Кельзен, Р. Штамлер, П.Н. Новгородцев, Е.Н. Трубецкой и др.

В XX в. данная теория получила завершённую форму в так называемой чистой теории права Г. Кельзена.

Согласно нормативистскому подходу, право – это иерархия норм, нормативный регулятор общественных отношений; оно немыслимо без государства, а государство немыслимо без права. Основа теории – положение о том, что право – система юридических норм, которые образуют своеобразную пирамиду. На самом вершине пирамиды находится «основная норма», принятая законодателем. Каждая норма в пирамиде вытекает из нормы, занимающей более высокую по сравнению с ней ступень. В основании пирамиды норм находятся индивидуальные акты: решения судов, администрации, договоры, предписания должностных лиц и т. п., которые включены в право и тоже следуют из главной суверенной юридической нормы.

Государство, по мнению Кельзена, – это лишь «продолжение права». Иерархию источников права определяет не структура государственных органов, а государственные органы отражают такую иерархию.

Основные подходы к пониманию права представлены на рис. 11.1.



Рис. 11.1. Основные подходы к пониманию права

11.2. Проблемы современного правопонимания

Легистский подход к правопониманию (С.С. Алексеев, Р.А. Ромашов) предполагает характеристику права как продукта государства (его власти, воли, усмотрения).

Право – это официальное предписание (приказ) государственной власти. Не закрепленное в формальном источнике (закон, указ, постановление, декрет) правило не является в соответствии с этим подходом юридически значимым (собственно правовым).

Легистское отождествление права и закона (позитивного права) является принципом и смыслом так называемого «юридического позитивизма». Представители данного учения отмечают, что легистское (позитивистское) правопонимание присуще разного рода этатистским, авторитарным и тоталитарным подходам к праву.

Естественно-правовой подход (Э. В. Кузнецов, Д. И. Луковская) предполагает различие естественного и позитивного права. Естественное право включает в себя комплекс возможностей и обязательств, которыми индивид наделяется от рождения и которые принадлежат ему независимо от того, гражданином (подданным) какого государства он является. Неотчуждаемость естественного права означает его персонифицированный характер, передача (отчуждение) естественного права в пользу кого бы то ни было невозможна.

Соотношение естественного и позитивного права в рамках естественно-правового подхода предполагает, что позитивное право создается государством на основании естественно-правовых принципов в целях обеспечения и защиты естественных прав членов сообщества.

Либертарно-юридический тип правопонимания (В.С. Нерсесянц, В.Г. Графский, В.А. Четвернин). Согласно либертарно-юридическому типу правопонимания, право – это регулятивно-управленческая система, в основу формирования и функционирования которой положены принципы формально-юридического равенства, свободы, справедливости.

По мнению В.С. Нерсесянца, везде, где действует принцип формального равенства (и конкретизирующие его нормы), действует право, правовая форма отношений. Формальное равенство является основополагающим принципом права. Все выходящее за рамки этого принципа и противоречащее ему является неправовым и антиправовым.



В настоящее время в российской правовой науке нашли распространение следующие концепции правопонимания: нормативизм, разные варианты широкого подхода к праву, концепция различения права и закона.



Рис. 11.2. Основные типы современного правопонимания

Выделяют нормативное (иногда говорят узконормативное) и широкое правопонимание.

Узконормативное правопонимание предполагает понимание права как системы юридических норм, установленных компетентными государственными и негосударственными органами. Многие современные российские ученые рассматривают как «узконормативное» и толкуют право более широко, не сводя только к законам или системе норм. Нормативный характер права заключается в том, что право как государственная воля общества проявляется в реальной жизни не иначе как система официально признаваемых и действующих в данном государстве юридических норм в их материалистическом понимании.

Систему норм права в правовой науке принято называть правом в объективном смысле, так как оно является государственной волей и не зависит от воли отдельной личности, субъекта.

Широкое правопонимание исходит из того, что понятие права включает в себя не только нормы, но и другие правовые явления.

Некоторые авторы полагают, что понятием права охватываются нормы права и правоотношения; другие – нормы права, правоотношения и правосознание; третьи понимают под правом нормы права, а также субъективные права и др.

Типы современного правопонимания показаны на рис. 11.2.



Контрольные вопросы и задания

Ответьте на вопросы.

1. В чем заключается плюрализм научных концепций о сущности и природе права?
2. Какова основная идея естественно-правовой теории права?

3. Чем характеризуется юридический позитивизм?
4. Какую теорию права развивали Л. Дюги, Р. Паунд, Е. Эрлих?
5. В чем заключается сущность социологической теории права?
6. Какие основные концепции правопонимания существуют в современной России?
7. В чем заключается сущность узкого и широкого подходов к правопониманию?
8. Какую концепцию государства и права развивал Г. Кельзен?

Задание 1. Заполните таблицу «Основные подходы к пониманию права».

Основные подходы к пониманию права

Подходы	Представители	Основные положения учения

Задание 2. Определите проблемы современного правопонимания.



Тесты

Укажите правильный ответ.

1. Какую теорию права развивали Л. Дюги, Р. Паунд, Е. Эрлих?
 - а) естественно-правовую;
 - б) позитивистскую;
 - в) социологическую;
 - г) психологическую;
 - д) нормативистскую.
2. Концепция правопонимания, основанная на том, что право – это система официально признаваемых и действующих в данном государстве норм, относится к...
 - а) нормативистской теории правопонимания;
 - б) естественно-правовой теории правопонимания;
 - в) социологической теории правопонимания.

3. Какую теорию государства и права развивал Г. Кельзен?

- а) естественно-правовую;
- б) позитивистскую;
- в) социологическую;
- г) психологическую;
- д) нормативистскую.

4. Укажите, сторонниками каких концепций были данные правоведы:

- 1. Габриэль Феликсович Шершеневич
- 2. Роско Паунд
- 3. Ганс Кельзен
- 4. Джон Локк
- 5. Павел Иванович Новгородцев
- 6. Густав Гуго
- 7. Томас Гоббс

- а) сторонник нормативистской школы права
- б) представитель позитивистской теории
- в) сторонник естественно-правовой теории права
- г) сторонник исторической школы права
- д) представитель социологической теории права

5. Естественно-правовая концепция правопонимания возникла в...

- а) Древнем Китае и Древней Индии;
- б) Древней Греции и Древнем Риме;
- в) Новое время.

6. Назовите представителей естественно-правовой концепции правопонимания:

- а) Ф. Савиньи;
- б) Г. Гроций;
- в) Ж. Ж. Руссо;
- г) Л. И. Петражицкий.

7. К какой концепции правопонимания принадлежит определение права как всеобщей и необходимой формы свободных людей?

- а) естественно-правовой;
- б) позитивистской;
- в) социологической;
- г) психологической;
- д) либертарно-юридической.

8. Концепцию типов правопонимания, основанную на разграничении права и закона, разработал...

- а) К. Маркс;
- б) Г. Кельзен;

- в) В. С. Нерсисянц;
- г) С. Франк.

9. Какую теорию права развивал Л. И. Петражицкий?

- а) естественно-правовую;
- б) позитивистскую;
- в) социологическую;
- г) психологическую;
- д) нормативистскую.

Глава 12. ИСТОЧНИКИ ПРАВА

12.1. Виды источников права



Источник права – внешняя форма выражения правотворческой деятельности государства, принятие новых норм права или изменение действующих.

Существуют различные виды источников права:

- 1) нормативно-правовые акты;
- 2) прецедент;
- 3) правовая доктрина;
- 4) правовой обычай;
- 5) правовой договор;
- 6) локальный нормативный акт.

Прецедент – решение по конкретному делу, которому государство придает общеобязательный характер.

Прецедент может быть судебным (по уголовному или гражданскому делу) и административным (принимается административным органом).

Пример. Гражданин, ехавший на машине, попал в ДТП из-за того, что коммунальные службы не отремонтировали дорогу. Гражданин подал на коммунальные службы в суд, выиграл дело и получил компенсацию. Это и будет прецедентом.

Правовая доктрина – мнения наиболее известных и признанных в своей научной специализации ученых-юристов, высказанные ими в своих работах по тем или иным правовым вопросам, которые используют при разрешении определенных практических вопросов.

Правовой обычай – санкционированное государством правило поведения, сложившееся в государстве в результате его многократного и длительного применения. Так, в Англии сложился обычай, согласно которому королева открывает очередную сессию парламента тронной речью, выступая на совместном заседании палат.

Правовой договор – соглашение двух или более сторон, устанавливающее взаимные права и обязанности участников, которому придается общеобязательный характер.

Пример. Федеративный договор 31 марта 1992 г. между Российской Федерацией и ее субъектами, международные договоры, договор о создании СНГ.

Локальный нормативный акт – юридический акт, принятый в рамках определенной организации и распространяющийся на лиц, в ней состоящих.

Пример. Уставы политических партий, коммерческих и некоммерческих организаций. Правда, общеобязательный характер локальных нормативных актов распространяется только на лиц, состоящих в данных организациях.

12.2. Нормативно-правовые акты



Нормативно-правовой акт – выраженное в письменной форме и рассчитанное на многократное применение решение компетентного государственного органа, в котором содержатся нормы права.

Если акт рассчитан на разовое применение, он не является источником права и именуется ненормативным, или индивидуальным, актом.

Пример. Указ Президента РФ о присвоении почетного звания деятелю культуры, решение Верховного Суда РФ о ликвидации политической партии, приказ ректора о зачислении лица в высшее учебное заведение и т. п. Они не могут выступать источниками права, так как не содержат каких-либо общих правил.

Нормативно-правовые акты по юридической силе делятся на законы и подзаконные акты.

Закон – нормативно-правовой акт, принимаемый высшим представительным органом государства, обладающий высшей юридической силой и регулирующий наиболее важные вопросы государственной и общественной жизни.

Помимо этого закон может быть принят в порядке референдума (характерно для Швейцарии).

В Российской Федерации высшим законодательным и представительным органом является Федеральное Собрание – парламент, состоящий из Государственной Думы и Совета Федерации.

В нашей стране законы делятся на несколько категорий.

1. На федеральном уровне действуют:

а) Конституция Российской Федерации – основной закон, закрепляющий основополагающие общественные отношения, определяющие способ существования государства, общества и граждан. Конституция является юридической базой всего текущего законодательства;

б) федеральные конституционные законы, принимаемые по предметам ведения Российской Федерации по вопросам, заранее предусмотренным Конституцией, для которых установлен особый порядок принятия. Так, федеральные конституционные законы определяют режим чрезвычайного и военного положения, порядок проведения референдума, регулируют полномочия Правительства Российской Федерации, деятельность Конституционного, Верховного и Высшего арбитражного судов РФ и некоторые другие вопросы. Федеральные конституционные законы должны соответствовать Конституции Российской Федерации;

в) федеральные законы, принимаемые по предметам ведения Российской Федерации и по предметам совместного ведения Российской Федерации и ее субъектов. Например, закон о воинской обязанности и военной службе – по вопросу, находящемуся в исключительном ведении Российской Федерации. Федеральные законы должны соответствовать Конституции Российской Федерации и федеральным конституционным законам. Федеральные законы могут издаваться в виде кодексов (Гражданский кодекс, Уголовно-процессуальный кодекс, Трудовой кодекс и др.).

2. На уровне субъектов федерации – республик, краев, областей, городов федерального значения, автономных округов и автономной области действуют:

а) основные законы – конституции, принимаемые в республиках, входящих в состав Российской Федерации, и уставы, принимаемые в остальных субъектах России;

б) прочие законы должны соответствовать конституции или уставу своего субъекта. Подобные законы могут приниматься только по предметам совместного ведения Российской Федерации и ее субъектов или по вопросам исключительного ведения субъектов федерации.

То есть субъект федерации не может принимать законы об обороте оружия, наркотических средств, о военной службе, государственной границе и т. п. Кроме того, законы субъектов федерации должны соответствовать Конституции Российской Федерации, федеральным законам и федеральным конституционным законам, и действуют они только на территории определенного субъекта федерации.

Пример. Закон Калужской области не может регулировать вопросы оборота земли в г. Москве.

Все остальные нормативно-правовые акты в Российской Федерации должны издаваться на основе законов.

Подзаконные акты – это нормативные акты компетентных органов (организаций), изданные в соответствии с законами и им не противоречащие.

К подзаконным актам относятся:

- указы Президента Российской Федерации;
- постановления Государственной Думы и Совета Федерации;
- постановления и распоряжения Правительства Российской Федерации;
- нормативно-правовые акты министерств и ведомств Российской Федерации;
- нормативно-правовые акты органов государственной власти субъектов Российской Федерации;
- нормативно-правовые акты органов местного самоуправления.

12.3. Действие нормативно-правовых актов

Различают действие нормативно-правовых актов во времени, в пространстве и по кругу лиц.

Пределы действия нормативно-правовых актов **во времени** выражены моментом их вступления в силу и моментом утраты ими юридической силы.

Нормативно-правовые акты вступают в силу:

- со дня опубликования;
- со времени, указанного специально;
- по истечении определенного срока (как правило, через десять дней после официального опубликования).

Утрата нормативно-правовым актом юридической силы происходит в результате:

- истечения срока, если нормативный акт издан на определенный срок;
- прямой отмены данного нормативного акта другим актом, изданным компетентным государственным органом (например, Федеральным законом «О введении в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» был признан утратившим силу Гражданский кодекс РСФСР);
- фактической отмены, если компетентным государственным органом издан новый нормативный акт, установивший по данному вопросу новые правила поведения, и ранее действовавшие нормы утрачивают силу со дня введения в действие нового нормативного акта.

По общему правилу большинство нормативно-правовых актов характеризуются бессрочностью действия.

Обратная сила нормативного акта – это распространение действия нового акта на жизненные обстоятельства и их правовые последствия, которые возникли до введения его в действие.

По общему правилу нормативный акт обратной силы не имеет, т. е. не распространяется на случаи, которые произошли до его вступления в силу. Нормы, смягчающие или устраняющие юридическую ответственность (в уголовном и административном праве), распространяются на все ранее произошедшие случаи.

Действие нормативно-правовых актов **в пространстве** определяется территорией государства:

- суша;
- континентальный шельф;
- внутренние и территориальные воды (12 морских миль);
- воздушное пространство (до 100 км по вертикали);
- морские, речные, воздушные суда под флагом государства, находящиеся на нейтральной территории (открытое море, Антарктида);
- кабели и трубопроводы в открытом море;
- военные суда;
- космические корабли.

Действие нормативно-правовых актов **по кругу лиц**. По этому критерию нормативные акты делятся:

- на общие;
- специальные.

Как правило, действие нормативно-правовых актов распространяется на всех лиц (физических и юридических), находящихся на территории государства либо его отдельной части.

В то же время отдельные нормативные акты (либо отдельные статьи нормативных актов) могут распространяться только на определенную категорию граждан и организаций.

Пример. Статья 341 Уголовного кодекса Российской Федерации «Нарушение правил несения пограничной службы» распространяется только на лиц, входящих в состав пограничного отряда или исполняющих иные обязанности пограничной службы.



Контрольные вопросы и задания

Ответьте на вопросы.

1. Какие виды форм права утвердились в российской правовой системе?

2. Какая система нормативных актов существует в Российской Федерации?
3. Какие принципы лежат в основе соотношения закона и подзаконного акта?
4. Какие виды законов существуют в Российской Федерации?
5. С какими обстоятельствами связывают прекращение действия нормативного акта?
6. Каковы особенности соотношения нормативных актов в федеративном государстве?
7. Назовите исключения из общего правила, согласно которому нормативный акт распространяется на всех лиц, находящихся на территории юрисдикции правотворческого органа.
8. В чем состоит своеобразие указов и распоряжений Президента Российской Федерации?
9. Каковы исключения из правила о том, что закон обратной силы не имеет?

Задание 1. Составьте схему «Виды источников (форм) права».

Задание 2. Составьте таблицу и дайте характеристику видам нормативных актов.



Тесты

Укажите правильный ответ.

1. Источниками (формами) права являются...
 - а) материальные и духовные отношения в обществе;
 - б) правовые обычаи, судебные прецеденты, нормативно-правовые акты, договоры нормативного содержания;
 - в) программы политических партий и иных общественных объединений;
 - г) договоры нормативного содержания, судебные прецеденты, обычаи.
2. Назовите наиболее распространенный источник права в Российской Федерации:
 - а) правовой обычай;
 - б) нормативный правовой акт;
 - в) судебный (административный) прецедент;
 - г) нормативный договор.
3. Укажите, что из перечисленного не относится к источникам права:
 - а) правовой обычай;

- б) правовая доктрина;
 - в) акт применения права;
 - г) подзаконный акт.
4. Правило поведения, в результате многократного повторения вошедшее в привычку людей, использование которого санкционировано государством, – это...
- а) обычай;
 - б) судебный прецедент;
 - в) нормативно-правовой акт;
 - г) правовой обычай.
5. Решение суда или административного органа по конкретному делу, которому придается характер правила, нормы, – это...
- а) правовой обычай;
 - б) прецедент;
 - в) нормативно-правовой акт;
 - г) правовое обыкновение.
6. Закон – это...
- а) решение суда по конкретному делу, которому придан нормативный характер;
 - б) любой нормативно-правовой акт;
 - в) правило, ставшее привычным в том или ином обществе, соблюдение которого обеспечивается государственным принуждением;
 - г) обладающий высшей юридической силой нормативный акт, принятый в особом порядке высшим представительным органом государственной власти.
7. Юридическая сила нормативного правового акта зависит от...
- а) времени его издания;
 - б) территориальной юрисдикции правотворческого органа;
 - в) компетенции правотворческого органа, специфики регулируемых отношений и вида нормативного правового акта;
 - г) его названия.
8. Обратная сила закона – это...
- а) продолжение действия норм закона после его отмены;
 - б) вступление закона в юридическую силу;
 - в) распространение действия норм данного закона на юридические факты, возникшие до его вступления в юридическую силу;
 - г) утрата законом юридической силы.

Глава 13. ПРАВОТВОРЧЕСТВО

13.1. Понятие, цели и принципы правотворчества

Правотворчество является основным средством управления обществом, так как посредством установленных и санкционированных государством нормативных правовых актов закрепляются общеобязательные правила поведения в нем. С помощью права создаются благоприятные условия для стабильного развития и функционирования общества, устраняются социально вредные факторы.



Правотворчество – это деятельность компетентных органов (государственных, муниципальных и др.) по разработке и принятию нормативных правовых актов.

Правотворчество представляет собой процедуру закрепления норм и принципов естественного права, социальных потребностей и интересов граждан в нормативно-правовой акт.

Результатом правотворческой деятельности (правотворчества) являются нормативно-правовые акты – акты компетентных органов и должностных лиц, содержащие юридические нормы.

Цели правотворчества:

- создание новых норм права;
- конкретизация существующих правил поведения;
- детализация правовых предписаний;
- дополнение существующих правовых норм.

Принято выделять восемь принципов правотворчества.

1. *Принцип законности правотворчества* предполагает проведение правотворческой деятельности лишь на основании закона. Нормативный правовой акт может приниматься только субъектами, наделенными соответствующими полномочиями, при этом должна быть соблюдена процедура подготовки, обсуждения, принятия, опубликования, предусмотренная законодательством, а также принимаемый акт не должен противоречить конституции, законам, нормам международного права, действующим законодательным актам.

2. *Принцип демократизма правотворчества* означает, что основополагающие нормативные правовые акты должны приниматься путем референдума или через представителей, избранных народом, а также обсуждаться в средствах массовой информации. Принцип

демократизма предполагает возможность обращения граждан в правотворческие органы с предложениями, замечаниями и пожеланиями по совершенствованию права.

3. *Принцип гласности правотворчества* – все принимаемые правотворческими органами акты подлежат обязательному опубликованию. Принцип гласности тесно связан с принципом демократизма.

Пример. Принцип гласности правотворчества закреплен в ст. 15 Конституции Российской Федерации: «Неопубликованные законы не применяются. Любые нормативные правовые акты, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина, не могут применяться, если они не опубликованы официально для всеобщего сведения».

4. *Принцип профессионализма правотворчества* предполагает привлечение к процессу правотворчества компетентных специалистов, обладающих профессиональными знаниями и опытом в разработке законопроектов.

5. *Научный характер правотворчества* предполагает строгое соблюдение правил юридической техники, выработанных юридической наукой. Принцип научности требует использования научных данных (юридических, экономических, социологических и т. д.) при подготовке принимаемых актов.

6. *Связь правотворчества с практикой* необходима для изучения органом правотворчества вопросов эффективности принимаемых нормативно-правовых актов. Исходя из этого, корректируется работа правотворческих органов. Согласно данному принципу для эффективности права необходимо знать его реализацию на практике – только практика может дать оценку тому, как правовые нормы «работают». Принцип связи с практикой показывает, насколько эффективно право помогает восполнять пробелы в законодательстве, разрешать юридические коллизии.

7. *Своевременность правотворчества* предполагает оперативное создание новых норм и внесение органами правотворчества изменений и дополнений в действующие нормативно-правовые акты в соответствии с качественным изменением общественных отношений, что повышает эффективность их использования. Данный принцип предполагает быструю ликвидацию пробелов в законодательстве, своевременную отмену или изменение устаревших нормативных правовых актов, приостановление действия актов в силу несоответствия конституции или законодательству и т. п.

8. *Принцип системности правотворчества* предусматривает согласование готовящихся к принятию актов с действующим законодательством во избежание коллизий, пробелов, дублирования. Кроме

того, принимаемые акты не должны противоречить действующему законодательству.

13.2. Виды правотворчества

В зависимости от субъекта правотворчества выделяют: законотворчество, подзаконное нормотворчество, референдум, делегированное нормотворчество, нормотворчество органов местного самоуправления, договорное нормотворчество, локальное нормотворчество.

Виды правотворчества представлены на рис. 13.1.

Законотворчество является основной формой правотворчества высших представительных (законодательных) органов государства, избираемых гражданами и обладающих правом принимать законы – акты высшей юридической силы. Подзаконные нормативные правовые акты не должны противоречить законам, должны осуществляться на их основе и во исполнение законов.

Подзаконное нормотворчество – принятие нормативных правовых актов органами исполнительной власти (Президентом и Правительством Российской Федерации, министерствами, ведомствами, органами местного самоуправления, губернаторами, главами администраций и др.) в развитие федеральных законов. Предназначено для детализации законов и их конкретизации.

Референдум (непосредственное правотворчество) осуществляется путем всенародного голосования по наиболее важным вопросам государственной и общественной жизни. Референдум – высшая форма прямого (непосредственного) выражения воли народа. Решения референдума обладают высшей юридической силой и могут быть отменены только путем другого референдума. Итоги непосредственного



Рис. 13.1. Виды правотворчества

правотворчества не подлежат утверждению и вступают в законную силу в день опубликования.

Виды референдумов: федеральные, субъектов федерации и муниципальные.

Делегированное нормотворчество – деятельность государственных органов, должностных лиц, определенных негосударственных организаций и должностных лиц, связанная с принятием нормативных правовых актов на основании передачи (делегирования) им права уполномоченных на это органов и лиц.

Нормотворчество органов местного самоуправления – право представительных органов местного самоуправления и должностных лиц муниципальных образований принимать нормативные правовые акты по вопросам местного значения.

Договорное нормотворчество – это процесс заключения нормативных соглашений, устанавливающих соответствующие правовые правила для сторон. Договоры нормативного содержания, заключающиеся на добровольной основе между различными государственными организациями (коллективные договоры, трудовые соглашения и т. п.), являются основой для совершения юридических действий.

Локальное нормотворчество – издание отдельными предприятиями, учреждениями или организациями нормативных правовых актов, регулирующих производственные задачи, трудовую дисциплину, премирование и пр. (уставы, положения, приказы и т. п.).

13.3. Стадии правотворческого процесса

Правотворческий процесс – процедура, установленная соответствующими законами и включающая в себя ряд стадий.

В юридической литературе называют разное число стадий (в основном от трех до шести).

Так, В.В. Лазарев и С.В. Липень выделяют следующие стадии правотворчества:

- подготовка проекта нормативного правового акта;
- принятие акта (прохождение его в правотворческом органе);
- введение его в действие¹.

В.М. Сырых называет шесть стадий²:

- принятие решения о внесении изменений в действующую систему норм права;
- подготовка проекта нормативного правового акта;
- рассмотрение его правотворческим органом;

¹ Лазарев В.В. Общая теория права и государства / В.В. Лазарев. – М.: Юристъ, 2001.

² Сырых В.М. Теория государства и права / В.М. Сырых. – М.: Юстицинформ, 2006.

- обсуждение и согласование проекта с заинтересованными субъектами;
- принятие нормативного правового акта;
- опубликование нормативного правового акта.

Большинство вышеуказанных стадий правотворческого процесса имеют подготовительный характер и не порождают правовых последствий. Официальному закреплению государственной воли в нормах права и их опубликованию отводится две – три стадии, превращающие проект нормативного правового акта в правовой документ, имеющий общеобязательный характер.

13.4. Особенности законотворческого процесса в Российской Федерации

В Российской Федерации законодательный процесс включает в себя четыре основные стадии:

1. *Законодательная инициатива* – право компетентных субъектов возбуждать перед законодательной инстанцией вопрос об издании, изменении или отмене закона.

В соответствии со ст. 104 Конституции Российской Федерации правом законодательной инициативы обладают:

- Президент Российской Федерации;
- Совет Федерации;
- члены Совета Федерации;
- депутаты Государственной Думы;
- Правительство Российской Федерации;
- представительные органы субъектов Российской Федерации;
- Конституционный Суд Российской Федерации;
- Верховный Суд Российской Федерации.

2. *Обсуждение законопроекта* происходит на заседании Государственной Думы. На этой стадии допускаются поправки, изменения, дополнения или исключения отдельных положений.

3. *Принятие закона*. Федеральные законы принимаются Государственной Думой большинством голосов от общего числа ее депутатов и в течение пяти дней передаются на рассмотрение Совета Федерации (ст. 105 Конституции Российской Федерации).

Закон считается одобренным Советом Федерации, если за него проголосовало более половины от общего числа этой палаты либо в течение четырнадцати дней он не был рассмотрен Советом Федерации.

В случае отклонения федерального закона палаты могут создавать согласительную комиссию для преодоления разногласий, после чего закон повторно рассматривается Государственной Думой.

При этом закон считается принятым, если за него проголосовало не менее двух третей от общего числа депутатов Госдумы РФ.

Принятый федеральный закон в течение пяти дней направляется Президенту Российской Федерации для подписания и обнародования в четырнадцатидневный срок (ст. 107 Конституции Российской Федерации). Если президент в течение указанного срока отклонит закон, то палаты Федерального Собрания вновь рассматривают его.

Если при повторном рассмотрении федеральный закон будет одобрен в ранее принятой редакции не менее чем двумя третями голосов от общего числа членов Совета Федерации и депутатов Государственной Думы, то он подлежит подписанию Президентом Российской Федерации в течение семи дней и обнародованию.

Принятие федеральных конституционных законов регламентировано ст. 108 Конституции Российской Федерации. Федеральные конституционные законы принимаются по вопросам, предусмотренным конституцией.

Пример. Федеральный конституционный закон «О Государственном гербе Российской Федерации», федеральный конституционный закон «О Конституционном Суде Российской Федерации» и др.

Федеральный конституционный закон считается принятым, если он одобрен большинством (не менее трех четвертей голосов от общего числа членов Совета Федерации и не менее двух третей голосов от общего числа депутатов Государственной думы). Принятый федеральный конституционный закон в течение четырнадцати дней подлежит подписанию Президентом Российской Федерации и обнародованию.

4. *Обнародование закона* осуществляется путем официального опубликования в течение семи дней после его подписания Президентом в «Российской газете» или «Собрании законодательства Российской Федерации».

Стадии законотворческого процесса представлены на рис. 13.2.

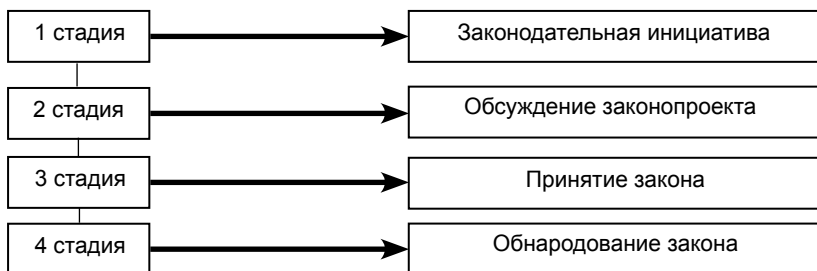


Рис. 13.2. Стадии законотворческого процесса

Закон вступает в силу одновременно на всей территории России по истечении десяти дней после официального опубликования, если самим законом не установлен иной порядок вступления его в силу.



Контрольные вопросы и задания

Ответьте на вопросы.

1. Что такое правотворчество?
2. Какие выделяют разновидности правотворческой деятельности?
3. Кто в Российской Федерации обладает правом законодательной инициативы?
4. В чем заключаются особенности принятия федеральных конституционных законов?

Задание 1. Составьте схему «Стадии правотворческого процесса».

Задание 2. Дайте определение и характеристику принципам правотворчества. Заполните схему «Принципы правотворчества», представленную на рис. 13.3.

Задание 3. Установите иерархию нормативных правовых актов Российской Федерации, заполните схему, изображенную на рис. 13.4.



Рис. 13.3. К заданию 2



Рис. 13.4. К заданию 3



Тесты

Укажите правильный ответ.

- К принципам правотворчества относятся...
 - коллегиальность и единоначалие;
 - равенство, справедливость, народный характер;
 - иерархичность, гласность;
 - результанность, научность, профессионализм.
- Результатом санкционированного нормотворчества являются...
 - нормативно-правовой акт;
 - правовой обычай;
 - акт, принятый на референдуме;
 - нормативный договор.
- Законы в Российской Федерации принимает...
 - Государственная Дума;
 - Федеральное Собрание;
 - Совет Федерации;
 - Федеральное Собрание и Президент.
- На какие виды подразделяется правотворчество в зависимости от субъектов?
 - санкционированное правотворчество;
 - правотворчество должностных лиц государства;
 - лоббируемое правотворчество;
 - делегированное правотворчество;
 - правотворчество государственных органов;

- е) нелоббируемое правотворчество;
- ж) совместное правотворчество государственных органов и общественных объединений.

5. Какие виды правотворчества выделяют по способу придания юридической силы?

- а) санкционированное правотворчество;
- б) правотворчество должностных лиц государства;
- в) лоббируемое правотворчество;
- г) делегированное правотворчество;
- д) правотворчество государственных органов;
- е) нелоббируемое правотворчество;
- ж) совместное правотворчество государственных органов и общественных объединений.

6. Какие виды правотворчества выделяют по наличию или отсутствию лоббирования?

- а) санкционированное правотворчество;
- б) правотворчество должностных лиц государства;
- в) лоббируемое правотворчество;
- г) делегированное правотворчество;
- д) правотворчество государственных органов;
- е) нелоббируемое правотворчество;
- ж) совместное правотворчество государственных органов и общественных объединений.

Глава 14. ПРАВОВАЯ НОРМА

14.1. Правовая норма: понятие, признаки, виды



Правовая норма – установленное или санкционируемое государством и обеспечиваемое его принудительной силой общеобязательное, формально-определенное правило поведения субъектов, содержащее меру их свободы и ответственности, регулирующее типовые общественные отношения.

Правовая (юридическая) норма является одной из наиболее важных разновидностей действующих в обществе социальных норм. Поэтому правовой норме присущи качества, характерные для всякой социальной нормы как регулятора общественных отношений.

Право представляет собой сложную и многообразную систему юридических норм, общих правил поведения, распространяющихся на большой круг лиц и ситуаций и функционирующих относительно длительный период времени.



Правовая норма – это первичная, элементарная часть права. Ее цель – регулирование взаимоотношений, действий и поступков субъектов общественных отношений.

Правовая норма является четко обозначенным и конкретным критерием правомерности поведения субъектов. Она служит моделью поведения, определяет границы возможных и должных поступков в тех или иных отношениях, тем самым обеспечивая меру свободы индивида.

Государственно-властное веление, получившее логически завершенное, формально определенное закрепление в официальном тексте, выступает в качестве нормативного предписания.

Особенность правовой нормы проявляется в том, что она принимается государственными органами либо органами местного самоуправления, общественными организациями, но с санкции государства (делегированное правотворчество).

Социальное назначение правовых норм определяется их регулирующей ролью. Нормы права закрепляют и стимулируют необходимые и желательные для общества и государства отношения,

призваны охранять от нарушений и воздействовать на социально нежелательные связи в целях ограничения, вытеснения, устранения этих нарушений.

Характерная особенность нормы права – отражение наиболее важных, существенных свойств, которые неизбежно повторяются и присутствуют во всех конкретных правоотношениях, возникающих на основе этой нормы права.

Характеризуя наиболее важные свойства общественных отношений, юридическая норма приобретает способность быть их регулятором.

Таким образом, *правовая норма* – это общеобязательное, формально определенное правило поведения, установленное либо санкционированное государством и направленное на урегулирование общественных отношений.

На основании того что юридическая норма является исходным элементом системы права, данной норме свойственны основные черты права как особого социального явления.

Как самостоятельное правовое явление юридическая норма имеет ряд признаков, отличающих ее от других социальных норм.

Признаки правовых норм:

- *общеобязательность*. Регулирует определенный вид общественных отношений; представляет собой общий, типовой вариант поведения людей; действует постоянно; направляет свое воздействие на неперсонифицированный круг субъектов;
- *формальная определенность юридических норм*. Норма права излагается в статье нормативно-правового акта, который разрабатывается и принимается компетентным государственным органом в порядке установленной законом процедуры. Формальная определенность выражается в письменном виде в официальных документах, с помощью чего она призвана четко и строго определять рамки поведения субъектов;
- *системность юридических норм*. Любая норма охватывает регулированием лишь отдельные стороны общественного отношения; однако юридические нормы, объединяясь в систему с четко определенной структурой, оказываются способными регулировать целые комплексы общественных отношений;
- *связь с государством*. Устанавливается или санкционируется государством, охраняется от нарушений и обеспечивается мерами государственного воздействия (в том числе принудительного характера);
- *предоставительно-обязывающий характер*. Представляет собой властное предписание государства относительно возможного и должного поведения людей.

Классификация юридических норм определяется по различным критериям.

1. В зависимости от способа воздействия на общественные отношения нормы права подразделяются на регулятивные и охранительные нормы.

2. В зависимости от характера содержащихся в них предписаний они могут быть управомочивающими, обязывающими и запрещающими.

3. В зависимости от формы выражения нормы права подразделяются на нормы законов и нормы подзаконных актов и т. д.

4. По предмету правового регулирования (отраслевому признаку) юридические нормы подразделяются на нормы государственного, административного, гражданского, уголовного, трудового, гражданско-процессуального и других отраслей права.

В свою очередь отраслевые нормы делятся на материальные и процессуальные:

- *материальные нормы* закрепляют права и обязанности субъектов права, их правовое положение, пределы правового регулирования и т. д. (нормы конституционного, административного, гражданского, уголовного права);
- *процессуальные нормы* регламентируют порядок, формы и методы реализации норм материального права; регулируют деятельность правоприменительных органов.

5. По методу правового регулирования нормы права делятся на императивные, диспозитивные, поощрительные, рекомендательные:

- *императивные нормы* – категорические властные предписания, в максимально конкретной форме излагающие правила поведения, при реализации которых не допускается какой бы то ни было свободы правоприменителя;
- *диспозитивные нормы* предписывают вариант поведения, но при этом предоставляют субъектам возможность в пределах законных средств урегулировать отношения по своему усмотрению;
- *поощрительные нормы* – это предписания о мерах поощрения за одобряемый государством и обществом полезный для них вариант поведения субъектов, заключающийся в добросовестном выполнении своих юридических и общественных обязанностей либо в достижении результатов, превосходящих обычные требования;
- *рекомендательные нормы* устанавливают варианты желательного, с точки зрения государства, урегулирования общественных отношений, для обеспечения реализации которых адресаты данных рекомендаций проводят соответствующие их

компетенции мероприятия с учетом своих местных условий, возможностей и резервов.

6. По функциональной роли в механизме правового регулирования общественных отношений нормы права подразделяются на классические нормы-правила и специализированные нормы (дефиниции, цели, принципы):

- *нормы-правила* содержат характеристику вариантов возможного, должного и недопустимого поведения. Они в свою очередь подразделяются на регулятивные и охранительные:
 - а) регулятивные нормы устанавливают права и обязанности субъектов, направлены на урегулирование правомерного поведения, формулируют положительные предписания в праве;
 - б) охранительные нормы предусматривают отрицательную реакцию государства на неправомерное поведение, предусматривают применение к нарушителю негативных мер в форме государственного принуждения;
- *специализированные нормы* определяют основные понятия и принципы правового регулирования, формулируют его цели и задачи; обозначают возможные перспективы развития юридических институтов. К этому виду правовых норм относятся нормы-начала, нормы-принципы, нормы-цели, нормы-дефиниции:
 - а) нормы-начала – это предписания, конституционно закрепляющие основы социально-экономической, политической и государственной жизни, взаимоотношений государства и личности, прав и свобод граждан. Нормы-начала в своем большинстве сосредоточены в основном законе государства;
 - б) нормы-принципы закрепляют направляющие начала юридической деятельности (например, в Конституции Российской Федерации закрепляется норма-принцип, в которой говорится о том, что в основу формирования государственной власти в России положен принцип разделения властей);
 - в) нормы-цели определяют и юридически закрепляют перспективные цели политико-правового развития. Своеобразной нормой-целью являются преамбулы конституций стран;
 - г) нормы-дефиниции содержат определения конкретных юридических понятий.

7. По субъекту правотворчества и юридической силе, то есть в зависимости от органа, издавшего те или иные юридические нормы, они подразделяются на нормы, получающие закрепление в законах (основным из которых является конституция), обладающие высшей юридической силой, и нормы, содержащиеся в подзаконных нормативных актах, издаваемых на основании и во исполнение законов.

8. По действию в пространстве различаются нормы общего действия и нормы ограниченного действия (локальные):

- *нормы общего действия* работают на всей юрисдикционной территории государства (нормы, закрепленные Конституцией Российской Федерации);
- *локальные нормы* – правила поведения, действующие в пределах обособленного территориального образования (правила поведения, закрепленные в нормативных актах субъектов Российской Федерации).

9. По характеру содержащихся предписаний нормы делятся на управомочивающие, предписывающие, запрещающие:

- *управомочивающие нормы* определяют правила возможного поведения субъектов;
- *предписывающие нормы* устанавливают правила должного поведения субъектов;
- *запрещающие нормы* обязывают субъектов воздерживаться от совершения определенных деяний, признанных законодателем противоправными.

10. По действию во времени различаются постоянные и временные нормы:

- *постоянные нормы* не ограничены в своем действии временным промежутком и действуют до отмены;
- *временные нормы* действуют в течение формально определенного промежутка времени. Данный промежуток может определяться календарным сроком (нормы, закрепленные в национальном бюджете, действуют в течение календарного года), а также фактической ситуацией (нормы, закрепленные чрезвычайным законодательством, будут иметь юридическую силу в условиях объявленного чрезвычайного положения).

11. В зависимости от действия по кругу лиц нормы права подразделяются на общие и специальные:

- *общие нормы* касаются всех субъектов права (нормы, закрепляющие право на квалифицированную юридическую помощь);
- *специальные нормы* распространяют свое действие на определенный круг субъектов (нормы, регулирующие правовое положение иностранцев).

12. По степени определенности нормы подразделяются на абсолютно определенные и относительно определенные:

- *абсолютно определенные нормы* детально регулируют поведение сторон (свойственно процессуальному праву и другим отраслям);
- *относительно определенные нормы* устанавливают правило поведения и предоставляют возможность уточнить его в конкретном случае, например, при помощи договора.

Таким образом, правовую норму можно определить как установленное компетентным органом и охраняемое государством общеобязательное правило поведения, непосредственно или в сочетании с другими наделяющее участников общественных отношений субъективными правами и юридическими обязанностями.

Нормы права необходимо отличать:

1. От индивидуальных предписаний (актов правоприменения). Индивидуальные акты – это решения, выносимые на основе юридической нормы, являющиеся обязательными для конкретных лиц, о которых идет речь в решении. Правоприменительные (индивидуальные) акты, как правило, характеризуются однократным действием в отличие от нормативно-правового, рассчитанного на неопределенное время и многократность реализации.

2. От советов, призывов, рекомендаций, обращений и т. д. Призывы, рекомендации, обращения и др. могут исходить от государственных, муниципальных органов, должностных лиц, общественных деятелей, но при этом они не имеют общеобязательного характера и не гарантируются принудительной силой государства.

14.2. Структура правовой нормы



Структура правовой нормы – внутреннее строение правовой нормы, складывающееся из определенных элементов (частей), взаимосвязанных между собой, ее содержание. Строение нормы выражает ее задачу, предназначение, которая состоит в регулировании общественных отношений.

Юридическое регулирование начинается с описания ситуации, фактов, обстоятельств, которые подпадают под действие правовой нормы. Затем наступает должное поведение, то есть в случае если обстоятельства и соответствующие субъекты в рамках регламентации нормы должны поступить соответствующим образом либо им что-то дозволяется. Отсюда следуют понятия должное и дозволенное поведение. В тех случаях, когда нет должного поведения или субъект не может по каким-либо причинам реализовать то, что ему дозволено, предусматривается конкретная ответственность или лицо обращается к обеспечительным мерам. С учетом этого и структурируются нормы.

Рассмотрим каждый из элементов юридической нормы. Структура правовой нормы включает гипотезу, диспозицию, санкцию.

Структура правовой нормы представлена на рис. 14.1.



Рис. 14.1. Структура правовой нормы

Структуру юридической нормы определяют объективные критерии, в юридической норме отражается содержание общественного отношения и его оценка с точки зрения правовых потребностей общества и государства.



Гипотеза – часть правовой нормы, указывающая на конкретные условия, при наступлении (ненаступлении) которых реализуется закрепленное в норме правовое предписание. В гипотезе излагаются те фактические обстоятельства, при наличии которых у лиц возникают, прекращаются или изменяются предусмотренные нормой юридические права и обязанности.

Виды гипотез. В зависимости от структуры гипотезы бывают простые, сложные, альтернативные:

- *простая гипотеза* указывает единственное условие, с наличием или отсутствием которого связывается действие юридической нормы;
- *сложная гипотеза* действие нормы ставит в зависимость от наличия (отсутствия) одновременно двух и более условий;
- *альтернативная гипотеза* ставит действие юридической нормы в зависимость от одного из нескольких перечисленных условий.

По наличию и отсутствию юридических фактов (обстоятельств) гипотезы делятся на положительные и отрицательные:

- *положительная* – связывает реализацию правового предписания с наличием определенных условий;
- *отрицательная* – предполагает, что применение нормы права осуществляется в случае отсутствия обозначенных в гипотезе условий (неоказание помощи больному рассматривается в качестве отрицательной гипотезы нормы, устанавливающей меру юридической ответственности в отношении медицинского работника, который мог и должен был такую помощь оказать).

По форме выражения гипотезы подразделяются на абстрактные и казуистические:

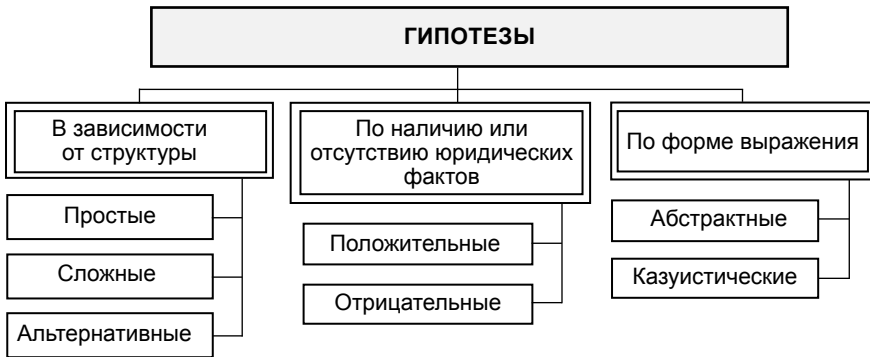


Рис. 14.2. Виды гипотез

- *абстрактная гипотеза*, указывая на условия действия нормы, акцентирует внимание на их общих, родовых признаках;
- *казуистическая гипотеза* связывает реализацию юридической нормы, возникновение, изменение или прекращение основанных на ней правоотношений с отдельными, строго определенными частными, специальными случаями, которые трудно или невозможно отразить с помощью абстрактной гипотезы.

Виды гипотез указаны на рис. 14.2.



Диспозиция – часть нормы права, непосредственно раскрывающая содержание правила поведения, формулирующая права и обязанности субъектов отношения при наступлении условий, предусмотренных гипотезой в процессе урегулированных данной нормой правоотношений.

Виды диспозиций. В зависимости от способа выражения диспозиции бывают простыми, описательными, ссылочными, бланкетными:

- *простая диспозиция* называет вариант поведения (дозволение либо запрет), но не раскрывает его подробно;
- *описательная диспозиция* раскрывает все основные признаки правила поведения. В уголовном праве она включает в себя не только наименование преступного деяния (например, кража), но и перечень его основных признаков (тайное хищение чужого имущества);
- *ссылочная диспозиция* не содержит полного описания правила поведения, а отсылает для ознакомления с ним к другой статье данного закона, в которой дается пояснение соответствующего вида деяния;



Рис. 14.3. Виды диспозиций

- *бланкетная диспозиция* для ознакомления отсылает к иным нормативно-правовым актам, находящимся либо в данной, либо в иных отраслях права – к инструкциям, правилам, техническим нормам; не определяет признаков деяния, а предоставляет их установление специально указанным органам.

В зависимости от формы выражения диспозиции делятся на управомочивающие, предписывающие, запрещающие:

- *управомочивающие диспозиции* предоставляют субъектам право на совершение предусмотренных в них положительных действий, определяют тот или иной вариант их возможного, дозволенного поведения;
- *предписывающие диспозиции* возлагают на субъектов обязанность совершения определенных положительных действий, предписывают им тот или иной вариант должного поведения;
- *запрещающие диспозиции* содержат запрет совершения определенных противоправных действий (или бездействия).

Виды диспозиций представлены на рис. 14.3.



Санкция – часть нормы права, указывающая на неблагоприятные последствия; определяет вид и меру ответственности в случае нарушения правила, предусмотренного диспозицией.

Виды санкций. По степени определенности (то есть по объему и размерам неблагоприятных для нарушителя последствий) санкции делятся на абсолютно определенные, относительно определенные, альтернативные, кумулятивные:

- *абсолютно определенные* (увольнение с работы, штраф, лишение свободы) – санкции, где точно указан размер и вид неблаго-

приятных последствий (наказания), наступивших в результате нарушения норм права;

- *относительно определенные* (лишение свободы на срок от 2 до 8 лет, лишение свободы на срок до 15 лет) – санкции, устанавливающие минимальную и максимальную (или только максимальную) границы возможного наказания. Конкретизация меры наказания при этом зависит от судебного (административного) усмотрения;
- *альтернативные* (штраф или увольнение с работы, лишение свободы или исправительные работы, лишение водительских прав или штраф) – санкции, где названы и перечислены через разделительные союзы «или», «либо» несколько видов неблагоприятных последствий, из которых правоприменитель выбирает только одно, наиболее целесообразное для рассматриваемого случая;
- *кумулятивные (смешанные)* – санкции, содержащие дополнительные указания на неблагоприятные последствия.

По отраслевому критерию различаются санкции, закрепленные в уголовно-правовых, административно-правовых нормах, нормах трудового права и т. д.:

- *уголовно-правовые санкции* представляют собой меру государственного принуждения, применяемую только судом к лицам, совершившим уголовно наказуемые деяния – преступления;
- *административно-правовые санкции* могут применяться административными органами и судом к лицам, виновным в совершении административных проступков;
- *дисциплинарно-правовые санкции* (предусмотренные нормами трудового права) применяются администрацией предприятия, учреждения, организации за нарушение трудовой дисциплины.

По содержательному характеру последствий выделяются карательные (штрафные), предупредительные, правовосстановительные санкции:

- *карательные (штрафные) санкции* (лишение свободы, штраф, выговор, взыскание материального ущерба и др.) – активная принудительная мера наказания правонарушителя;
- *предупредительные санкции* (предупреждение, привод, арест имущества, задержание в качестве подозреваемого в совершении преступления, отмена акта государственной власти или административного акта, принудительное лечение и др.) направлены на недопущение противоправного поведения либо связаны с организационным обеспечением правоохранительной деятельности в процессе пресечения противоправных деяний и реализации санкций карательного характера;

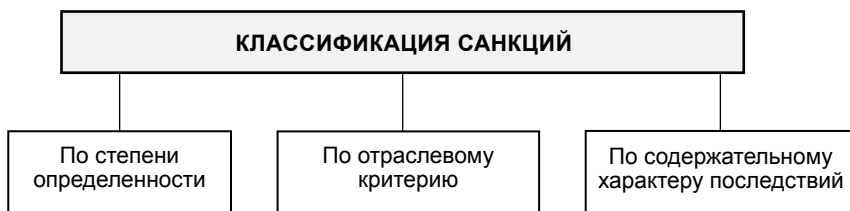


Рис. 14.4. Классификация санкций

- *правовосстановительные* (восстановление в должности рабочих и служащих, ранее незаконно уволенных; взыскание алиментов и др.) связаны с восстановлением нарушенных прав и законных интересов физических и юридических лиц.

Виды санкций показаны на рис. 14.4.

Логическая структура правовой нормы показывает взаимосвязь гипотезы, диспозиции, санкции и представляет собой формулу «если – то – иначе». «Если» – условие действия правила, закрепленного в норме права; «то» – само правило поведения; «иначе» – последствия реализации правила.

Текстуальное изложение содержания юридической нормы в нормативных актах чаще всего включает в себя два основных элемента: гипотезу и диспозицию (например, значительная часть норм, закрепленных в Гражданском кодексе Российской Федерации) или гипотезу и санкцию (например, значительная часть норм, закрепленных в Уголовном кодексе Российской Федерации). Такую двучленную структуру юридической нормы в отличие от логической обычно называют фактической.

Способы изложения правовых норм прав. Изложение правовых норм может быть выполнено прямым, отсылочным и бланкетным способами:

- *прямой* – структурные элементы нормы права изложены в статье нормативного акта в полном объеме;
- *отсылочный* – изложение в статье нормативного акта части нормы при конкретной отсылке к тексту, в котором содержится недостающая часть;
- *бланкетный* – когда в статье нормативного акта указывается на наличие правила поведения и обозначается ответственность за его нарушение (санкция), но сами правила поведения содержатся в ином нормативном акте. Предполагается, что правоприменитель должен обладать данной информацией в силу собственной профессиональной компетенции.

14.3. Соотношение правовой нормы и статьи нормативно-правового акта

Статья нормативного акта является непосредственной формой (его первичная текстуальная часть), в которой содержатся элементы нормы права. Статья нормативного акта и норма права не тождественны друг другу, так как смысловое содержание нормы не сводится к тексту нормы, оно должно быть установлено в процессе логического анализа этого текста. Регулирует общественные отношения и применяется именно норма права, но всякая норма реально и первично существует в виде текста статьи нормативного акта.

Статья нормативного акта имеет, как правило, отдельные части или пункты, в которых в том или ином сочетании формулируются элементы юридической нормы. Каждая статья (ее часть или пункт) могут содержать одну или несколько норм; одна норма может содержаться в нескольких статьях нормативного акта.

Соотношение нормы права и статьи нормативно-правового акта предполагает следующее:

- все три элемента структуры правовой нормы могут быть включены в одну статью нормативного акта;
- в одной статье нормативного акта могут быть изложены несколько правовых норм;
- элементы правовой нормы изложены в нескольких статьях одного и того же нормативного акта;
- элементы правовой нормы изложены в нескольких статьях различных нормативных актов.



Контрольные вопросы и задания

Ответьте на вопросы.

1. В чем заключается особенность правовой нормы?
2. В чем состоит обязывающий характер правовой нормы?
3. В чем выражается связь правовых норм с государством?
4. Какие признаки отличают правовую норму от индивидуальных правовых предписаний?
5. Какие существуют основания деления норм права на виды?
6. Какие нормы называются отраслевыми?
7. Что такое структура правовой нормы?
8. Что такое диспозиция и каковы ее виды?
9. В чем различие между абстрактной и казуистической гипотезами?

10. Какие виды санкций выделяют по их отраслевой принадлежности?
11. Какие существуют способы изложения правовых норм?
12. В чем состоит отличие отсылочного способа изложения элементов правовой нормы от бланкетного?
13. Какие существуют способы изложения элементов правовой нормы в статьях нормативных правовых актов?
14. Как соотносится норма права и статья нормативного правового акта?

Задание 1. На основании изучения нормативно-правовых актов приведите примеры гипотез.

Задание 2. На основании анализа нормативно-правовых актов приведите примеры диспозиций.

Задание 3. На основании исследования нормативно-правовых актов приведите примеры санкций.

Задание 4. На основании анализа нормативно-правовых актов приведите примеры соотношения норм права и статей нормативно-правовых актов.

Задание 5. Проведите комплексный анализ правовой нормы:

- а) определите элементы структуры правовой нормы (гипотеза, диспозиция, санкция);
- б) определите вид каждого из структурных элементов юридической нормы.

«Статья 105. Убийство (Уголовный кодекс Российской Федерации)

1. Убийство, то есть умышленное причинение смерти другому человеку, – наказывается лишением свободы на срок от шести до пятнадцати лет».

«Статья 14. Понятие преступления (Уголовный кодекс Российской Федерации)

1. Преступлением признается виновно совершенное общественно опасное деяние, запрещенное настоящим Кодексом под угрозой наказания».

«Статья 808. Форма договора займа (Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть 2)

1. Договор займа между гражданами должен быть заключен в письменной форме, если его сумма превышает не менее чем в десять раз установленный законом минимальный размер оплаты труда, а в случае когда займодавцем является юридическое лицо, – независимо от суммы».

«Статья 162. Последствия несоблюдения простой письменной формы сделки (Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть 1)

1. Несоблюдение простой письменной формы сделки лишает стороны права в случае спора ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на свидетельские показания, но не лишает их права приводить письменные и другие доказательства.

2. В случаях, прямо указанных в законе или в соглашении сторон, несоблюдение простой письменной формы сделки влечет ее недействительность... »

Задание 6. Найдите и выпишите по два примера норм права в любых нормативных правовых актах.

1. Установочные.
2. Дефинитивные.
3. Коллизионные.
4. Нормы-задачи.
5. Нормы-принципы.



Тесты

Укажите правильный ответ.

1. Правовая норма – это...
 - а) исторически сложившаяся, объективно существующая внутренняя структура права, определяемая характером регулируемых общественных отношений;
 - б) обособленная часть качественно однородных общественных отношений;
 - в) часть отрасли права, регулирующая самостоятельный вид однородных общественных отношений;
 - г) это общеобязательное, установленное (санкционированное) и охраняемое государством правило поведения.
2. Признаки правовой нормы...
 - а) носят индивидуальный характер;
 - б) являются разновидностью социальных норм;
 - в) сложились в результате многократного повторения и вошли в привычку;
 - г) консервативны по своей природе, поскольку закрепляют то, что складывалось в результате длительной общественной практики;
 - д) являются государственно-властным велением;
 - е) применяются субъектами правотворчества;
 - ж) обеспечиваются мерами общественного воздействия;
 - з) регулируют общественные отношения.

3. Категорические властные предписания в максимально конкретной форме, излагающие правила поведения, при реализации которых не допускается какой бы то ни было свободы правоприменителя, называются нормами...

- а) диспозитивными;
- б) императивными;
- в) поощрительными;
- г) рекомендательными.

4. Нормы права состоят...

- а) из гипотезы, диспозиции, санкции;
- б) вводной, описательной, резолютивной частей;
- в) юридических фактов, правоотношения, юридической ответственности.

5. Структура норм...

- а) включает только диспозицию;
- б) включает гипотезу, диспозицию и санкцию;
- в) это ее смысловая структура;
- г) они не имеют внутренней структуры.

6. Часть юридической нормы, указывающая на неблагоприятные последствия, которые возникают вследствие нарушения этой нормы, – это...

- а) гипотеза;
- б) диспозиция;
- в) санкция;
- г) нормативное предписание.

7. Гипотеза –...

- а) часть юридической нормы, содержащая правило поведения;
- б) часть юридической нормы, указывающая на условия, при которых норма действует;
- в) часть юридической нормы, указывающая на неблагоприятные последствия, возникающие вследствие нарушения этой нормы;
- г) необходимый для возникновения правоотношения юридический факт.

8. Правовые нормы бывают...

- а) материальные и процессуальные;
- б) моральные, обычные, корпоративные;
- в) убеждающие и принуждающие;
- г) простые, описательные и ссылочные.

9. Установите соответствие видов норм правилам поведения.

- | | |
|--|--|
| <ol style="list-style-type: none"> 1. По функциям права. 2. По отраслям права. 3. По методу регулирования. 4. По содержанию предписания. 5. По юридической силе. 6. По сфере действия. 7. По кругу лиц. | <ol style="list-style-type: none"> а) федеральные, субъектов федерации, местного самоуправления, локальные; б императивные (категорические, авторитарные), диспозитивные, поощрительные, рекомендательные; в) нормы законов, нормы подзаконных актов; г) управомочивающие, обязывающие, запрещающие; д) нормы общего действия, специальные; е) регулятивные, охранительные; ж) нормы конституционного права, нормы гражданского права, нормы уголовного права и др. |
|--|--|

10. В каких правовых нормах наиболее четко выражен их предостаточно-обязывающий характер?

- а) декларативных;
- б) дефинитивных;
- в) регулятивных;
- г) охранительных.

11. Установите соответствие способам построения статьи нормативно-правового акта:

- а) содержит часть правовой нормы либо часть одного из элементов нормы права;
- б) содержится в нескольких статьях акта или актов;
- в) содержит несколько норм права;
- г) содержится в одной статье;
- д) содержится в части статьи нормативного правового акта;
- е) содержит гипотезу или диспозицию, или санкцию;
- ж) содержится в нескольких статьях;
- з) содержит и гипотезу, и диспозицию, и санкцию.

12. Установите соответствие способам построения нормы права:

- а) содержит часть правовой нормы либо часть одного из элементов правовой нормы;
- б) содержится в нескольких статьях акта или актов;
- в) содержит несколько норм права;
- г) содержится в одной статье;
- д) содержится в части статьи нормативного правового акта;
- е) содержит гипотезу или диспозицию, или санкцию;

- ж) содержится в нескольких статьях;
- з) содержит и гипотезу, и диспозицию, и санкцию.

13. Установите соответствие видов норм права.

- | | |
|--|--|
| <ul style="list-style-type: none">1. Нормы-начала.2. Нормы-принципы.3. Определительно-установочные нормы.4. Нормы-дефиниции.5. Коллизионные нормы. | <ul style="list-style-type: none">а) предписания, определяющие цели и задачи отраслей права, правовых институтов, формы и средства правового воздействия;б) предписания, принимаемые с целью устранения коллизий либо устанавливающие порядок разрешения противоречий между юридическими нормами;в) предписания, выражающие и закрепляющие принципы права;г) конституционные положения, закрепляющие основы экономического, политического и государственного устройства;д) предписания, содержащие определение правовых понятий и категорий. |
|--|--|

14. Какие из разновидностей юридических норм допускают поведение адресата норм по соглашению с партнером?

- а) императивные;
- б) диспозитивные;
- в) декларативные;
- г) поощрительные.

15. Простой способ отсылки предполагает...

- а) формулирование отсылки не к конкретным статьям нормативного акта, а к целому роду или виду каких-либо правил, содержащихся в других нормативных актах;
- б) полное изложение в статье одной части нормы, вторая часть формулируется в виде отсылки к конкретным статьям этого же закона;
- в) полное изложение трех частей нормы в статье.

15.1. Понятие и структура системы права



Система права – объективно существующее строение права, характеризующееся внутренней согласованностью, взаимообусловленностью и взаимодействием составляющих его норм, объединенных по соответствующему основанию в отдельные отрасли и институты в зависимости от предмета и метода правового регулирования.

Система права обуславливается характером регулируемых общественных отношений, является отражением действительности и определяется экономическим и социальным строем общества.

Система права показывает, из каких частей состоит право и в каком соотношении между собой они находятся, определяет основополагающие принципы объединения и дифференциации юридических норм.

Совокупность всех юридических норм, действующих на территории государства, образует правовое пространство (правовое поле). В свою очередь правовое пространство представляет собой совокупность отраслей права.

Отрасли права, являясь структурными элементами системы права, взаимосвязаны органическим единством, хотя и неравнозначны по своему значению. Образование новых отраслей является закономерным следствием объективных изменений, происходящих в социально-политической системе.

Признаки системы права:

- *объективность* системы права заключается в том, что внутренняя структура права определяется социальными (общественными) отношениями и не зависит от воли нормоустановителя. Законодатель может повлиять на систему права, выделив какую-либо отрасль или объединив отдельные отрасли права, но отменить или преобразовать систему субъекты права не могут;
- *единство и согласованность* правовых норм. Данный принцип основывается на том, что все правовые нормы, составляющие

систему права, являются частью единого, целого права. Это проявляется в их взаимосвязи, согласованности и взаимодействии, так как государство выражает и реализует свои цели и задачи посредством права;

- *непротиворечивость* проявляется в том, что в системе права должны быть сведены до минимума коллизии, противоречия между правовыми нормами, структурными элементами системы – отраслями, институтами и другими частями;
- *дифференциация структурных элементов* системы права заключается в разделении права на отдельные части в соответствии с различиями правовых норм. Нормы различаются в зависимости от сфер действия, содержания, характера предписаний, предмета и метода регулирования характера общественных отношений и т. д. Правовые нормы подразделяются на отрасли, подотрасли, институты и т. п.

Признак системности базируется на том, что любое право имеет свою систему. Именно система показывает, из каких структурных элементов состоит право.

К структурным элементам системы права относятся правовые нормы как первичный, исходный элемент системы права, отрасль права, подотрасль права, институт права, субинститут права.

В основе разделения системы права на отрасли лежит качественная однородность тех или иных общественных отношений.

Отрасль права – совокупность юридических норм, регулирующих качественно однородные группы общественных отношений.

К необходимым условиям для выделения самостоятельной отрасли относятся также невозможность урегулирования отношений с помощью других отраслей и необходимость применения особого метода регулирования.

Все отрасли права являются структурными элементами системы права, взаимосвязаны органическим единством. Образование новых отраслей является закономерным следствием объективных изменений, происходящих в социально-политической системе.

Отрасли права включают в себя подотрасли и институты.

Подотрасль права – обособленная в рамках отрасли совокупность юридических норм, регулирующих крупный, относительно самостоятельный блок однородных общественных отношений (например, в гражданском праве – авторское, жилищное, наследственное право; в конституционном – избирательное право).

При определенных обстоятельствах подотрасль может быть преобразована в самостоятельную отрасль права.

Институт права – это часть отрасли права, регулирующая самостоятельный вид однородных общественных отношений в рамках предмета отрасли.

Институт права – более мелкое подразделение норм права по сравнению с отраслью права. Отрасль права состоит из норм, сгруппированных в институты. Например, в отрасль конституционного права входит институт гражданства. В отрасль трудового права входят группы норм, объединенные в институты трудового договора, времени труда и отдыха, дисциплинарной ответственности и т. п. В гражданское право входят институты исковой давности, купли-продажи, дарения. В развитых отраслях права отдельные институты объединяются в общую и особенную части отрасли права.

Правовой институт может иметь в своем составе более мелкие самостоятельные образования – *субинституты* (например, в гражданском праве – институт аренды, субинститутом является субаренда).

Институты права обычно подразделяются в соответствии с отраслями права (гражданский, уголовный, административный, семейный, трудовой и т. д.).

Существует деление на материальные и процессуальные институты, а также отраслевые и межотраслевые.

В рамках отраслевого института объединяются нормы, регулирующие общественные отношения только в рамках одной отрасли (институт преступного деяния в уголовном праве).

Межотраслевой институт включает в себя юридические нормы, входящие в состав различных отраслей права, но при этом регулирующие взаимосвязанные родственные общественные отношения (институт собственности).

Первичным элементом системы права является юридическая норма – правило (образец) поведения общезначимого общеобязательного характера, принимаемое от имени государства, которое обеспечивается системой государственных гарантий и санкций.

Система права характеризуется разделением на отрасли материального и процессуального права.

Отрасли материального права регулируют предметные отношения, то есть базовые, составляющие основу системы права. Образуются материальными нормами права, являются правилами поведения, формулирующими права и обязанности субъектов права, их правовое положение, пределы правового регулирования.

К отраслям материального права относятся конституционное право, уголовное право, гражданское право, трудовое право и т. д.

Материальное право, выступая регулятором общественных отношений, облакает их в правовые нормы, которые в итоге становятся основой позитивного права.

Отрасли процессуального права – отрасли, имеющие организационно-процедурный, управленческий характер, регламентирующие порядок реализации субъективных прав и юридических обязанностей, разрешения юридических конфликтов (главным образом, в сфере правосудия).

Нормы процессуального права регламентируют процедуру применения норм материального права и производны от них. При помощи процессуальных норм определяется круг участвующих в процессе субъектов, перечисляются их права и обязанности, устанавливаются сроки осуществления предусмотренных законодателем процессуальных мероприятий.

Процессуальное право характеризуется тем, что регулирует процесс реализации, воплощения в жизнь норм материального права и регламентирует юридические процедуры, устанавливая порядок применения норм материального права. Направлено на достижение конкретного юридического результата.

К отраслям процессуального права относятся конституционно-процессуальное, гражданско-процессуальное, уголовно-процессуальное, арбитражно-процессуальное, административно-процессуальное и др.

Публичное право охраняет общегосударственные, то есть публичные интересы.

Сфера публичного права – сфера власти и подчинения.

К публичному праву причисляют отрасли, которые регулируют отношения государства с субъектами общественной жизни, например, конституционное (государственное) право, административное, финансовое, уголовное право.

В публичном праве защита интересов осуществляется в соответствии с обязательным предписанием закона должностными лицами (конституционное, административное, финансовое, уголовное, уголовно-процессуальное и др.). Нормы публичного права отличаются императивностью и односторонним волеизъявлением субъектов.

Частное право выражает и защищает интересы и потребности людей, частных лиц по инициативе заинтересованных субъектов.

Сфера частного права – это сфера свободы и частной инициативы, которая выражается диспозитивным содержанием правового регулирования и свободным волеизъявлением субъектов при реализации своих прав (гражданское право, семейное, трудовое и др.).

К частному праву относят отрасли, регулирующие отношения частных лиц, субъектов общественной жизни между собой, например, гражданское, семейное, трудовое право и т. д.

Публичное и частное право различаются по характеру налагаемых санкций: если санкции публичного права носят в большинстве случаев карательный характер, то частное право основано на правовосстановительных санкциях.

Необходимо учитывать, что такое разделение весьма условно, ибо даже применительно к частным нормам имеет место вмешательство государства.

В систему права страны входят также общепризнанные нормы международного права.

Международное право не включено в систему права ни одного государства, так как его нормы устанавливают общие правила взаимоотношений государств на мировой арене и регулируют их. Правила устанавливаются посредством соглашений государств и закрепляются в различных международных договорах, соглашениях, конвенциях, декларациях, уставах международных организаций и др. Эти акты определяют взаимные права и обязанности государств (участников мирового сообщества), принципы их взаимоотношений, поведение на международной арене.

Например, в ч. 4 ст. 15 Конституции Российской Федерации закрепляются общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры, которые являются составной частью российской правовой системы.

Структура права представлена на рис. 15.1.

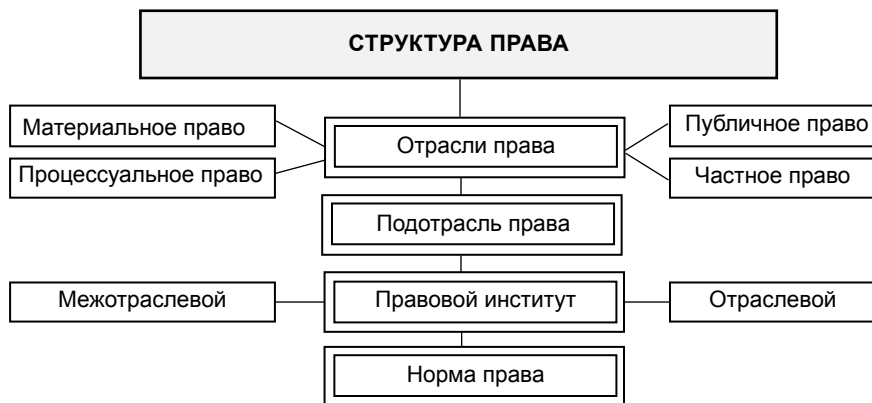


Рис. 15.1. Структура права

15.2. Предмет и методы правового регулирования

Каждая отрасль права характеризуется предметом правового регулирования, то есть качественно однородной и относительно обособленной сферой регулируемых общественных отношений. Предмет правового регулирования служит основным критерием отличия норм одной отрасли права от другой.



Предмет правового регулирования – обособленная часть качественно однородных общественных отношений, регламентируемая нормами права.

Это фактические отношения людей, связанные с реализацией правил возможного и должного поведения, которые объективно нуждаются в правовом воздействии. Юридически значимые отношения субъектов права связаны с реализацией интересов имущественного, трудового и семейного характера.

С предметом правового регулирования тесно связан метод правового регулирования – особый режим, создаваемый отраслью права для участников регулируемых ею отношений.



Метод правового регулирования – совокупность юридических приемов, способов воздействия права на общественные отношения.

Применение методов правового регулирования зависит от содержательных особенностей отношений, судебного (административного) усмотрения законодателя, сложившейся правоприменительной практики, уровня правовой культуры участвующих в процессе правового регулирования субъектов и т. д.

В общем виде все методы правового регулирования могут быть отнесены либо к императивным, либо к диспозитивным.

Императивные методы предполагают властное предписание абсолютно определенного характера, исходящее от компетентного государственного органа или должностного лица, которое обеспечено мерами принудительного характера. К императивным методам относят запретительный и обязывающий.

Диспозитивные методы основываются на предоставлении субъектам правоотношений свободы выбора варианта поведения в пределах, установленных действующим законодательством. К диспозитивным методам относят договорный и рекомендательный. Существуют и другие методы (поощрительный, метод автономии и равенства сторон и т. д.), имеющие дополнительный характер.



Рис. 15.2. Критерии отраслевого деления в праве

В соответствии с особенностями предмета и метода правового регулирования юридические нормы объединяются в отрасли конституционного (государственного), гражданского, административного, уголовного, трудового, семейного, финансового, земельного, экологического, уголовно-исполнительного права и другие.

Критерии отраслевого деления в праве (предмет и методы правового регулирования) представлены на рис. 15.2.

15.3. Соотношение системы права и системы законодательства

Система права и система законодательства – взаимосвязанные самостоятельные категории, представляющие собой два аспекта одной и той же сущности – права. Они соотносятся между собой как форма и содержание.



Система права (его содержание) – это внутренняя структура права, соответствующая характеру регулируемых общественных отношений, а система законодательства есть внешняя форма права, выражающая строение его источников, то есть систему нормативных правовых актов.

Законодательство – форма существования правовых норм, средство придания им определенности и объективности, их объединения в конкретные нормативные правовые акты, внешняя форма выражения права, представленная совокупностью всех действующих в государстве законодательных актов.



Система законодательства – это дифференцированная система нормативных правовых актов, основанная на принципах субординации и скоординированности ее структурных компонентов.

Взаимосвязь между ними обеспечивается за счет различных факторов, главными из которых выступают предмет правового регулирования и интерес законодательных органов в рациональном, комплексном построении источников права. Нормативные правовые акты не существуют изолированно друг от друга, они образуют единое целостное образование, внутренне разделенное по отраслям и институтам.

Система права и система законодательства – понятия не тождественные. Между ними есть существенные различия:

- первичным элементом системы права является правовая норма, а первичным элементом системы законодательства выступает нормативный правовой акт;
- законодательство по объему содержащегося в нем материала шире системы права, так как включает положения, которые в собственном смысле не могут быть отнесены к праву (различные программные положения, указания на мотивы издания нормативных правовых актов и др.);
- в основе деления системы права лежат предмет и метод правового регулирования, в силу чего отрасли права отличаются высокой степенью однородности. Отрасли законодательства выделяются по предмету регулирования и не имеют единого метода, следовательно, и не имеют такой степени однородности;
- внутренняя структура системы права не совпадает с внутренней структурой системы законодательства;
- если система права имеет объективный характер, то система законодательства в большей степени подвержена субъективному фактору и зависит во многом от воли законодателя.

Правовая система широкое понятие, включающее в себя элементы правовой жизни страны. Структура правовой системы – устойчивое единство элементов правовой системы, их связей и целостности. В структуру правовой системы входят право, правовая идеология, правосознание, правотворчество, юридическая практика и др.

Правовая система – это комплексное образование, охватывающее все правовые явления. Основные элементы правовой системы: система права, система законодательства, правовые отношения, правовая политика, правовая культура, правосознание, правовые понятия и принципы, правовые учреждения, правотворческие органы и др.



Контрольные вопросы и задания

Ответьте на вопросы.

1. Почему отрасль права является основным структурным элементом системы российского права?
2. Что является критерием деления отраслей в системе права России?
3. Какие выделяют структурные элементы системы права?
4. Какие выделяют межотраслевые институты права?
5. Каково соотношение понятий «система права» и «правовая система»?
6. Как соотносятся отрасли права и отрасли законодательства?
7. В чем выражаются особенности комплексной отрасли законодательства?
8. В чем состоит различие между материальными и процессуальными нормами?
9. На чем основано разделение системы права на публичное и частное право?
10. В чем выражается приоритет международного права над национальным правом российского государства?

Задание 1. Составьте схему «Система права».

Задание 2. Определите предмет и метод основных отраслей права российского законодательства. Приведите примеры.

Задание 3. Дайте характеристику материальным и процессуальным отраслям российского законодательства. Приведите примеры.

Задание 4. Перечислите и дайте характеристику признакам системы права.



Тесты

Укажите правильный ответ.

1. Система права – это...
 - а) внутреннее строение права, определяемое характером регулируемых общественных отношений;
 - б) отношение к праву;
 - в) нормы морали и права;
 - г) нормы общества.

2. Критерий деления системы права на отрасли – это...
 - а) характер источников права;
 - б) предмет и метод правового регулирования;
 - в) субъективная воля законодателя;
 - г) воля законодателя, опирающаяся на структуру общественных отношений.
3. Отрасль права...
 - а) включает в себя институты права;
 - б) входит в институты права;
 - в) образует предмет системы права;
 - г) состоит из нормативно-правовых актов и других источников права.
4. Что из перечисленного не включено в систему права ни одного государства?
 - а) международное право;
 - б) материальное право;
 - в) процессуальное право.
5. Совокупность действующих в данном государстве юридических актов – это...
 - а) объективное право;
 - б) правовая система;
 - в) система законодательства;
 - г) естественное право.
6. Публичное право – это...
 - а) естественное право;
 - б) совокупность норм различных отраслей российского права;
 - в) функционально-структурная подсистема права, регулирующая отношения в сфере государственной власти.

Глава 16. ПРАВООТНОШЕНИЯ

16.1. Понятие и признаки правоотношений

В процессе жизнедеятельности члены общества вступают в разнообразные отношения – экономические, политические, семейные и др. Наиболее важные из них урегулированы нормами права, поддерживаются государством и именуются правоотношениями.



Правоотношения – общественные отношения, урегулированные нормами права, участники которых имеют соответствующие субъективные права и обязанности.

Правоотношения характеризуются наличием связи между лицами через их права и обязанности.

Выделяются следующие признаки правоотношений:

- возникают на основе норм права;
- наличие у участников правоотношений субъективных прав и юридических обязанностей;
- поддерживаются (гарантируются) принудительной силой государства;
- носят индивидуализированный, определенный характер.

Существует множество подходов к классификации правоотношений.

По функциям права, то есть по его направленности, правоотношения делятся на регулятивные и охранительные:

- *регулятивные правоотношения* – правомерное поведение субъектов, то есть поведение, соответствующее требованиям норм права;
- *охранительные правоотношения* возникают в связи с нарушением субъектами (физическими и юридическими лицами) норм права вследствие их неправомерного поведения (правонарушений). Целью охранительных правоотношений является защита действующего порядка отношений, наказание правонарушителей.

В зависимости от отрасли права правоотношения бывают трудовые, брачно-семейные, гражданско-правовые, уголовно-процессуальные, административно-правовые, материально-правовые и процессуальные.

По продолжительности существования правоотношения бывают длящиеся (студент вуза и администрация, работник и работодатель) и кратковременные (разовые), например, акт голосования на выборах.

В зависимости от установления взаимоотношений сторон выделяют простые и сложные правоотношения:

- простые правоотношения – у одного субъекта права, а у другого – обязанности (договор займа);
- сложные правоотношения – у каждого участника правоотношений есть права и обязанности (договор между работодателем и работником и т. п.).

16.2. Структура правоотношений



Структура правоотношений – совокупность составляющих ее обязательных элементов: содержание (субъективные права и обязанности), субъекты (участники, стороны) и объекты правоотношений.

Содержание правоотношений составляют взаимные субъективные права и юридические обязанности:

- *субъективное право* – установленная юридической нормой мера возможного поведения участника правоотношений;
- *юридическая обязанность* – это предусмотренные правовыми нормами вид и мера должного поведения обязанной стороны в целях удовлетворения интересов управомоченной стороны правоотношений.

Субъекты правоотношений – физические или юридические лица, за которыми государство признает способность быть носителями субъективных прав и юридических обязанностей.

К *физическим лицам* (индивидам) как субъектам правоотношений относятся:

- граждане государства;
- иностранные граждане;
- лица без гражданства (апатриды), проживающие на территории суверенного государства;
- лица с двойным гражданством (бипатриды).

Юридические лица – это организации, обладающие обособленным имуществом, которые могут от своего имени заключать договоры, самостоятельно отвечать за нарушение обязательств и договоров: предприятия; учреждения; организации; административные единицы (область); государства, государственные и негосударственные

организации; общественные объединения (например, политическая партия); крупные социальные общности (народ, нация).



Существенные признаки юридических лиц как субъектов правоотношений – имущественная обособленность и возможность участвовать в хозяйственной деятельности или осуществлять от своего имени имущественные сделки и нести имущественную ответственность.

Чтобы быть субъектом правоотношений, физические и юридические лица должны обладать *правосубъектностью*, то есть способностью быть субъектами правоотношений или иметь субъективные права и юридические обязанности и осуществлять их в своих действиях.

Правосубъектность складывается из правоспособности, дееспособности, деликтоспособности.

1. Правоспособность – установленная законом способность лица или организации быть носителем субъективных прав и юридических обязанностей. Различают следующие виды правоспособности:

- общую – способность лица или организации быть субъектом права как такового. Признается государством за физическими лицами с момента их рождения;
- отраслевую – способность лица или организации быть субъектом той или иной отрасли права (конституционного, гражданского, трудового и т. д.);
- специальную – способность быть участником правоотношений, возникающих в связи с занятием определенной должности или принадлежностью лица к определенной категории субъектов права (военнослужащие, сотрудники правоохранительных органов и т. п.).

2. Дееспособность – установленная законом способность лица (участника правоотношений) своими непосредственными действиями приобретать и осуществлять субъективные права и юридические обязанности. Дееспособность физического лица зависит от возраста и состояния психики, она наступает в полном объеме с момента совершеннолетия (с 18 лет). В отдельных случаях допускается наступление полной дееспособности до достижения 18 лет (например, в случае вступления лица в брак).

3. Деликтоспособность – признаваемая законодателем способность субъекта нести юридическую ответственность за свое противоправное поведение.

Обладание гражданином правосубъектностью, то есть совокупностью прав, свобод и обязанностей, называется *правовым статусом*.

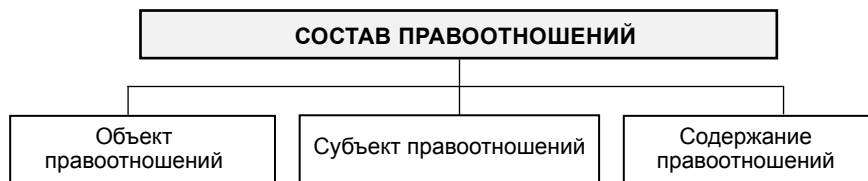


Рис. 16.1. Состав правоотношений

Объекты правоотношений – это определенные блага (материальные и нематериальные), по поводу которых возникают данные общественные отношения.

Объектами правоотношений могут выступать вещи, имущество, жизнь, здоровье, честь и достоинство (личные неимущественные блага), поведение участников правоотношений – действие или бездействие, результат поведения, продукты духовного творчества: произведения науки, литературы, искусства.

Состав правоотношений (характеристика с точки зрения его внутреннего устройства и взаимосвязи составных элементов) представлен на рис. 16.1.

16.3. Юридические факты



Юридические факты – жизненные обстоятельства, с которыми закон связывает возникновение, изменение или прекращение правоотношений.

По связи с волей участников правоотношений юридические факты делятся на события и действия.

События – это факты, не зависящие от воли участников правоотношений.

Не все события являются юридическими фактами, а лишь те, которые влекут за собой возникновение, изменение либо прекращение правоотношений.

Пример. Такими юридическими фактами – событиями могут быть рождение, смерть человека, стихийные бедствия (если последние становятся причиной гибели людей, порчи застрахованного имущества).

Действия – это факты, полностью зависящие от воли лиц, являющихся участниками правоотношений.

Действия могут быть как правомерными, так и неправомерными.

Правомерные действия – те, которые совершаются в соответствии с правовыми предписаниями.

В зависимости от целевой направленности, от намерения вызвать или не вызвать юридические последствия правомерные действия подразделяют:

- на юридические акты – правомерные действия, которые совершаются, чтобы породить определенные юридические последствия (например, договор купли-продажи, найма, хранения и др.);
- юридические поступки – действия лиц, с совершением которых закон связывает наступление юридических последствий независимо от воли, желания и намерений этих лиц (например, находка клада, создание литературного произведения и т. п.).

Неправомерные действия – те, которые не согласуются с требованиями правовых предписаний либо их нарушают (например, появление в общественных местах в состоянии опьянения).

Наступление юридических последствий правовые нормы нередко связывают не с одним фактом, а с их системой. Этот комплекс принято называть юридическим составом. Следует заметить, что каждый из фактов (элементов состава) имеет самостоятельное значение и представляет собой самостоятельное юридическое явление. Однако только в совокупности они выступают как основание возникновения, изменения или прекращения правового отношения.



Юридические (фактические) составы представляют собой систему юридических фактов, необходимых для наступления юридических последствий (возникновения, изменения, прекращения правоотношений).

Причина существования юридических составов – особенности общественных отношений, их природа. Юридические последствия (выплата компенсаций, признание лица безвестно отсутствующим) предполагают определенную систему фактов. Лишь в этом случае можно говорить о соблюдении интересов субъектов права, должной законности в государстве.

По характеру связи элементов юридические составы подразделяют:

1) на простые (иногда их называют свободные) – совокупность фактов, между которыми существует свободная, нежесткая связь. В реальной действительности они накапливаются в любом временном порядке. Важно, чтобы они в определенный момент образовали состав, то есть были вместе;

Пример. Для заключения брака необходимы следующие обстоятельства: достижение соответствующего возраста, согласие сторон, отсутствие другого зарегистрированного брака и отношений близкого родства у вступающих в брак, дееспособность.

2) сложные – система фактов, между которыми существует жесткая зависимость. Речь идет об их последовательности в «накоплении» фактов, о жесткой предопределенности в их появлении. В этом случае жизненные обстоятельства должны следовать цепочкой, один за другим. Последний в цепочке факт является основанием для возникновения, изменения или прекращения правоотношений. В этой связи у обладателя субъективных прав появляются иные юридические перспективы;

3) смешанные – система фактов, связь между которыми частично свободная, частично жесткая.

Пример. Пенсионные правоотношения. Для данных правоотношений не имеет значения, когда приобретен трудовой стаж: до наступления пенсионного возраста или нет. Однако факты, обеспечивающие право на пенсионное обеспечение (подача заявления, решение компетентного органа), требуют жесткую последовательность наступления.

К юридическим фактам часто относят правовые презумпции, правовые фикции и преюдиции.

Правовая презумпция – предположение о наличии или отсутствии определенных юридических фактов, основанное на связи между предполагаемыми и существующими фактами и подтвержденное соответствующим опытом.

Правовая фикция – заведомо неистинное утверждение, которому законодатель придает значимость юридического факта, влекущее соответствующие юридические последствия.

Наличие фикций позволяет внести необходимую определенность в общественные отношения и этим способствует их регулированию.

Преюдиция – юридическое предрешение наличия или отсутствия определенных фактов. Преюдиционными являются те факты (и решения), которые правоприменительный орган установил, проверил и оценил в утвержденном порядке, вследствие чего они признаются законом истинными, не подлежащими пересмотру и не требующими новой проверки.



Контрольные вопросы и задания

Ответьте на вопросы.

1. В чем заключается специфика правоотношений?
2. Какие элементы входят в состав правоотношений?
3. Какие существуют виды правоотношений?
4. Что является основанием возникновения правоотношения?

5. Какие виды правоотношений выделяют по степени конкретизации?
6. Как соотносится правоспособность и дееспособность субъекта правоотношений?
7. От каких факторов зависит содержание и объем дееспособности?
8. В чем состоит различие юридического факта и юридического поступка?
9. Какие существуют виды юридических фактов?
10. Что означает понятие «фактический состав»?
11. Какие существуют виды фактических составов?

Задание 1. Составьте схему «Виды правовых отношений».

Задание 2. Определите основные подходы к понятию объектов правовых отношений.

Задание 3. Определите состав правосубъектности индивидов.

Задание 4. Определите виды правоспособности субъектов.

Задание 5. Составьте схему «Содержание правоотношений». Дайте характеристику.

Задание 6. Составьте схему «Виды правовых актов».



Тесты

Укажите правильный ответ.

1. Правоотношения – это...
 - а) воплощение предписаний в реальной деятельности субъектов права, превращение их требований в правомерное поведение;
 - б) часть общественных отношений, урегулированных нормами права, субъекты которых являются носителями субъективных прав и субъективных юридических обязанностей;
 - в) правила поведения, которые формируются в обществе и представляют собой суждение о добре и зле, справедливости и несправедливости, чести, совести, долге;
 - г) правила поведения, навязанные государством.
2. Назовите признаки правовых отношений:
 - а) возникают на основе норм морали;
 - б) возникают на основе норм права;
 - в) разновидность общественных отношений;
 - г) обеспечиваются привычкой или силой общественного мнения;
 - д) охраняются государством.

3. Способность своими действиями приобретать и осуществлять субъективные права и юридические обязанности – это...
- а) дееспособность;
 - б) одно из возможных правомочий субъективного права;
 - в) содержание правоотношений (вместе с юридической обязанностью);
 - г) объект правоотношений.
4. Деликтоспособность – это способность лица...
- а) иметь специальные обязанности;
 - б) своими действиями осуществлять свои обязанности;
 - в) нести юридическую ответственность за совершенные правонарушения;
 - г) быть участником правоотношений.
5. По каким основаниям классифицируются правовые отношения:
- а) по способу индивидуализации субъектов;
 - б) по функциям права;
 - в) по уровню;
 - г) по направленности;
 - д) по способу индивидуализации субъектов в конкретных отношениях;
 - е) по отраслям права.
6. Регулятивные правовые отношения складываются на основе...
- а) охранительных норм и проводят охранительную функцию права;
 - б) регулятивных норм и проводят регулятивную функцию;
 - в) поименно перечисленных всех участников (носители права и носители юридической обязанности);
 - г) правовых связей носителей субъективных прав.
7. Юридический факт – это...
- а) содержание гипотезы юридической нормы;
 - б) обстоятельства, порождающие юридические последствия;
 - в) потребности, под влиянием которых субъекты права вступают в правоотношения;
 - г) необходимый элемент состава правоотношений.
8. На какие две группы подразделяются юридические факты:
- а) юридические акты и юридические поступки;
 - б) правомерные и противоправные;
 - в) события и действия;
 - г) правообразующие и правопрекращающие.
9. Укажите юридический факт, относящийся к категории событий:

- а) стихийное бедствие, уничтожившее застрахованное имущество;
- б) поджог, повлекший порчу государственного имущества;
- в) состояние в браке;
- г) договор купли-продажи.

10. Юридическая презумпция – это...

- а) своеобразные средства формализации юридического содержания в целях придания ему четкости и определенности;
- б) предположение о наличии или отсутствии определенных юридических фактов, основанное на связи между предполагаемыми и существующими фактами и подтвержденное соответствующим опытом;
- в) определенный порядок расположения нормативного материала, его структурность и согласованность;
- г) заведомо неистинное утверждение, которому законодатель придает значимость юридического факта, и влекущее соответствующие юридические последствия.

11. Юридическая фикция – это...

- а) положения, самоочевидные истины, не требующие в юридическом процессе доказательств;
- б) заведомо неистинное утверждение, которому законодатель придает значимость юридического факта, и влекущее соответствующие юридические последствия;
- в) предположение о наличии или отсутствии определенных фактов.

Глава 17. РЕАЛИЗАЦИЯ ПРАВА

17.1. Формы реализации права



Реализация права – это воплощение в поступках людей тех требований, которые в общей форме выражены в правовых нормах.

К формам реализации права относятся соблюдение, исполнение, использование, применение юридических норм.

Соблюдение норм права заключается в воздержании субъекта права от совершения запрещенных правом деяний (например, предписание, обязывающее не нарушать правила дорожного движения).

Исполнение норм права требует активного выполнения субъектом права возложенных на него обязательств (обязанность уплаты алиментов).

Использование норм права – такая форма их реализации, при которой участники правоотношений по своему усмотрению реализуют принадлежащие им права (к примеру, покупателю в магазине нахамил продавец, покупатель имеет право потребовать жалобную книгу, но может этого и не делать).

Применение норм права (правоприменение) – осуществляется государством в лице его органов применительно к конкретным случаям жизни (решение суда о сносе незаконно установленного во дворе гаража).

17.2. Применение норм права

Применение норм права среди других форм реализации права занимает особое место.

Применение права всегда считалось особой и наиболее сложной формой реализации права. Оно представляет собой властную деятельность государственных и иных уполномоченных на то органов, состоящую в рассмотрении юридического дела и вынесении по нему индивидуального решения. Применение права – это конкретизация общих правовых предписаний относительно определенной жизненной ситуации и принятие соответствующего решения.

В отличие от иных форм реализации права нормоприменение осуществляется только компетентными государственными органами.

В связи с этим правоприменение часто выделяют в особый, отличный от реализации тип осуществления права.

Если соблюдение, исполнение и использование юридических прав реализуются, то возникают в соответствии с волеизъявлением сторон (например, в договоре купли-продажи приобретенная вещь есть юридический результат их реализации) субъективные права и субъективные обязанности.

Специфика правоприменения состоит в том, что права, обязанности и юридические последствия не возникают непосредственно. Законодатель для наступления определенного правового эффекта использует соответствующий юридический механизм.

Пример. Нельзя назначить самому себе пенсию по старости или привлечь себя к юридической ответственности и т. п. Для этого необходимо проявление воли компетентного органа, государственного или муниципального, либо такие юридические последствия, которые возникают в связи с осуществлением соответствующих прав полномочного субъекта (например, директора предприятия).

Признаки правоприменительной деятельности:

- 1) осуществляется только компетентными государственными органами (их должностными лицами) или органами, уполномоченными на то государством;
- 2) носит государственно-властный характер;
- 3) осуществляется в форме индивидуальных правовых предписаний;
- 4) осуществляется в строго определенном порядке.

Правоприменение осуществляется в двух формах – оперативно-исполнительной и правоохранительной.

Оперативно-исполнительная форма – организация выполнения предписаний правовых норм. Например, выдача свидетельства о рождении, разрешения на проведение перепланировки жилого помещения.

Правоохранительная форма – организация охраны норм права от нарушений, применение мер государственного принуждения к правонарушителям. В качестве примера – наложение штрафа за нарушение правил дорожного движения; изъятие имущества из незаконного владения.

К основаниям применения права относятся:

- 1) ситуации, при которых позитивные юридические права и обязанности не могут возникнуть без проявления воли уполномоченного органа. Так, право на пенсионное обеспечение, о котором шла речь, возникает после решения соответствующей пенсионной инстанции;
- 2) случаи спора о праве, ситуации, когда стороны не могут прийти к соглашению добровольно, без вмешательства компетентного

органа, например суда. Такой спор может возникнуть в связи с вещью, находящейся в чужом незаконном владении. Суд рассматривает дело и выносит по нему постановление, с помощью которого конфликт разрешается, препятствие устраняется, субъективные права восстанавливаются, то есть вещь переходит к ее законному владельцу;

3) совершение правонарушения, влекущего применение к виновному субъекту определенной меры наказания или воздействия, что вправе сделать только уполномоченный правоприменительный орган;

4) необходимость судебного разбирательства в случаях, когда нет реальной возможности подтверждения наличия факта, имеющего юридическое значение (юридического факта). Такие дела получали название дел особого производства. Здесь судья выносит решение о наличии или отсутствии такого факта (факт несчастного случая и гибели людей; об объявлении лица длительно отсутствующим, умершим и т. д.).

Иногда к самостоятельным основаниям правоприменения относят нотариальное удостоверение, государственную регистрацию и др.

Стадии применения права включают в себя установление фактических обстоятельств дела; выбор и анализ правовой нормы, подлежащей применению; толкование нормы; принятие решения; контроль за реализацией принятого решения.

Установление фактических обстоятельств дела – это сбор информации о данных фактах, доказывание их наличия или отсутствия. Фактические обстоятельства, как правило, относятся к прошлому, и поэтому правоприменитель не может наблюдать их непосредственно. Реальные обстоятельства могут быть разные.

Пример. При совершении преступления – это лицо, совершившее уголовное деяние, время, место и способ совершения, наступившие последствия, характер вины (умысел, неосторожность) и др. Если гражданско-правовой спор, то это такие обстоятельства, как намерения сторон при заключении сделки, содержание договора, выполнение в соответствии с ним обязанности и т. д. Эта информация в большинстве случаев содержится в документах, приобщенных к юридическому делу, и воссоздает юридически значимую фактическую ситуацию.

Выбор и анализ юридической нормы. Установив фактическую основу дела, правоприменитель из всей массы юридических правил должен выбрать норму (или нормы), имеющую отношение к фактическим данным. Далее необходимо проверить подлинность текста нормативного правового акта, в котором содержится данная норма, то есть установить аутентичность юридической нормы. Обращаться в этом случае надо только к официальным источникам.

Толкование юридической нормы. Юридическая квалификация сопровождает весь процесс применения права. Юридическая квалификация – оценка фактов на основании или через призму юридических норм, то есть сопоставляются черты юридических фактов. В юридической литературе выделяют предварительную юридическую квалификацию и окончательную, последующую. Выше отмечалось, что квалификация – это постоянный мыслительный процесс, так как даже первоначальный анализ обстоятельств, фактических отношений невозможен вне правовой нормы. Объектом квалификации чаще всего выступают действия людей, их поступки, деятельность (как система целенаправленных действий).

Юридическая квалификация – важная составляющая правоприменения; она предполагает высокую квалификацию юриста.

Принятие решения – своеобразный интеллектуальный процесс подготовки определенного вывода из сопоставления фактической и юридической основы.

Этот процесс достаточно формализован и в этом его юридическое достоинство. Однако если законодатель дает правоприменителю возможность для усмотрения, в этом случае необходимо проявить юридическое творчество, например, когда санкция позволяет различные варианты решения дела.

Контроль за реализацией принятого решения должны осуществлять органы власти.

Пример. Пп. 3 п. 4 ст. 83 Жилищного кодекса РФ допускает расторжение договора социального найма жилого помещения по требованию наймодателя в судебном порядке в случае систематического нарушения прав и законных интересов соседей, которое делает невозможным совместное проживание.

Рассмотрим ситуацию. Гражданин П., проживающий по договору социального найма в комнате в коммунальной квартире, постоянно пьет, буянит и дерется. Однажды, много выпив, он молотком разбил бачок унитаза, в результате затопило несколько этажей. Соседи потребовали возмещения ущерба. Но так как гражданин П. нигде не работает и взыскать ущерб с него фактически невозможно, соседи при поддержке органов местного самоуправления, ранее представивших гражданину П. комнату, потребовали выселения его из квартиры.

Судья первоначально должен установить, что именно произошло и кто совершил данное деяние. Затем судья должен найти норму, которая может быть применена в конкретном случае. Подобная норма содержится в п. 3 ч. 4 ст. 83 Жилищного кодекса РФ, согласно которой расторжение договора социального найма допускается в случае систематического нарушения прав и законных интересов соседей. Судья должен установить, в чем заключается систематическое нарушение, имело ли оно место в конкретном случае. Выяснив это, судья принимает решение о выселении гражданина П. из квартиры в общежитие.

Органы власти должны проконтролировать, выехал ли П. из квартиры или продолжает в ней жить.



Контрольные вопросы и задания

Ответьте на вопросы.

1. Какие выделяют формы реализации правовых норм?
2. Какие существуют основные стадии процесса применения норм права?
3. Какая существует процедура стадии установления юридической основы дела?
4. В чем отличие акта применения права от нормативного правового акта?
5. Какие существуют условия и юридические гарантии законного и обоснованного применения права?

Задание 1. Составьте схему «Формы реализации права».

Задание 2. Определите основные требования к применению права.

Задание 3. Составьте схему «Стадии правоприменительного процесса».

Задание 4. Составьте схему «Структура правоприменительного акта».

Дайте характеристику каждой части правоприменительного акта.



Тесты

Укажите правильный ответ.

1. Реализация права происходит путем...
 - а) принятия нормативно-правовых актов;
 - б) использования, соблюдения субъективных прав и обязанностей;
 - в) закрепления юридических фактов;
 - г) применения его субъектами своих субъективных прав и обязанностей.
2. Формы реализации права – это...
 - а) воздержание от запретных действий;
 - б) соблюдение норм права;
 - в) исполнение норм права;
 - г) осуществление (использование) норм права;
 - д) применение норм права.

3. Совершение обязанностей стороной в интересах управомоченной стороны, указанной в нормах права, – это...

- а) соблюдение;
- б) исполнение;
- в) использование;
- г) применение.

4. Применение права – это...

- а) государственно-властная, организующая деятельность компетентных субъектов по реализации норм права конкретизации общих предписаний для индивидуального случая;
- б) субъективные права и обязанности;
- в) использование права;
- г) правомерное поведение.

5. Установите правильную последовательность стадии применения норм права:

- а) принятие акта применения;
- б) установление и анализ фактических обстоятельств дела;
- в) уяснение содержания нормы права, разъяснение ее компетентным субъектам;
- г) контроль за исполнением принятого правоприменительного акта;
- д) выбор и анализ нормы права (юридическая квалификация).

6. Укажите род документа, не относящийся к правоприменительным актам:

- а) объявление;
- б) распоряжение;
- в) постановление;
- г) приговор.

7. Назовите, что из указанного является актом правоприменения:

- а) приговор суда;
- б) конституция;
- в) федеральный закон.

Глава 18. СИСТЕМАТИЗАЦИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

18.1. Понятие систематизации законодательства



Систематизация законодательства – деятельность компетентных государственных органов по упорядочению действующих нормативно-правовых актов с целью их согласования, устранения противоречий и более эффективного использования.

Систематизация законодательства необходима для развития и совершенствования законодательства, правильного уяснения и применения нормативно-правовых актов, формирования правового сознания и правовой культуры субъектов права.

Систематизация законодательства способствует объективному отражению состояния юридической науки и практики государства.

Значение систематизации законодательства заключается в повышении эффективности правотворческой деятельности и обеспечивает правильную, быструю и качественную реализацию правовых норм.

Для законодательства Российской Федерации систематизация особенно актуальна, так как число нормативных актов всех уровней (федерального, регионального, муниципального) постоянно растет. Создаются новые нормативные акты, существенно меняющие характер и основные принципы правового регулирования.

Систематизация законодательства представлена на рис. 18.1.



Рис. 18.1. Систематизация законодательства

18.2. Виды систематизации нормативных актов

Существуют три основных вида (способа, формы) систематизации нормативных актов: кодификация, инкорпорация и консолидация.



Кодификация – наиболее сложная и совершенная форма систематизации, представляющая собой деятельность, направленную на внешнюю и внутреннюю переработку действующего законодательства путем подготовки и принятия нового кодификационного акта.

Кодификация устраняет пробелы, архаизмы и противоречия в законодательстве, облегчает выбор и формулирование нормы, подлежащей применению, а также пользование нормативными актами.

В процессе кодификации происходит качественная переработка действующих правовых норм, а в некоторых случаях формулируются новые нормы права, правовые нормы приводятся к единой юридической силе.

Кодификация носит официальный характер, ее проводят органы государства, имеющие право принимать нормативные акты того или иного уровня.

В результате кодификации законодательства происходит создание на основе разрозненных нормативных актов, регулирующих определенную область общественных отношений, обобщающего нормативного акта: основ законодательства, кодекса, устава, положения.

В процессе кодификации проводится качественная переработка содержания действующих нормативных актов и создается, по существу, новый акт.

Цель кодификации – комплексное правовое регулирование однородных общественных отношений. Кодифицированные акты характеризуются относительной важностью регулируемых общественных отношений, большим объемом, юридической целостностью и внутренней согласованностью, стабильностью.

По объему регулируемых общественных отношений кодификацию подразделяют на отраслевую и специальную.

Отраслевая кодификация представляет собой объединение нормативного материала конкретной отрасли законодательства (например, Гражданский и Уголовный кодексы Российской Федерации).

Специальная кодификация объединяет нормы определенного правового института либо нескольких правовых институтов (например, Водный и Лесной кодексы Российской Федерации).



Инкорпорация – форма систематизации, процесс объединения правового материала в сборники (собрания), при которой содержание нормативно-правовых актов не меняется.

Юридическая сила актов, подвергшихся инкорпоративной переработке, сохраняется с момента их принятия.

Инкорпорация может носить официальный (проводится уполномоченными государственными органами) и неофициальный (проводится юристами, учеными и практиками) характер.

Инкорпорация заключается в составлении из разрозненных нормативных актов тематических (отраслевых) или хронологических сборников (собраний актов). При инкорпорации в отличие от кодификации содержание действующих нормативных актов не меняется.

Официальная инкорпорация состоит в подготовке и издании соответствующих систематических собраний и сборников специально уполномоченными на то государственными органами. Например, Своды законов, Собрание законодательства Российской Федерации и т. п.

Неофициальная инкорпорация состоит в том, что систематические собрания законодательства формируются ведомствами, научными и учебными заведениями, частными лицами без специального поручения и контроля правотворческого органа.

Неофициальные инкорпорационные сборники нельзя рассматривать в качестве источника законодательства, формы публикации нормативных актов. На них нельзя ссылаться в процессе правотворчества и применения права. В рамках неофициальной инкорпорации различают профессиональную и обыденную инкорпорации.

В зависимости от приемов и способов достижения целей систематизации различают хронологическую и предметную инкорпорации.

Хронологическая инкорпорация – приведение нормативных актов в определенный порядок в процессе их официального опубликования (Собрание законодательства Российской Федерации и т. д.). Нормативные акты в подобных изданиях размещаются в хронологическом (временном) порядке с годовой нумерацией выпусков и статей.

Предметная инкорпорация более сложный вид систематизации, в результате которой создаются тома собраний действующих нормативных актов высших органов государственной власти и управления, расположенных по предметному принципу со строго тематической направленностью.

Предметная инкорпорация – это результат более глубокого изучения и анализа объединяемого по отраслевому признаку материала, процесс освобождения законодательства от устаревших актов и иной внешней обработки. Примером предметной инкорпорации могут служить различные сборники отраслевых нормативных актов.

В зависимости от назначения инкорпорация может быть учетной и разъяснительной.

Учетная инкорпорация представляет собой сбор субъектами общественных отношений нормативных актов, необходимых для их деятельности.

Разъяснительная инкорпорация предполагает издание какого-нибудь сборника нормативно-правовых актов для дальнейшего использования широким кругом субъектов.

Кодификация и инкорпорация имеют определенные различия:

1. Инкорпорация – постоянный процесс упорядочения действующего законодательства, не меняющий его содержания. Кодификация осуществляется периодически, в зависимости от накопления нормативного материала и объективной необходимости его всесторонней переработки и объединения в целом или по отдельным отраслям.

2. При кодификации предмет воздействия – правовые нормы и юридические институты, при инкорпорации – нормативно-правовые акты, их техническая обработка.

3. Результатом инкорпорации является собрание или сборник изданных в разное время нормативно-правовых актов, содержание которых точно повторяет официальный источник. Кодификацию завершает новый по форме и содержанию правовой акт. Его текст является официальным, на него должны ссылаться правоприменительные органы.

4. Кодификация всегда носит официальный характер и осуществляется государственными органами, а инкорпорация не придерживается таких жестких рамок и может проявлять себя в разных вариантах, в том числе на обыденном уровне.

Общими чертами кодификации и инкорпорации являются устранение противоречий, процесс технико-систематизационного характера.



Консолидация – объединение мелких нормативно-правовых актов, изданных по одному или нескольким взаимосвязанным вопросам, в укрупненный нормативно-правовой акт.

Консолидация возможна в тех случаях, когда нормативный материал по своему содержанию отвечает современным задачам, но отличается раздробленностью и множественностью.

Пример. Консолидированным нормативным актом является Федеральный закон от 12 января 1995 г. № 5-ФЗ «О ветеранах», объединяющий несколько сотен нормативных актов, устанавливавших социальные льготы для этой категории граждан.

Авторы закона выстроили материал по следующей схеме: определили категории ветеранов и перечислили меры социальной поддержки для каждой категории. Закон был создан достаточно быстро и существенно облегчил пользование нормами права.

Консолидация занимает промежуточное положение между кодификацией и инкорпорацией, но тяготеет к первому виду систематизации права. Консолидированный акт в отличие от кодифицированного новых правовых предписаний не устанавливает. Содержание правовой регламентации остается прежним. Консолидация осуществляется в отношении быстро меняющихся сфер общественной жизни, где требуется незамедлительное совершенствование норм права, их уточнение, изменение, отмена (сфера образования, информационных технологий и т. п.).

Важную роль играет учет нормативно-правовых актов.

Учет – упорядочение имеющейся правовой информации и группировка систематизируемых материалов в специальные предметные блоки.

Учет осуществляется путем составления алфавитно-предметных указателей, рубрикаторов отраслей законодательства, картотек; заполнения учетных журналов; использования автоматизированных систем.

Систематизация на электронных носителях, как один из видов учета, предполагает создание специализированных компьютерных программ («Гарант», «КонсультантПлюс», «Кодекс» и др.), содержащих информацию о нормативных актах, сгруппированных по различным критериям (как правило, по предметно-хронологическому признаку).



Контрольные вопросы и задания

Ответьте на вопросы.

1. Какое значение имеет в теории права институт систематизации?
2. Какие существуют способы систематизации?

3. Для чего необходима систематизация российского законодательства?
4. Какие выделяют разновидности инкорпорации законодательства?
5. Что представляет собой консолидация как разновидность систематизации законодательства?
6. Какое значение имеет неофициальная инкорпорация для профессиональной деятельности юриста?

Задание 1. Определите отличие кодификации от инкорпорации.

Задание 2. Приведите примеры отраслевой кодификации российского законодательства.

Задание 3. Приведите примеры официальной и неофициальной инкорпорации.

Задание 4. Из истории отечественного права приведите примеры консолидации.



Тесты

Укажите правильный ответ.

1. Систематизация нормативно-правовых актов – это...
 - а) обособленная часть качественно однородных общественных отношений;
 - б) исторически сложившаяся, объективно существующая внутренняя структура права, определяемая характером регулируемых общественных отношений;
 - в) упорядочение действующего нормативно-правового материала, объединение его в стройную, внутренне согласованную систему.
2. Особенности систематизации – это...
 - а) подготовка проектов новых актов, предложений об изменении и дополнении действующих;
 - б) группировка по определенной системе и сведение в собрания и сборники законодательства новых нормативных актов, а вместе с ними прежних, сохраняющих свое значение;
 - в) образование правовых связей, основанных на общих правах и обязанностях, субъекты которых не имеют поименной индивидуализации;

г) сопоставление и анализирование изданных в разное время действующих актов.

3. Отношение к систематизации нормативных правовых актов имеет...

- а) учет правовых норм;
- б) соблюдение юридических норм;
- в) санкционирование юридических действий;
- г) правовая доктрина.

4. 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.

5. Установите соответствие видов систематизации законодательства.

- 1. Учет.
- 2. Инкорпорация.
- 3. Консолидация.
- 4. Кодификация.

а) форма систематизации, при которой осуществляется объединение совокупности мелких актов, изданных по одному или нескольким взаимосвязанным вопросам в один укрупненный акт;

б) форма систематизации, при которой происходит существенная внутренняя переработка нормативного материала, в результате чего создается принципиально новый акт;

в) сбор государственными органами, юридическими лицами нормативных актов, необходимых для их деятельности, и поддержание нормативного материала в контрольном состоянии;

г) форма систематизации, при которой нормативные акты, обработанные лишь внешне, без изменения их содержания, объединяются в разного рода сборники или собрания.

19.1. Требования, принципы и гарантии законности



Законность – режим точного и неуклонного исполнения и соблюдения требований законодательства всеми субъектами права.

Основными требованиями законности являются:

- обеспечение прав и свобод гражданина и человека, провозглашенных внутригосударственными и международными актами;
- верховенство правового закона по отношению к другим юридическим актам и предписаниям;
- издание нормативно-правовых актов компетентными органами в пределах своей компетенции;
- контроль за соблюдением и исполнением законов;
- пресечение проявлений беззакония и произвола.

Законность – сложное социально-правовое явление, связанное с правом и правовым регулированием, отношением субъектов социальной жизни к праву, характеризует принцип деятельности государственной власти, всех государственных органов и должностных лиц.

Принципы законности:

- *единство законности* – установление единообразного понимания нормативно-правовых актов;
- *недопустимость противопоставления законности и целесообразности* – возможность субъектов права принять соответствующее решение на основе юридической нормы и запрещение нарушать закон, руководствуясь принципом целесообразности;
- *неотвратимость наказания* за нарушение законности – виновные в совершении преступления должны понести наказание;
- *верховенство закона* над всеми иными нормативно-правовыми актами, носящими подзаконный характер;
- *гарантированность прав и свобод* человека и гражданина заключается в обязанности государства защищать права и свободы.

Таким образом, законность взаимосвязана с правом, с верховенством законов.

Принципы законности представлены на рис. 19.1.

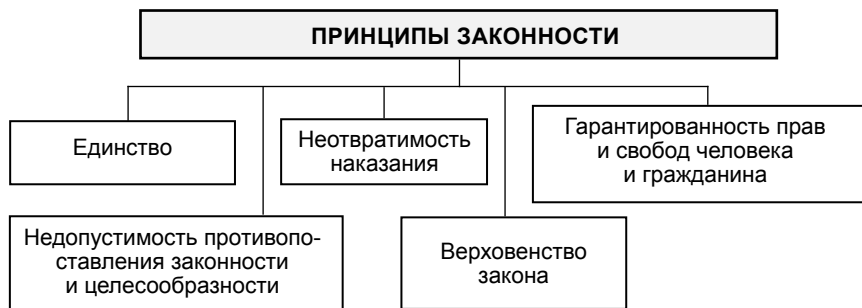


Рис.19.1. Принципы законности



Гарантии законности – совокупность условий, специальные юридические средства, посредством которых обеспечивается законность.

Гарантии законности подразделяют на общие и специальные (юридические).

Общие гарантии – объективные условия существования общества.

К общим гарантиям относятся:

- экономические (материальные) гарантии – социально-экономическое устройство общества, многообразие форм собственности, хозяйственная самостоятельность частных (физических) и юридических лиц;
- социальные гарантии включают в себя комплекс мер общественного воздействия на повышение уровня жизни населения;
- политические гарантии – эффективность государственной власти, развитие институтов демократии.

Юридические гарантии – система специальных юридических средств укрепления законности и правопорядка, а также деятельность специальных правовых органов по предупреждению и пресечению правонарушений.

К юридическим гарантиям относятся:

- закрепление требований законности в нормативно-правовых актах;
- предоставление всем участникам сообщества права обеспечения режима законности правомерными средствами и методами;
- обеспечение режима законности в процессе профессиональной правоохранительной деятельности;
- международные гарантии законности;
- правопорядок.

19.2. Понятие и принципы правопорядка

Общественный порядок – система стабильных общественных отношений, складывающихся в результате соблюдения всеми субъектами социальных норм, обеспечивающих упорядоченность, согласованность и динамичность всех сфер жизнедеятельности людей.

Общественный порядок является одним из важнейших условий стабильного развития общества.

Считается более широким понятием, чем правопорядок, и представляет собой результат действия всех социальных норм (деловых, религиозных и т. д.).



Правопорядок – составная часть общественного порядка, процесс соблюдения, исполнения, использования и применения законов и подзаконных актов, это итог воплощения законности в реальные общественные отношения.

Принципы правопорядка:

- *определенность*. Правопорядок базируется на формально-определенных правовых предписаниях, реализация которых и обеспечивает определенность общественных отношений;
- *системность*. Это система отношений, основанная на единой сущности права, господствующей в обществе форме собственности, системе экономических отношений, которая обеспечена силой единой государственной власти;
- *государственная гарантированность*. Существующий правопорядок гарантируется и охраняется государством;
- *устойчивость*. Правопорядок должен быть стабилен и устойчив;
- *единство*. Правопорядок обеспечивается единством государственной воли и законности и является единым на всей территории страны;
- *укрепление законности и правопорядка* – одна из главных задач, стоящих перед органами внутренних дел;
- *убеждение*. Метод укрепления законности и правопорядка состоит в повышении правосознания как граждан, так и должностных лиц;
- *правовое воспитание*. Внедрение в сознание людей знания права, понимания необходимости исполнения его требований, умения защищать свои права и свободы законными средствами и т. д.;
- *профилактика правонарушений*. Предотвращение возможности правонарушений путем тщательного изучения причин и условий, способствующих их совершению;

- *применение мер государственного принуждения.* Использование органами внутренних дел государственно-властных полномочий в отношении лиц, совершивших правонарушения.

Состояние правопорядка характеризует способность гражданского общества и государства упорядочивать свою жизнедеятельность с помощью права. Правопорядок в силу этого складывается из двух основных компонентов: правомерного поведения субъектов права и неотвратимости юридической ответственности лиц, совершивших правонарушения.



Контрольные вопросы и задания

Ответьте на вопросы.

1. Что означает институт законности?
2. Какие выделяют существенные принципы законности?
3. В чем выражается действие принципа законности в сфере правотворческой деятельности?
4. Как реализуется принцип равенства всех перед законом и судом в Российской Федерации?
5. В чем выражается действие принципа законности в процессе реализации правовых норм?
6. Какие выделяют виды законности?
7. Какие факторы являются гарантиями законности и правопорядка?
8. Какие формы проявления законности существуют в современном обществе?

Задание 1. Дайте характеристику основным требованиям законности.

Задание 2. Составьте схему «Гарантии законности».

Задание 3. Дайте характеристику принципам законности.



Тесты

Укажите правильный ответ.

1. Законность включает...
 - а) только соблюдение закона;
 - б) соблюдение законов и подзаконных актов;

- в) требования соблюдать все элементы правовой действительности, обладающие общеобязательным принудительным характером;
 - г) фактический правопорядок.
2. Одной из юридических гарантий законности является...
- а) правомерное поведение;
 - б) полное соответствие текущего законодательства нормам и принципам конституции, верховенство закона по отношению ко всем иным государственным актам;
 - в) соответствие права определенной идеологической системе;
 - г) реализация права.
3. Правопорядок и общественный порядок соотносятся следующим образом:
- а) правопорядок уже, чем общественный порядок;
 - б) правопорядок шире, чем общественный порядок;
 - в) они вообще не совпадают;
 - г) правопорядок является составной частью общественного порядка.
4. Правопорядок – это...
- а) состояние упорядоченности общественных отношений, основанное на соблюдении и исполнении всеми субъектами всех действующих социальных норм;
 - б) точное, строгое и неукоснительное соблюдение и исполнение всеми субъектами права всех действующих на территории государства нормативных правовых актов;
 - в) определенный порядок поведения людей, отвечающий сложившимся в обществе нормам права и морали, а также требованиям той или иной организации;
 - г) состояние упорядоченности общественных отношений, основанное на соблюдении и исполнении всеми субъектами права действующих на территории государства норм права.

Глава 20. ПРАВОМЕРНОЕ ПОВЕДЕНИЕ

20.1. Понятие правомерного поведения



Правомерное поведение – положительная деятельность субъектов общественной жизни, реализующих свои интересы в соответствии с предписаниями юридических норм.

Основанием правомерного поведения являются правоотношения, а юридической основой – юридические нормы.

Правомерное поведение должно соответствовать предписаниям юридических норм и возникающим на их основе в правоотношениях субъективным правам и юридическим обязанностям.

Признаки правомерного поведения:

- социально полезное поведение;
- поведение, соответствующее предписаниям правовых норм;
- сознательно-волевое поведение;
- активное поведение (предполагает нравственную, гражданскую и политическую позиции человека, не ущемляющие интересы и достоинство других людей).

Содержательная сторона правомерного поведения – обеспечение достижения целей правового регулирования, то есть упорядочение связей в общественных отношениях. Правомерное поведение должно соответствовать интересам общества, поддерживается самим обществом и государством.

Объективная сторона правомерного поведения – социально-экономическое и духовное состояние общества, характер его правовой системы, реальность режима законности.

Субъективная сторона правомерного поведения – реализация интересов людей с предписаниями норм права.

20.2. Виды правомерного поведения

Основную массу юридически значимых поступков людей составляют правомерные деяния, которые могут проявляться в виде действия или бездействия.

В зависимости от характера мотивации варианта поведения различают три основных вида правомерного поведения: активное, конформистское и маргинальное.

Активное поведение. Правовые нормы воспринимаются как наиболее целесообразные ориентиры поведения.

Социально-правовая активность определяется высоким уровнем правосознания, сформировавшегося на основе убежденности в общественной пользе поступка, осознания долга перед обществом, знания прав и обязанностей, профессионального чувства ответственности.

Конформистское поведение. В основе конформистского поведения лежит подражание, следование стереотипам поведения в социальной группе, обществе. Такое поведение – следствие приспособления личности к существующей фактической ситуации – зависит от мнения окружающих людей, их привычек.

Маргинальное поведение основано на страхе перед привлечением к юридической ответственности, то есть санкция нормы побуждает к правомерному поведению.

В зависимости от степени социальной значимости правомерное поведение может быть социально полезным и социально нейтральным.

Социально полезное поведение порождает положительные правовые последствия.

Социально нейтральное поведение. Поведение, при котором общественная польза практически равна нулю, хотя такое поведение вполне допустимо и к тому же регламентировано правовыми нормами.

В зависимости от объема затраченной энергии выделяют активное и пассивное поведение.

Активное поведение выражается в инициативной деятельности, связанной с дополнительными затратами времени, энергии или материальных средств.

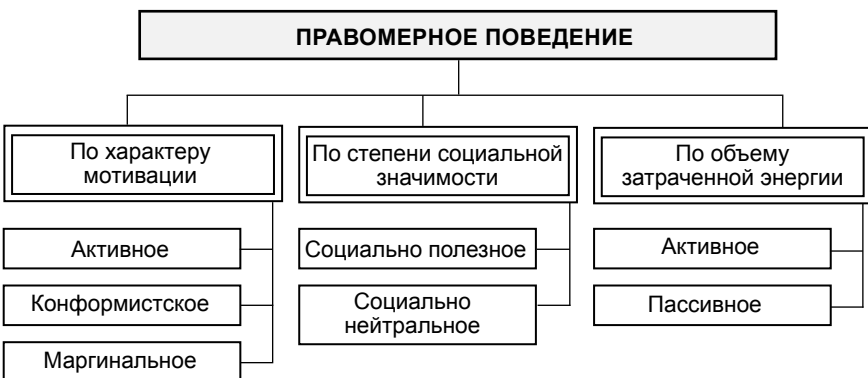


Рис. 20.1. Виды правомерного поведения

Пассивное поведение проявляется при намеренном неиспользовании принадлежащих субъекту прав и свобод.

Виды правомерного поведения представлены на рис. 20.1.



Контрольные вопросы и задания

Ответьте на вопросы.

1. В чем выражается значение правомерного поведения для развития государства и общества?
2. Что является основанием правомерного поведения?
3. Какие выделяют виды правомерного поведения?
4. Что составляет содержательную сторону правомерного поведения?
5. Что составляет субъективную сторону правомерного поведения?
6. Что составляет объективную сторону правомерного поведения?
7. Что означает и в чем проявляется социально-правовая активность личности?

Задание 1. Определите основание правомерного поведения.

Задание 2. Дайте характеристику признакам правомерного поведения.



Тесты

Укажите правильный ответ.

1. Правомерное поведение – это...
 - а) поведение, соотносящееся с принципами норм права;
 - б) поведение, не противоречащее нормам морали;
 - в) системные действия;
 - г) воздержание от совершения любых действий.
2. По характеру мотивации правомерное поведение бывает...
 - а) социально полезное, социально нейтральное;
 - б) социально активное, конформистское, маргинальное;
 - в) активное, пассивное;
 - г) индивидуальное, коллективное.

Глава 21. ПРАВОНАРУШЕНИЕ

21.1. Понятие и признаки правонарушения



Правонарушение – это виновное, противоправное, наносящее вред обществу деяние правоспособного лица, влекущее юридическую ответственность.

Правонарушение характеризуется следующими признаками.

1. *Правонарушение* – всегда определенное деяние, находящееся под контролем воли и разума человека, выражающееся в действии или бездействии. Действием является, например, хищение чужого имущества. В качестве примера бездействия может служить неоказание помощи больному врачом. Образ мыслей, черты характера, личные качества человека (злостный, жадный, упрямый) не являются признаками правонарушения. Образ мыслей (голый умысел) ненаказуем, если он не получил выражения в конкретных действиях. Например, если у человека возникло желание угнать автомобиль, но не было предпринято никаких действий, то правонарушения не будет.

Однако так было не всегда. Ранее даже умысел мог быть наказуем.

Пример. Соборное уложение 1649 г. предусматривало наказание за умысел убить царя, даже если не было предпринято каких-либо действий. В 1700 г. один купец в кабаке пьяну похвастался, что убьет царя. За это он был приговорен к смертной казни. Правда, царь его помиловал и заменил смертную казнь каторгой.

2. *Противоправность* – правонарушением является лишь то деяние, которое запрещено законом.

Пример. В Санкт-Петербургском метро в марте 2008 г. под поезд упала девушка. Две женщины это видели, но ничего не предприняли, даже не позвали на помощь. Поезд тронулся, девушка погибла. Деяние в форме бездействия является аморальным, ведь можно хотя бы сообщить сотруднику правоохранительных органов или дежурному по станции, но в данном случае противоправность отсутствует. В УК РФ 1996 г. есть ст. 125 «Оставление в опасности» – заведомое оставление без помощи лица, находящегося в опасном для жизни или здоровья состоянии, лишенного возможности принять меры к самосохранению. Но действие статьи распространяется только на тех, кто обязан заботиться о данном человеке (сотрудники полиции или метрополитена при исполнении обязанностей) либо сам поставил его в опасное состояние. К женщинам-пассажирам это не относится.

3. *Наличие вины.* Вина отражает психическое состояние лица и его отношение к совершаемому им противоправному деянию (действию или бездействию), а также к возникающим в результате такого деяния последствиям. Это значит, что лицо осознает противоправность своего поведения и возникающие при этом последствия. Деяния лиц, не достигших определенного законом возраста, а также недееспособных либо (если речь идет об уголовном правонарушении) невменяемых, не относятся к правонарушениям. Считается, что данные лица не способны понимать и сознавать противоправность своих действий или бездействия.

Невменяемым признается лицо, которое во время совершения противоправного деяния не могло осознавать характер и опасность своих действий или бездействия либо руководить ими вследствие хронического психического расстройства, временного психического расстройства, слабоумия (олигофрении) или иного болезненного состояния психики. Хронические психические расстройства обычно проявляются в форме таких психических заболеваний, как шизофрения и эпилепсия. Временные психические расстройства протекают в течение незначительного периода. К иным болезненным состояниям психики относят психопатии, неврозы и др. Но само по себе наличие психического заболевания не означает, что лицо является недееспособным, так как человек может осознавать характер и опасность своих действий или бездействия и руководить ими. Невменяемым лицо может признать только суд. Таким лицам суд может назначить принудительные меры медицинского характера (наблюдение у психиатра, помещение в психбольницу).

Объективное вменение (невиновное причинение вреда) в уголовном и административном праве не допускается.

Ненаказуемо деяние, если фактически оно причинило ущерб, но человек не мог его предотвратить.

Пример. В Краснодарском крае произошел такой случай. Водитель автобуса, в котором ехали дети, пересекал железнодорожные пути на нерегулируемом переезде перед приближающимся поездом. Машинист заметил его, но не смог остановить состав, так как тормозной путь поезда составляет несколько сотен метров. Поэтому машинист в этом случае не может быть признан виновным. Данное деяние и последствия не зависели от воли.

Правда, это правило не абсолютно, так как в отдельных отраслях права (например, гражданском праве) существует понятие так называемой безвиновной ответственности. Гражданско-правовую ответственность за причиненный вред несет владелец источника повышенной опасности даже при отсутствии вины.

Пример. У автомобиля отказали тормоза, и он врезался в киоск. Владелец машины обязан возместить причиненный ущерб.

4. Наличие вреда или способность деяния причинить вред.

Пример. Нарушение правил техники безопасности на АЭС, если это могло повлечь смерть человека либо радиоактивное заражение местности.

5. *Общественная опасность* – только для уголовных деяний (преступлений). Но некоторые авторы распространяют этот признак и на иные противоправные деяния.



Общественная опасность является главным признаком преступления. Под общественной опасностью понимается способность деяния причинить вред интересам, охраняемым уголовным законом.

Нанесенный вред может быть материальным (кража), нравственным (оскорбление), физическим (причинение вреда здоровью) и т. п. Общественная опасность характеризуется двумя параметрами: характером и степенью.

Под характером общественной опасности преступления понимается качественная характеристика этого признака. Она зависит от ценности объекта преступного посягательства. Так, преступления против жизни отличаются от преступлений против здоровья, а также от любых других видов (по объекту посягательства) преступлений.

Под степенью общественной опасности деяния понимается количественная мера опасности совершенного преступления.

Пример. Качественная мера опасности. В Уголовном кодексе Российской Федерации существует статья 184 – подкуп спортсменов, спортивных судей, участников, организаторов профессиональных соревнований или членов жюри зрелищных коммерческих конкурсов. Если же подкупят участников дворовой или школьной спортивной команды, уголовной ответственности не будет, так как иной характер опасности деяния.

Сравним конкурс красоты «Мисс мира» с сельским конкурсом «Мисс деревня Гадюкино», проводимым местным массовиком-затейником.

Первый конкурс – коммерческий, имеются поступления от реализации билетов, рекламы, победительнице полагается ценный приз.

Второй конкурс – бесплатный, никакой прибыли от проведения не планируется. Если тракторист Вася подкупит массовика-затейника, чтобы тот присвоил его Марусе звание «Мисс деревня Гадюкино», то в силу незначительного характера опасности данное деяние не будет подпадать под понятие преступления.

Количественная мера опасности. Грузчик Николаев, работая на складе, украл две бутылки водки. А завскладом – 200 ящиков. Николаева привлекут по ст. 158 ч. 1 (кража), а завскладом – по той же статье, но по ч. 3, так как кража совершена в крупном размере. Грузчик может отделаться административным наказанием, если размер его кражи будет признан мелким.

21.2. Состав правонарушения



Состав правонарушения – совокупность признаков, характеризующих структуру и содержание конкретного правонарушения.

Правонарушение состоит из четырех элементов (признаков):

- объект – то, на что направлено деяние;
- объективная сторона – то, в чем проявляется деяние;
- субъективная сторона – психическое отношение лица к совершаемому деянию;
- субъект – лицо, совершившее деяние.

Объект – это те урегулированные и охраняемые правом общественные отношения, которым противоправными действиями или бездействием причиняется ущерб, то есть объект – это те блага, ценности общества и отдельной личности, на которые посягает нарушитель.

Пример. В уголовном праве таковыми являются права и свободы человека и гражданина (на жизнь, здоровье, честь и достоинство, частную собственность и т. п.), общественный порядок и общественная безопасность, окружающая среда, конституционный строй Российской Федерации, мир и безопасность человечества.

Объективная сторона правонарушения – внешняя характеристика правонарушения, внешнее описание совершенного лицом противоправного деяния.

Она включает в себя элементы:

- деяние (действие или бездействие);
- последствия (вред), причиненные данным действием или бездействием;
- наличие причинно-следственных связей между противоправным деянием и наступившими последствиями (вредом).

Это основные признаки объективной стороны.

Существуют и дополнительные (факультативные) элементы объективной стороны правонарушения. В ряде случаев к признакам объективной стороны относят способ, средства и орудия, место, время и обстановку совершения правонарушения.

Пример. Объективная сторона преступления раскрывается в диспозиции ст. 161 Уголовного кодекса РФ – грабеж, то есть открытое хищение чужого имущества.

Как правило, противоправное деяние выражается в действии. Но может быть и бездействие. Так, ст. 124 УК РФ предусматривает

ответственность за неоказание помощи больному врачом или другим лицом, обязанным ее оказывать, если это повлекло причинение вреда здоровью средней тяжести.

Субъективная сторона правонарушения – внутренняя характеристика правонарушения, которая заключается в определенном психическом отношении субъекта к совершенному им противоправному деянию и его последствиям.

Субъективную сторону правонарушения составляют вина, цель и мотив.

Вина – установленное законом определенное сочетание интеллектуальных и волевых признаков, свидетельствующих об отношении виновного к совершаемому им действию (бездействию) и его последствиям. Существуют две формы вины – умысел и неосторожность.

Умысел является наиболее распространенной формой вины. Из каждых 10 преступлений около девяти совершаются умышленно.

Умысел бывает двух видов:

1) прямой – такой вид умысла, при котором лицо осознавало противоправность своего деяния, предвидело возможность или неизбежность наступления вредных последствий и желало их наступления.

Пример. Гражданин, привлеченный к ответственности за уклонение от уплаты налога, осознавал, что, включая в декларацию о доходах неправильные данные, значительно занижая сумму полученного дохода, он нарушает соответствующие нормы налогового законодательства, вводит в заблуждение налоговые органы¹;

2) косвенный – такой вид умысла, при котором лицо осознавало противоправность своего деяния, предвидело возможность наступления вредных последствий, не желало, но сознательно допускало эти последствия либо относилось к ним безразлично.

Пример. М., сопровождая погруженные на платформу поезда автобусы, на подъезде к станции заметил вблизи полотна железной дороги группу подростков. При приближении к ним платформы некоторые подростки начали бросать в автобусы камни.

Стремясь предотвратить порчу автобусов, М. стал кидать в сторону ребят подвернувшиеся под руку предметы. Одним из них был причинен тяжкий вред здоровью подростка. В этом случае М. преследовал цель предотвратить порчу автобусов, но ради достижения этой цели (в данном случае – непроступной) он внутренне согласился с возможностью наступления тяжких последствий. Бросая на довольно близком расстоянии тяжелые металлические предметы, М. предвидел возможность наступления тяжких последствий, хотя и не желал их².

¹ Уголовное право Российской Федерации. Общая часть / под ред. В.С. Комиссарова, Н.Е. Крыловой, И.М. Тяжковой. – М.: Статут, СПС КонсультантПлюс, 2012.

² Там же.

Неосторожность включает в себя легкомыслие (самонадеянность) и небрежность:

1) легкомыслие предполагает, что лицо предвидит возможность наступления общественно вредных последствий своего действия или бездействия, но без достаточных на то оснований рассчитывает избежать этих последствий.

Пример. Водитель автобуса Б., доставивший в Разлив группу туристов, которые угостили его по приезду коньяком и пивом, полагал, что его опыт вождения поможет благополучно вернуться в парк. Б. сел за руль автобуса, будучи в нетрезвом состоянии. Надежды на опыт и навыки не оправдались. Потеряв управление, водитель въехал на тротуар, сбив при этом пивной ларек и стоявших около него людей. Садясь за руль в нетрезвом состоянии, он самонадеянно рассчитывал предотвратить возможную аварию, учитывая свой стаж работы и профессиональную подготовленность. Следовательно, в данном случае речь может идти о неосторожной вине в виде легкомыслия¹;

2) небрежность – лицо не предвидит возможности наступления общественно вредных последствий своих действий или бездействия, хотя при внимательности и предусмотрительности должно было и могло их предвидеть.

Пример. Л., поднимаясь по лестнице и увидев пьяного Н., преградившего ему путь, в раздражении оттолкнул того. От полученного толчка Н. потерял равновесие и свалился по ступенькам на лестничную площадку с высоты 140 см. Падая, он ударился головой о стенку и от сотрясения мозга скончался. Суд признал, что Л., сознательно оттолкнув Н., не предвидел возможности наступления тяжелых последствий, хотя по обстоятельствам дела должен был и мог предвидеть, что в результате его действий Н. может упасть с лестницы и получить такие повреждения, от которых наступит смерть. Л. был осужден за неосторожное убийство².

Субъективная сторона также включает в себя цель и мотив (факкультативные, или дополнительные признаки).

Цель – это представление о желаемом результате, к достижению которого стремится лицо, совершающее правонарушение.

Например, терроризм – совершение взрыва, поджога или иных действий, создающих опасность угрозы гибели людей или наступления иных тяжких последствий, в целях нарушения общественной безопасности, устрашения населения, оказания воздействия на принятие решений органами власти.

Мотив представляет собой побуждение, вызывающее решимость совершить правонарушение (личная неприязнь, ревность, корыстные побуждения и т. п.).

¹ Уголовное право Российской Федерации. Общая часть / под ред. В.С. Комиссарова, Н. Е. Крыловой, И.М. Тяжковой. – М.: Статут, СПС КонсультантПлюс, 2012

² Там же.

Субъект правонарушения – физическое или юридическое лицо, обладающее способностью и возможностью нести юридическую ответственность за свои противоправные деяния (деликтоспособность). В уголовном праве субъект правонарушения – только физическое лицо. Но в ряде зарубежных стран к уголовной ответственности может быть привлечено и юридическое лицо.

Способность нести юридическую ответственность определяется возрастом и вменяемостью (если речь идет об уголовно наказуемом деянии).

По возрасту уголовная ответственность по общему правилу наступает с 16 лет, но за отдельные виды преступлений – убийство, причинение тяжких или средней тяжести телесных повреждений, изнасилование, кража, грабеж, разбой, вымогательство, терроризм и др. – с 14 лет. Административная ответственность наступает с 16 лет.

Субъектом административного правонарушения может выступать и физическое, и юридическое лицо.

Вменяемость – способность лица отдавать отчет в своих действиях и руководить ими.

Лицо, совершившее правонарушение в состоянии опьянения, вызванном употреблением алкоголя, наркотических средств или других одурманивающих веществ, подлежит уголовной ответственности на общих основаниях.

Существуют две разновидности субъекта правонарушения: общий и специальный:

1) общий субъект подразумевает возможность совершения правонарушения любым лицом, подлежащим юридической ответственности, – убийство, кража, разбой, грабеж, терроризм и др.;

2) специальный субъект – некоторые правонарушения может совершить только определенная группа лиц. Например, врачи, военнослужащие – неоказание помощи больному, нарушение порядка несения караульной службы и т. д.

21.3. Виды правонарушений

Наиболее всего распространена классификация правонарушений по степени тяжести. По этому критерию правонарушения можно разделить на преступления и проступки.



Преступление – это виновно совершенное общественно опасное деяние, запрещенное уголовным законом, за которое предусмотрено уголовное наказание. Преступлением считается лишь то деяние, которое предусмотрено Уголовным кодексом.

Пример. Уголовная ответственность предусмотрена за такие противоправные деяния, как убийство, изнасилование, кража, грабеж, разбой, мошенничество, терроризм и др.



Проступки – виновные противоправные деяния, влекущие за собой применение не уголовно-правовых санкций, а мер административного, дисциплинарного или гражданско-правового воздействия.

Пример. Безбилетный проезд в общественном транспорте является административным проступком, а появление в нетрезвом виде на рабочем месте – дисциплинарным.

Следует также разграничивать преступление и проступок по характеру правонарушения. Если действие формально содержит признаки деяния, предусмотренного Уголовным кодексом, но в силу малозначительности не представляет общественной опасности, оно не является преступлением. При разграничении преступления и проступка учитывается направленность умысла.

Пример. Человек вскрывает сейф, надеясь украсть миллион, но находит только 50 рублей. Данное деяние будет преступлением. Или человек, пришедший в гости, крадет одну конфету. Ввиду малозначительности данное деяние не будет являться преступлением.

В зависимости от сферы общественных отношений, которым противоправным деянием причиняется вред, и от характера применяемого при этом взыскания проступки делятся:

- на дисциплинарные;
- административные;
- конституционно-правовые деликты;
- гражданско-правовые деликты и т. п.

Дисциплинарный проступок – это противоправное деяние физического лица, направленное на нарушение внутреннего распорядка предприятий, учреждений, других организаций, а также на нарушение трудовой, служебной, учебной, воинской и иной дисциплины.

Пример. К дисциплинарным проступкам относятся опоздание, отсутствие на рабочем месте без уважительной причины, употребление на рабочем месте спиртных напитков и др.

Административное правонарушение – противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое Кодексом об административных правонарушениях или законами субъектов Российской Федерации об административных

правонарушениях установлена административная ответственность (ст. КоАП РФ).

Пример. Административными правонарушениями являются:

- уничтожение (разорение) муравейников, гнезд, нор или других мест обитания животных (ст. 8.29 КоАП РФ);
- самовольный сбор, порча либо уничтожение лесной подстилки, мха, лишайников или покрова болот (ч. 2 ст. 8.26 КоАП РФ);
- посадка или высадка граждан на ходу поезда либо проезд на подножках, крышах вагонов или в других не приспособленных для проезда пассажиров местах, а равно самовольная без надобности остановка поезда либо самовольный проезд в грузовом поезде (ч. 1 ст. 11.17 КоАП РФ).

Конституционный деликт – противоправное, виновное деяние (действие или бездействие) органа публичной власти или должностного лица такого органа, которое причиняет либо создает опасность причинения вреда общественным отношениям в сфере осуществления публичной власти и за которое нормами конституционного права Российской Федерации предусмотрена юридическая ответственность.

Гражданско-правовой деликт – нарушение норм права в сфере имущественных и личных неимущественных отношений (например, продажа некачественного товара, нарушение сроков поставки товара, различные нарушения условий договора).



Контрольные вопросы и задания

Ответьте на вопросы.

1. Всегда ли поведение, противоречащее нормам права, является правонарушением?
2. Почему правонарушение является противоположностью правомерному поведению?
3. Какие признаки характеризуют правонарушение?
4. Почему правонарушением признается только виновное противоправное поведение?
5. В чем состоит отличие проступков от преступлений?
6. Что составляет объективную сторону правонарушения?
7. Какие элементы входят в состав правонарушения?
8. Что составляет субъективную сторону правонарушения?

Задание 1. Объясните следующие термины:

1. Правонарушение – это...
2. Преступление – это...

3. Проступок – это...
4. Состав правонарушения – это...

Задание 2. Составьте таблицу «Признаки правонарушения».

Задание 3. Составьте схему «Виды правонарушений».



Тесты

Укажите правильный ответ.

1. Видами правонарушений являются...
 - а) только преступления;
 - б) преступления, административные, гражданско-правовые и дисциплинарные проступки;
 - в) уголовная, административная, гражданско-правовая и дисциплинарная ответственность;
 - г) воздержание от совершения любых действий.
2. К признакам правонарушения относятся...
 - а) объект, объективная сторона, субъект, субъективная сторона;
 - б) деяние, противоправность, виновность, наличие вреда;
 - в) причинная связь между деянием и вредом, юридическая ответственность;
 - г) объект, юридическая обязанность, субъект, субъективное право.
3. Состав правонарушения включает...
 - а) объект, содержание, субъект;
 - б) гипотезу, диспозицию, санкцию;
 - в) объективные и субъективные признаки;
 - г) объект, субъект, объективную сторону, субъективную сторону.
4. Что из нижеперечисленного относится к элементам юридического состава?
 - а) объект и субъект;
 - б) деяние и вредоносный результат;
 - в) базис и надстройка;
 - г) причина и следствие.

Глава 22. ЮРИДИЧЕСКАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ

22.1. Понятие, функции и принципы юридической ответственности



Юридическая ответственность – это обязанность лица, совершившего правонарушение, претерпеть неблагоприятные для него последствия.

Юридическая ответственность обладает следующими признаками:

1) основывается на государственном принуждении, то есть на тех государственно-правовых мерах, которые составляют содержание этой ответственности;

2) несет неблагоприятные последствия, так называемые лишения как имущественного плана, так и личного.

Пример. Лишение свободы, лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, лишение военного или другого специального звания и т. д. Неблагоприятные последствия – это конфискация имущества, изъятие земельного участка, взыскание штрафа, неустойки и т. д.;

3) представляет правонарушение как единственное основание юридической ответственности. Правоприменитель обязан установить, является ли данный поступок, деяние правонарушением и содержит ли оно необходимые признаки юридического состава;

4) осуществляется в особой процессуальной форме, соблюдение которой строго обязательно в соответствии с действующим законодательством.

Юридическая ответственность – разновидность социальной ответственности, которая функционирует совместно с политической, нравственной, моральной и др.

Следует отметить, что юридическая ответственность нередко приводит к изменению статуса правонарушителя. Речь идет прежде всего о физическом лице. На него возлагаются дополнительные обязанности, оно может лишиться определенных субъективных прав (ограничение свободы; лишение специальных прав, например, права вождения автомобиля).

Социальная задача юридической ответственности состоит в обеспечении прав и свобод субъектов права, законности и правового порядка в обществе. Этой задаче подчинены и функции юридической ответственности.

Функции юридической ответственности:

1) *карательная, или штрафная, функция*, цель которой воздать за содеянное правонарушителю. Речь не идет о мести государства или общества лицу, совершившему неблагоприятный поступок, а лишь о реакции гаранта стабильности общества – государственного механизма – за деяния, покушающиеся на его устои;

2) *превентивная (предупредительная) функция* обеспечивает предупреждение («изъятие из жизни общества») противоправных действий. Выделяют общую превенцию – предупреждение всех или такого вида (рода) правонарушений (например, налоговых) – и восстановительную (компенсационную), обеспечивающую восстановление в прежнем состоянии материального, финансового и морального состояния прав и законных интересов субъектов права;

3) *восстановительная функция* заключается в восстановлении нарушенного субъективного права путем возмещения причиненного ущерба.

Принципы привлечения к юридической ответственности:

1) *неотвратимость*. Абсолютизация юридической ответственности, то есть ее следование за любое правонарушение;

2) *недопустимость* повторного привлечения к ответственности за одно и то же деяние;

3) *целесообразность*. Ответственность, ее содержание должны соответствовать целям и задачам, ради которых она устанавливается государством в интересах общества. Речь идет о правоприменительном усмотрении, в первую очередь – судебном. Судья должен учитывать все обстоятельства дела, личность, если речь идет об уголовных правонарушениях, характер деяния и т. д. Часто минимальное либо символическое наказание является адекватной мерой с точки зрения превентивности;

4) *справедливость*. Лицо отвечает только за то, что совершило, и мера лишения должна быть эквивалентна содеянному. Однако справедливость вбирает в себя и такие начала, как недопустимость обратной силы закона, усиливающего ответственность, презумпцию невиновности. Кроме того, справедливость означает равенство всех перед законом, то есть привлечение к ответственности всех, кто совершил правонарушение независимо от пола, возраста, национальности и т. д.;

5) *законность*. Ответственность возлагается на лицо только компетентными органами исключительно на основе действующего законодательства и только в связи с правонарушением, то есть фактом, существовавшим в реальности, в соответствии с установленной законом процедурой.

22.2. Виды юридической ответственности

Юридическая ответственность подразделяется на следующие виды.

1. По отраслям права:

- уголовная;
- административная;
- гражданско-правовая;
- дисциплинарная (в трудовом праве);
- конституционно-правовая и др.

2. По видам правовых последствий:

- *штрафная* (карательная) – возникает в связи с совершением противоправного деяния;
- *правовосстановительная* – призвана восстановить нарушенные права, принудить к исполнению невыполненной обязанности.

3. Сообразно видам правонарушений в теории права, как правило, выделяют четыре вида юридической ответственности – уголовную, административную, дисциплинарную и гражданскую:

- *уголовная ответственность* применяется за нарушение запретов, предусмотренных Уголовным кодексом Российской Федерации. Поскольку преступления представляют собой наиболее опасные для общества деяния, то и меры наказания за них устанавливаются наиболее строгие;
- *административная ответственность* применяется за правонарушения, предусмотренные законодательством об административных правонарушениях;
- *дисциплинарная ответственность* применяется за совершение дисциплинарного проступка. Порядок применения взыскания за нарушение дисциплины регламентируется Трудовым кодексом Российской Федерации, уставами о трудовой дисциплине и другими нормативными правовыми актами;
- *гражданская ответственность* преследует иные цели, нежели уголовная, административная и дисциплинарная. Она применяется прежде всего для восстановления нарушенных прав граждан, иных лиц в случаях неисполнения должниками своих обязательств по договору или вследствие причинения вреда.

Пример. Должник, не исполнивший или ненадлежаще исполнивший обязательства по договору, обязан возместить кредитору убытки, в которые входят расходы кредитора, реальный ущерб и упущенная выгода. По определенной части обязательств на должника, не исполнившего обязательств, может возлагаться обязанность выплачивать штрафные санкции в виде неустойки.

Правовосстановительные цели преследует и ответственность за вред, причиненный личности либо имуществу гражданина или юридического лица.

Пример. В соответствии со ст. 1064 Гражданского кодекса Российской Федерации вред подлежит возмещению в полном объеме лицом, его причинившим. В отдельных случаях, предусмотренных законом или договором, может устанавливаться обязанность причинителя вреда выплатить потерпевшему компенсацию сверх возмещения вреда.

Обстоятельства, исключающие юридическую ответственность:

1) *необходимая оборона* – действие, совершаемое при защите интересов государства, общества, личности или прав обороняющегося либо другого лица от общественно опасного посягательства путем причинения нападающему вреда, если при этом не были превышены пределы необходимой обороны, то есть отсутствовало явное несоответствие защиты характеру и опасности посягательства;

2) *крайняя необходимость* – действие, совершенное для устранения опасности, угрожающей интересам государства, общества, личности или правам данного лица либо других граждан, если эта опасность при данных обстоятельствах не могла быть устранена иными средствами и если причиненный вред был меньше, чем предотвращенный. Действие, совершенное в состоянии крайней необходимости, освобождает только от уголовной ответственности. Но не исключается гражданско-правовая ответственность.

Пример. Капитан тонущего корабля приказывает сбросить за борт часть груза, чтобы спасти корабль;

3) *причинение вреда здоровью при задержании лица, совершившего преступление*, если нельзя было задержать его иными средствами и не были превышены необходимые для этого меры;

4) *физическое или психическое принуждение*, если вследствие такого принуждения лицо не могло руководить своими действиями (бездействием).

Пример. Сторож не мог предотвратить хищения, так как преступники его связали;

5) *обоснованный риск*. Риск признается обоснованным, если был направлен для достижения общественно полезной цели, данная цель

не могла быть достигнута иными действиями и лицо, допустившее риск, предприняло достаточные меры для предотвращения вреда охраняемым законом интересам;

6) *исполнение приказа или распоряжения* (за исключением заведомо незаконного приказа или распоряжения);

7) *малозначительность правонарушения.*



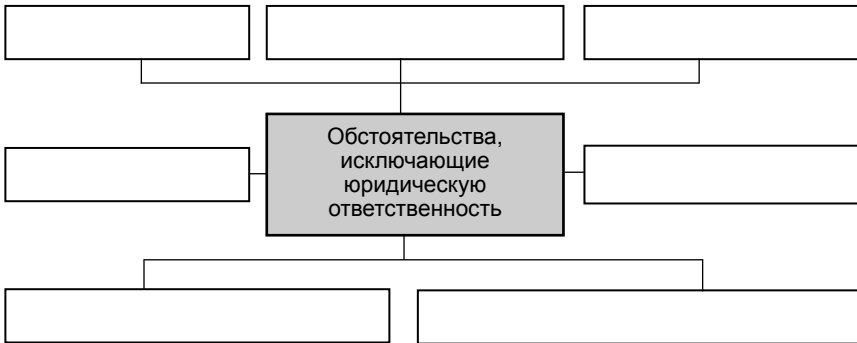
Контрольные вопросы и задания

Ответьте на вопросы.

1. Какие признаки присущи юридической ответственности?
2. Как соотносятся виды юридической ответственности с видами правонарушений?
3. Какие обстоятельства исключают противоправность деяния и юридическую ответственность?

Задание 1. Составьте схему «Виды юридической ответственности».

Задание 2. Заполните схему «Обстоятельства, исключаящие юридическую ответственность».



Тесты

Укажите правильный ответ.

1. Какой вид юридической ответственности характеризуется наиболее жесткими мерами государственного воздействия?
 - а) дисциплинарная ответственность;
 - б) уголовно-правовая ответственность;

- в) административно-правовая ответственность;
 - г) материальная ответственность.
2. Основанием для юридической ответственности является...
- а) правонарушение;
 - б) правомерное поведение;
 - в) юридический статус субъекта;
 - г) иные обстоятельства.
3. Какой вид юридической ответственности наступает за нарушение договорных обязательств имущественного характера?
- а) административная;
 - б) гражданско-правовая;
 - в) уголовная;
 - г) дисциплинарная.
4. Обоснованность как принцип юридической ответственности предполагает...
- а) всесторонний учет при возложении юридической ответственности личности, правонарушителя, других обстоятельств дела;
 - б) полное и всестороннее рассмотрение обстоятельств, имеющих юридическое значение для дела;
 - в) всесторонний учет при возложении юридической ответственности личности, правонарушителя, других обстоятельств дела и полное и всестороннее рассмотрение обстоятельств, имеющих юридическое значение для дела;
 - г) полное и всестороннее рассмотрение доказательств, имеющих юридическое значение для дела.

23.1. Понятие правовой семьи

В современном мире существует множество национальных правовых систем. Все они так или иначе взаимосвязаны между собой. Наличие общих признаков у разных правовых систем позволяет их подразделять на отдельные группы, или правовые семьи.



Правовая семья – это совокупность национальных правовых систем, выделенная на основе общности их различных признаков и черт.

В зависимости от используемых критериев (общность источников права, исторического наследия, правового мышления, структуры права, особенностей судебной системы, роли суда и др.) выделяют различные типы правовых систем, позволяющие объединять национальные правовые системы в правовые семьи.

Однако единого мнения у ученых по этому вопросу нет. «Первопроходцем» оказался известный французский специалист Р. Давид. Его классификация семей права состоит из двух частей.

1. Нерелигиозные правовые системы (правовые семьи):

а) западное право:

- романо-германское право (включает четыре подгруппы – романскую, германскую, скандинавскую и латиноамериканскую);
- общее право (англосаксонское);
- смешанное право (соединение романо-германского и англосаксонского);

б) внезападное право:

- дальневосточное азиатское (китайское и японское право);
- африканское обычное право;
- социалистическое право (основано на марксистско-ленинском учении и по своему существу противостоит западному праву).

2. Религиозные правовые системы (правовые семьи):

- мусульманское (исламское) право;
- еврейское (иудейское) право;
- индусское (индийское) право.

23.2. Англосаксонская правовая семья

Англосаксонская правовая семья (она же – англо-американская) наиболее распространена в мире правовых семей. Ею охватывается территория таких государств, как Великобритания, США, Канада, Австралия, Новая Зеландия и многих других. Почти третья часть населения земного шара в настоящее время живет по принципам, изначально заложенным в данную правовую семью, и в особенности в ее ядро – английское право.

Англосаксонскую правовую семью часто называют еще семьей общего права (common law). От других правовых семей она отличается прежде всего тем, что в качестве основного источника права в ней признается судебный прецедент. По существующим правилам суд при решении вопроса является формально связанным решением по аналогичному вопросу, вынесенным вышестоящим судом или судом той же инстанции. Признание прецедента источником права дает возможность суду фактически творить право.



Следует отметить, что признание прецедента имеет место и за пределами англосаксонского права. Однако нельзя назвать его основным источником права. Прецедент свойствен лишь общему праву, которое создается судьями при рассмотрении конкретных дел и разрешении различных споров между людьми. В силу этого общее право нередко именуется судебским правом и тем самым выделяется как по названию, так и по содержанию среди других правовых систем.

Норма общего права менее абстрактна, чем норма права романо-германской правовой семьи, и направлена на то, чтобы разрешить конкретную проблему, а не сформулировать общее правило поведения на будущее. Нормы, касающиеся отправления правосудия, судебного процесса, доказательств и даже исполнения судебных решений, в глазах юристов этих стран имеют не меньшее, а даже большее значение, чем нормы, относящиеся к материальному праву.

Особенности англосаксонской правовой семьи:

1) общее право по своей природе и содержанию является судебским правом. Изначально его основой были решения королевских судов Англии;

2) ярко выраженный казуальный характер, господство прецедентного права и полное или почти полное отсутствие кодифицированного права;

3) отсутствие в английской правовой системе, составляющей основу англосаксонского права, четко выраженного по сравнению

с континентальным правом деления на отрасли права. Ориентация норм общего права прежде всего на разрешение конкретных проблем, а не на формулирование общего правила поведения, ориентированного на будущее;

4) влияние римского права незначительно;

5) придание повышенной значимости процессуальному праву по сравнению с материальным;

6) довольно высокий уровень независимости судебной власти по отношению ко всем другим властям, ее реальная самостоятельность в вопросах внутренней организации и отправлении правосудия.

В настоящее время в качестве важнейших источников английского права продолжают оставаться судебные прецеденты – решения высших судебных инстанций, имеющие обязательную силу как для них самих, так и для всех нижестоящих судебных инстанций. Однако наряду с ними с конца XIX – начала XX вв. все большее значение приобретают парламентские статуты – законодательные акты, применяемые британским парламентом.

В XX в. среди источников английского права резко возрастает роль делегированного законодательства, особенно в сфере образования, медицинского обслуживания, социального страхования.

Наряду с английским правом в англосаксонской правовой семье особо выделяется американское право – правовая система США. Наличие писаной Конституции, содержащей Билль о правах, является важной отличительной чертой правовой системы США в сравнении с системой английского права.



По сравнению с законами Великобритании законы в США как источники права играют большую роль, а судебные прецеденты – несколько меньшую. Еще одна особенность правовой системы США – ее федеративный характер, непосредственная связь правовой системы с федеративной структурой государства. Организация правосудия осуществляется по-разному на федеральном уровне и на уровне штатов. При этом суды штатов рассматривают 95 % всех споров.

В правовой системе Великобритании, как известно, отсутствует текст конституции, нет и аналога американского Билля о правах. Однако неправомерно утверждать, что в Англии вообще нет конституции. Последняя представляет собой не отдельный конституционный акт, а совокупность таких актов (Акт о Парламенте 1911 г., Акт о народном представительстве 1969 г., Акт о местном управлении 1972 г.).

23.3. Романо-германская правовая семья

Романо-германская (континентальная) правовая семья охватывает бóльшую часть стран Африки, все страны Латинской Америки, страны Востока, включая Японию, а также страны континентальной Европы. Правовые системы последних по ряду специфических признаков подразделяются на две группы: романскую и германскую.

Пример. К первой группе относят правовые системы Франции, Италии, Испании, Бельгии, Люксембурга и Нидерландов.

Ко второй группе – правовые системы Германии, Австрии, Швейцарии и ряда других стран.

До революции 1917 г. к романо-германской правовой семье относилась и Россия. Затем сформировалась социалистическая правовая семья, в которую вошли СССР и страны, избравшие социалистический путь развития. Что же касается современной России, то вопрос о ее месте среди правовых систем остается дискуссионным. В настоящее время наблюдается определенная тенденция к сближению российской правовой системы с романо-германской правовой семьей, но при сохранении собственной специфики.

Романо-германская правовая семья возникла в Европе. Она сложилась в результате деятельности европейских университетов, которые начиная с XII в. выработали и развили на базе кодификации императора Юстиниана общую для всех юридическую науку, приспособленную к условиям современного мира.

Романо-германская правовая семья распространилась за пределами континентальной Европы вследствие колонизации европейскими странами других стран, насильственной экспансии в неевропейские страны, добровольной рецепции (восприятия), усвоения и перенесения ряда ее положений иными странами.

Особенности романо-германской правовой семьи:

1) органическая связь романо-германского права с римским правом, его становление и развитие на основе римского права. Это отличает данную правовую семью от англосаксонской и всех других существующих в современном мире правовых семей;

2) ярко выраженные по сравнению с другими правовыми семьями доктринальность и концептуальность. Работы ученых-юристов, подобно решениям суда, пользуются значительным влиянием;

3) особая значимость закона в системе источников права. В отличие от англосаксонского права судебная практика в романо-германской правовой семье играет несравнимо меньшую роль;

4) ярко выраженный характер деления на публичное и частное право;

- 5) ярко выраженный кодифицированный характер;
- 6) относительно самостоятельный характер существования гражданского и коммерческого права.

23.4. Религиозные правовые семьи

Помимо англосаксонской и романо-германской в мире существуют правовые семьи, где право строится на основе религиозных канонов. Это религиозные правовые семьи. В религиозной правовой семье основным источником права является священное писание. В ней отсутствует четкое разграничение норм на правовые, религиозные и моральные. Право здесь охватывает (в противоположность нерелигиозным правовым семьям) все или почти все стороны жизни человека, а не только наиболее значимые общественные отношения.

Мусульманское право. Сложившись в своей основе еще в VII–X вв., в период становления и развития феодальных отношений в Арабском халифате, мусульманское право неизменно выступает как одна из сторон ислама.

Ислам содержит, во-первых, теологию, которая устанавливает догмы и уточняет, во что мусульманин должен верить; во-вторых, шариат, то есть предписание верующим, что они должны делать и чего не должны.

Шариат означает в переводе «путь следования» и составляет то, что называют мусульманским правом. Это право указывает мусульманину, как он должен вести себя в соответствии с религией, в принципе не различая его обязательств по отношению к себе подобным (гражданские обязательства, подаяния бедным) и по отношению к Богу (молитва, пост и т. д.).

Таким образом, шариат основан на идее обязательств, возложенных на человека, а не на правах, которые он может иметь.

Санкция за невыполнение обязанностей, возлагаемых на верующего, – грех того, кто их нарушает. Поэтому мусульманское право уделяет не особенно много внимания санкциям, устанавливаемым самими нормами. Той же причиной объясняется применение мусульманского права только в отношениях между мусульманами. Религиозный принцип, на котором это право основывается, отпадает, когда одна из сторон не является мусульманином.

Источники мусульманского права:

- 1) *Коран* – священная книга ислама – содержит высказывания Аллаха Мухаммеду. Но отдельные положения юридического характера, содержащиеся в Коране, недостаточны для того, чтобы вести речь о кодификации. Мусульманский судья, осуществляя правосудие,

обращается непосредственно не к Корану, а к книгам, написанным в разные годы авторитетными юристами, учеными-богословами и содержащим в себе толкование Корана;

2) *Сунна* – сборник адатов (преданий) о действиях и высказываниях пророка Мухаммеда, воспроизведенных и обработанных рядом известных богословов и юристов VII–IX вв. (Эль-Бокhari и Мослем). Содержание Сунны составляют признанные достоверными хадисы, каждый из которых представляет собой предание о поступках и изречениях Мухаммеда. Сунна есть своеобразный итог толкования Корана, проводившегося в первые десятилетия после смерти Мухаммеда самыми авторитетными в мусульманском мире богословами и юристами. Сунна, так же как и Коран, не содержит в себе ярко выраженных нормативных положений, четких указаний на права и обязанности сторон. В силу этого при рассмотрении конкретных дел судьи предпочитают обращаться к «книгам права», толкованиям широко известных правоведов, нежели к Корану или Сунне;

3) *Иджма* – согласованное заключение древних правоведов, знатоков ислама, об обязанностях правоверных, получившее значение юридической истины, извлеченной из Корана или Сунны. Иджма выступает в качестве своеобразного средства, способа восполнения пробелов в мусульманском праве в тех случаях, когда ни Коран, ни Сунна не могут дать убедительного ответа на возникающие вопросы. Внутри мусульманского сообщества признается наличие разных толков (мазхабов), каждый из которых представляет определенную школу, по-своему толкующую мусульманское право;

4) *Кияс* – рассуждение в области права по аналогии. Суть кияса заключается в применении тех или иных установленных Кораном, Сунной или Иджмой предписаний к новым, не предусмотренным этими источниками права случаям.

То есть доктрина в мусульманском праве играет значительно большую роль, чем в романо-германской и англосаксонской правовых семьях.

Согласно теории мусульманского права государство в лице суверена-монарха (в более позднее время – парламента) не может творить право. Суверен не господин, а слуга права. Мусульманское право создается самим Аллахом и его посланником и пророком Мухаммедом. Что же касается суверена, то он, следуя праву, издает лишь административные акты и следит за правильным осуществлением правосудия.

Черты мусульманского права: архаический характер ряда институтов, его казуистичность и отсутствие систематизации.

Исламские ученые-правоведы не разделяют право на частное и публичное.

Основными отраслями являются уголовное, судебное и семейное право.

Мусульманское право все поступки человека делит на пять категорий: обязательные, рекомендуемые, безразличные, порицаемые и запрещаемые.

Пример. К числу запрещаемых отнесены, в частности, воровство, употребление алкоголя, свинины и пр.

Мусульманское право содержит очень мало императивных положений и предоставляет широкие возможности свободной инициативе. В результате соглашений можно внести, оставаясь верным исламу, существенные изменения в нормы, которые предлагает мусульманское право, но которые не считаются обязательными.

Пример. При заключении брака допускается оговорка, что жена сможет впоследствии отказаться от брака (в принципе это прерогатива мужа) или что она получит такое право, если муж не сохранит единобрачия.

Кади (мусульманский судья) разрешает споры единолично. Судья осуществляет правоприменение, прибегая к рассуждению по аналогии. Отношение к судьям в мусульманском праве неоднозначное. С одной стороны, почетно, т. к. это исполнение религиозного долга. С другой – большой риск совершить неправильный поступок (проявить высокомерие, тщеславие, взять взятку), за что следует строгое наказание. Поэтому существует традиция уклонения от судейской должности. Сначала человек отказывается от должности и лишь после некоторых колебаний соглашается.

Большое значение имеют фикции. Их суть в том, чтобы учитывать букву закона, а не дух, обходить всякого рода оговорками и приемами действующие нормы мусульманского права.

Пример. Мусульманское право разрешает мужу полигамию и развод с женой. Однако действие соответствующих норм можно существенно ослабить, дав женщине возможность потребовать возмещения ущерба, если муж развелся с ней без достаточных оснований или в полигамной семье с ней обращались не так, как с другими женами.

Процентный заем запрещен мусульманским правом, но можно обойти этот запрет, прибегнув к двойной купле-продаже или же предоставив кредитору в качестве обеспечения пользование имуществом, дающим доход.

Также можно считать, что запрет процентного займа касается только частных лиц. Банки и разные общества не попадают под это

ограничение. Аренда земли запрещена, но можно обойти этот запрет, подставив на место аренды институт товарищества.

Запрет на договор страхования между мусульманами обходится путем заключения его между мусульманином и немусульманином. Сам запрет страхования снимается при взаимном страховании, поскольку в данном случае акцент переносится на обещание взаимности, которая превращает этот договор в благотворительный, рекомендуемый.

Еврейское (иудейское) право. Иудейское право – система религиозных норм и соответствующих религиозно-этических принципов, традиций (сложившихся на протяжении истории развития еврейского народа), многочисленных толкований Талмуда и иных священных книг, признаваемых последователями иудаизма, а также различных решений религиозных судов. Иудейское право не следует отождествлять с правом государства Израиль, так как оно лишь одна из составных частей последнего.

Иудейское право характеризуется достаточно длительным периодом становления и развития, не всегда однозначным толкованием содержащихся в нем норм и принципов. Данное право носит преимущественно императивный характер, в нем имеется значительное число запретов, требований, различных ограничений и обязанностей, которые преобладают по сравнению с правами и свободами субъектов. Среди многочисленных религиозных обязанностей главной является обязанность строгого соблюдения религиозных канонов и верности Богу. Кроме того, важнейшие этические, религиозные и одновременно юридические обязанности связаны с соблюдением религиозных праздников.

Иудейское право выполняет не только свойственные для всех правовых систем функции, но и специфические, связанные с формированием еврейского сообщества и поддержанием его религиозно-нравственного единения. Отличается ограниченным характером прямого регулятивного воздействия на израильское общество и распространением на евреев, проживающих за пределами территории Израиля.

В настоящее время иудейское право в первую очередь регулирует брачно-семейные отношения, а также отношения, связанные с религией.

Индуское право. Индуское право – это право общины (а не право Индии), которая в Индии и других странах Юго-Восточной Азии исповедует индуизм.

Индуское право представляет собой синтез философских, религиозных и социальных взглядов. Так же, как ислам, индуизм обязывает

своих последователей помимо принятия на веру определенных догм и к определенному пониманию мира. Это понимание предлагает особую общественную структуру и особый образ жизни. Религиозные предписания в огромной степени играют ту же роль, которая в других типах обществ принадлежит праву.

Нормы поведения людей изложены в книгах, именуемых *шастры*. Существуют шастры трех видов, ибо мир покоится на трех основах и поведение людей можно определить тремя движущими силами: добродетелью, интересом и удовольствием. Шастры учат людей, как они должны вести себя, чтобы быть угодными Богу, это наука *дхарма*. Другие шастры учат, как разбогатеть и искусству руководить – *артха* (наука пользы и политики). Шастры развивают также науку удовольствий – *кама*.

Сердце индуизма – учение о перевоплощении души. Своими корнями индуизм уходит в глубокую древность и опирается на кастовую социальную структуру.

Кастовая структура общества включает в себя четыре словесные группы:

- брахманы – изучение и толкование священных книг, совершенные религиозных обрядов;
- кшатрии – военное дело и государственное управление;
- вайшьи – земледелие, скотоводство, торговля и ростовщичество;
- шудры – служение высшим кастам.

Каждый должен вести себя так, как это предписано касте, к которой он принадлежит: брахман в соответствии с дхармой, правители и торговцы – с артхой, а женщины, у которых нет собственной смертной судьбы, – с камой.

Дхарма основана на веровании, что существует всемирный порядок, вытекающий из природы вещей и необходимый для сохранения мира, причем сами боги являются лишь хранителями этого порядка. Дхарма говорит о поведении людей, не различая религиозные и юридические обязанности.

Пример. Дхарма указывает, какому наказанию следует подвергнуться за грехи; говорит о ситуациях, когда требуются жертвоприношения; определяет, в каких случаях следует подавать милостыню и каковы правила гостеприимства.

Законы Ману в Древней Индии содержали, в частности, следующие нормы.

День и ночь женщина должна находиться в зависимости от мужчин своего семейства. Употребление спиртных напитков, общество дурных людей, оставление мужа, бродяжничество, сон не вовремя и проживание в чужих домах составляют шесть причин падения женщины.

За измену своему мужу женщина подвергается порицанию людьми, а в будущей жизни она возрождается в чреве шакала и поражается болезнями в наказание за свой грех.

Если муж отправился в чужие края ради религиозных обязанностей, жена должна ждать его восемь лет, для приобретения знания или славы – шесть лет, для удовольствия – три года.

Если жена не рождает детей, может быть взята другая жена на восьмом году брака, если рождает детей мертвыми – на десятом, если рождает только девочек – на одиннадцатом, но если говорит грубо – немедленно.

Та жена, которая предана пьянству, дурной нравственности, постоянно противоречит мужу, поражена неизлечимой болезнью, злобная или расточительная, может быть заменена другой женой.

Предложение женщине подарков, заигрывание с ней, прикосновение к ее нарядам и сидение с ней на кровати – все эти действия считаются прелюбодейными.

Ее любовник должен быть сожжен на раскаленной докрасна железной кровати, надо подбрасывать под нее дрова, пока не сгорит злодей.

Основа дхармы – комплекс обязанностей, соблюдать которые необходимо для тех, кто не хочет покрыть себя позором и думает о потустороннем мире. Эти обязанности весьма строги и варьируются в зависимости от поведения индивидов и возраста, которого они достигли.

Каждая каста или подкаста следует своим собственным обычаям, собрание касты – *панчаят* – разрешает в местном масштабе все затруднения и все споры, опираясь на общественное мнение. Собрание, решающее вопросы голосованием, располагает и эффективными средствами принуждения. Наиболее строгой санкцией является отлучение.

Судебные прецеденты и законодательство ни дхарма, ни доктрина индуизма не считают источниками права. Правителям разрешается законодательствовать.

Современная тенденция в Индии – заменить традиционные концепции индуистского права западной концепцией светского права, не связанного с религией. Сложившееся национальное право Индии называют *индийским правом* в отличие от индуистского права.

Действующая Конституция Индии отвергает систему каст. В современном индийском праве брак уже не рассматривается как дарение, совершенное родственниками жены родственникам мужа, что имело место в традиционном индуистском праве. С точки зрения индуистского права женщина выступала как объект договора, и ее согласия на брак не требовалось; брак был нерасторжимым, и допускалось многоженство. Действующее право Индии запрещает многоженство, разрешает развод и требует согласия на вступление в брак от каждого из супругов.

Пример. Виды брака по индуистскому праву:

- бхарма – дарение девушки с украшениями;
- праджапатья – со словами исполняйте вместе дхарму (предписанные обряды);

- арша – посредством принятия от жениха пары коров;
- дайва – посредством дарения девушки жрецу перед алтарем;
- гандхарва – по обоюдному согласию жениха и невесты;
- асура – посредством принятия шулки (брачного выкупа);
- ракшаса – посредством увода силой;
- пайшача – посредством захвата спящей или опьяненной девушки.

Первые четыре основывались на решении отца девушки, остальные – на решении матери и отца.

По используемым понятиям и технике индийское право родственно семье общего права. Психология индийских юристов и судей такая же, как психология английских; тот же престиж имеет судебный процесс. В Индии, как и в Англии, значение судебной власти очень велико, что влечет за собой отсутствие деления права на частное и публичное.

Но несмотря на наличие правовой системы, построенной с учетом принципов англосаксонского права, подавляющее большинство жителей Индии в решении ряда вопросов до сих пор руководствуются нормами индусского права.

23.5. Традиционные правовые семьи

К традиционным правовым семьям можно отнести правовые системы стран Дальнего Востока и Африки.

В современных Китае и Японии, несмотря на наличие законодательства, построенного во многом по западному типу, до сих пор важнейшим регулятором поведения людей остаются традиционные нормы.

Китайское право. Традиционная китайская концепция не отрицает права, но полагает при этом, что оно хорошо для тех, кто не заботится о морали, для неисправимых преступников, наконец, для иностранцев, которым чужда китайская цивилизация.

По мнению Р. Давида, для китайцев право далеко от того, чтобы быть фактором порядка и символом справедливости. Оно – орудие произвола, фактор, нарушающий нормальный порядок вещей. Добропорядочный гражданин не обязан уважать право и даже думать о нем; его образ жизни должен исключать любые правовые притязания и всякое обращение к правосудию. В своем поведении человек должен руководствоваться не юридическими мотивами, а стремлением к гармонии и миру. Согласительные процедуры ценнее правосудия, и конфликты следует гасить путем посредничества.

Пример. В III в. до н. э. в Китае сформировалась школа легистов. Согласно учению легистов власть должна основываться не столько на добродетели правящих,

сколько на подчинении закону. Однако подобные взгляды остались чуждыми сознанию большинства китайского населения. Монголы-завоеватели в XIII в. выразили свое презрение к данному учению, отнеся его проповедников вместе с проститутками и нищими к десятому, последнему, разряду населения¹.

В новом Китае, как и в традиционном, до суда доходит небольшое число дел. Основная их масса разрешается на досудебной стадии.

Право – это крайнее средство, которое используется только тогда, когда все другие средства не дали результата.

Японское право. Исторически для японца право ассоциируется с уголовным законом, очень жестким по своей сути. Отсюда отрицательное отношение к праву и судебному разбирательству. Идея права в их сознании по-прежнему связана с наказанием и тюрьмой; честные люди должны сторониться права. Вызов в суд даже по гражданскому делу считается постыдным, страх позора можно считать главной движущей силой, определяющей поведение японцев.

Если отбросить отношения между крупными предприятиями, то никто не обращается в суд для осуществления своих прав, как это предусматривается кодексами. Кредитор будет просить должника выполнить свое обязательство добровольно, с тем чтобы не ставить кредитора в затруднительное положение. Жертва несчастного случая откажется от обращения в суд для реализации своего права и с благодарностью примет вместе с извинениями скромное возмещение, которое виновник поспешит предложить пострадавшему. Для японской психологии принудительный способ исполнения обязательств является чуждым.

Суды Японии довольно активны, но большую часть их деятельности в области отношений между частными лицами составляет их примирение, а не решение дел по существу. Законом предусмотрены разнообразные виды мировых соглашений. В соответствии с гражданско-процессуальным кодексом судья должен в ходе процесса постоянно стремиться к тому, чтобы привести стороны к примирению. Наилучший вариант – это не судебное решение, удовлетворяющее обе стороны, а отказ от иска и полюбовное соглашение. Вмешательство судьи – признак социального неблагополучия, и в Японии всячески стремятся избежать такого вмешательства.

Обратившись в суд, они могут просить не вынесения решения, основанного на законе, а создания примирительной комиссии, которой поручается предложить сторонам возможное мировое соглашение. В принципе в состав такой комиссии входят два посредника

¹ Давид Р. Основные правовые системы современности: Монография / пер. с фр. Р. Давид, К. Жоффре-Спинози. – М.: Междунар. отношения, 2009.

и судья, но последний не участвует в заседаниях, чтобы не создалось впечатления, что на самом деле спор решен властью судьи. Кроме того, по определенным категориям дел (семейным, трудовым) закон предписывает подобную процедуру.

Африканское право. Основным источником традиционного африканского права является обычай. Повиновение обычаю в основном добровольное. При этом уважение традиционного образа жизни опирается на боязнь сверхъестественных сил.

В представлении африканца обычай связан с мифическим строем окружающего мира. Повиновение обычаю означает уважение предков, нарушение может повлечь самую невероятную негативную реакцию духов земли, так как естественное и сверхъестественное, поведение людей и поведение природы тесно взаимосвязаны в этом мире.

Традиционное мировоззрение африканцев заключается в неблагоприятном отношении ко всякому действию (например, к продаже недвижимости), институту (например, к давности), в результате чего изменяется сложившаяся ситуация. Земля принадлежит в большей мере предкам и будущим поколениям, чем ныне проживающим на ней. Брак рассматривается преимущественно как альянс двух семей, нежели союз двух людей.

Субъективные права в африканском традиционном праве практически неизвестны. Основное внимание уделяется соблюдению обязанностей. Юридические обязанности не отличаются от моральных. Африканцам неизвестно деление на право публичное и частное, гражданское и уголовное, на право и справедливость.

Имущественное право и обязательственное неотделимы от личных прав. Задача видится скорее в полюбовном примирении заинтересованных сторон, чем в установлении прав. В африканской среде «справедливо» прежде всего то, что обеспечивает сплоченность группы и восстанавливает согласие и взаимоотношения между ее членами.

Африканский обычай основан на идеях, полностью отличающихся от современной западной мысли.

Пример. В столице Уганды г. Кампале умер глава местной юридической фирмы. Суд, рассматривая вопрос о наследовании, применил нормы обычного права: имущество присудил общине, выходцем из которой был умерший, а жену умершего (европейку по происхождению) – его старшему брату¹.

¹ Кашанина Т.В. Юридическая техника / Т.В. Кашанина. – М.: Норма, Инфра-М, 2011.

В XIX в. Африка была завоевана европейцами. С их приходом на континент было принесено и право западного типа, которое существенно потеснило африканское обычное право. В области уголовного права державы-колонизаторы стремились с самого начала запретить некоторые варварские обычаи и пресечь злоупотребления ими. В результате действия нового права обычное право оказалось сведенным лишь к области частного права, регулирующего семейные отношения, земельный режим и гражданско-правовые обязательства.

После получения независимости африканскими странами все право западного типа, ранее установленное колонизаторами, было подтверждено в новых государствах. Но в сфере публичного права западная конституционная модель демократии оказалась неприемлемой для африканского общества. Практически во всех странах ей предпочли президентский режим, часто представлявший собой диктатуру, исключающую участие граждан в осуществлении власти.

Кроме того, до настоящего времени сохраняется стойкость традиционного образа жизни. Любые новые законы, особенно те, которые направлены на принципиальные изменения в области брачно-семейных отношений, сталкиваются с противодействием населения.



Контрольные вопросы и задания

Ответьте на вопросы.

1. В каких странах применяется общее право?
2. К какой правовой семье относится российская правовая система?
3. К какой системе права относится индусское право?
4. Как соотносятся понятия «правовая система» и «правовая семья?»

Задание 1. Составьте схему «Структура правовой системы».

Задание 2. Дайте характеристику правовым системам современности.

Задание 3. Определите специфику англосаксонской правовой семьи.

Задание 4. Укажите характерные черты романо-германской правовой семьи.

Задание 5. Перечислите источники мусульманского права.



Тесты

Укажите правильный ответ.

1. Правовая семья – это...
 - а) совокупность национальных правовых систем, выделенная на основе общности их различных признаков и черт;
 - б) система права и система его источников;
 - в) система права, система его источников и юридическая практика;
 - г) лица, вступающие в правоотношения.
2. Основным источником права в романо-германской правовой семье является...
 - а) правовой обычай;
 - б) нормативно-правовой акт;
 - в) конституция;
 - г) судебный прецедент.
3. К романо-германской правовой семье принадлежат:
 - а) Великобритания;
 - б) Франция;
 - в) США;
 - г) Австрия;
 - д) Китай.
4. Основным источником права в англосаксонской правовой семье является...
 - а) правовой обычай;
 - б) нормативно-правовой акт;
 - в) конституция;
 - г) судебный прецедент.

Глава 24. ТОЛКОВАНИЕ ПРАВА

24.1. Понятие толкования права



Толкование права – определенный мыслительный процесс, направленный на установление содержания юридических предписаний путем выявления значений и смысла терминов и выражений.

Толкование права – деятельность субъектов права (государственных органов, должностных лиц, общественных объединений, граждан), направленная на уяснение и разъяснение смысла и содержания норм права.

Цель толкования заключается в установлении подлинной воли законодателя, выраженной в данной норме, и ее правильном применении.

Толкование права представлено на рис. 24.1.

Элементы процесса толкования права:

1. Уяснение смысла правовой нормы – это элемент толкования, где норма права осмысливается самостоятельно субъектом.

Подобное толкование может даваться не только официальным, должностным лицом, но и рядовым гражданином. Процесс толкования (уяснения) не является юридическим процессуальным действием, и его результаты не обязательны для других.

2. Разъяснение смысла правовой нормы – это элемент толкования, деятельность по объяснению и изложению смысла государственной воли другим участникам общественных отношений.

Результатом толкования являются акты толкования, они выражаются в форме как официальных документов, например, постановлений пленумов высших судов Российской Федерации, так и



Рис. 24.1. Толкование права

неофициальных, преимущественно в качестве научных рекомендаций, даваемых юристами-практиками и учеными (комментарии к законам и т. д.). Причем разъяснение нормы права имеет обязательное значение для всех заинтересованных лиц, его могут дать лишь уполномоченные на то государственные органы и должностные лица.

Процессы уяснения и разъяснения смысла правовой нормы тесно взаимосвязаны. При этом уяснение всегда предшествует разъяснению, а не наоборот.

Необходимость толкования вытекает из особенностей нормативных правовых документов: чтобы реализовать юридическую норму, нужно проанализировать ее содержание, проникнуть в глубины содержания нормативного правового акта.

Основаниями такой необходимости являются следующие обстоятельства:

1) норма права носит общий характер. В ходе правоприменения возникает потребность применить нормы права к конкретным жизненным ситуациям;

2) словесно-документальное изложение юридических норм. Правовые нормы содержат специальные правовые термины, понятия, оценочные категории;

3) несовершенство законодательной техники;

4) системность права – нормы права регулируют социальные отношения не изолированно друг от друга, а совместно, в определенной совокупности. Действительное содержание нормы права зачастую зависит от других, логически связанных с ней предписаний;

5) несовершенство изложения воли законодателя (например, неопределенные формулировки, двусмысленные выражения и др.).

Значение толкования права заключается в обеспечении полного и точного раскрытия воли правотворческого органа, выраженного в нормативно-правовых актах, в оптимизации процесса применения права, в эффективности реализации интерпретированных правовых предписаний, выступает в качестве средств правового воспитания, повышения уровня правовой культуры, способствует установлению и устранению пробелов.

24.2. Способы толкования права



Способы толкования права – совокупность приемов, позволяющих уяснять и разъяснять смысл и содержание юридических норм в целях установления в ней воли законодателя.



Рис. 24.2. Способы толкования

Выделяют следующие способы толкования юридических норм. *Грамматический (языковой)* – анализ текста, разбор его морфологической и синтаксической структуры.

Логический – исследование текста норм права с помощью формальной логики, то есть анализируются не слова и выражения, а понятия, которые они отражают. Логический анализ суждений и их связей между собой позволяет выяснить смысл, который вкладывал правотворческий орган в тот или иной нормативно-правовой акт.

Систематический – норма права толкуется в контексте других норм, в частности, регулирующих смежные, однородные отношения, что обусловлено системностью самого права.

Исторический – основан на изучении историко-политической ситуации, мотивов и целей принятия норм права, практики применения соответствующей правовой нормы.

Телеологический (целевой) – направлен на выяснение целей законодателя при принятии нормативно-правового акта.

Специально-юридический – уяснение смысла специальных юридических понятий на основе знаний юридической техники.

Способы толкования приведены на рис. 24.2.

24.3. Виды толкования

При толковании норм права можно пользоваться различными критериями. Таковыми, например, могут служить объем толкования и субъекты, осуществляющие толкование.

Объем толкования. По объему толкование подразделяется на три вида: буквальное (адекватное), ограничительное и расширительное (распространительное).

Буквальное толкование – смысл нормы права и зафиксированный в нормативном акте текст полностью совпадают. Это наиболее

распространенный и оптимальный вариант результата уяснения смысла правовой нормы.

Ограничительное толкование – норме права придается более узкий смысл, чем это вытекает из буквального текста толкуемой нормы.

Пример. В ст. 57 Конституции Российской Федерации говорится: «Каждый обязан платить законно установленные налоги и сборы». Но вполне очевидно, что не каждый, а только совершеннолетние, работающие и дееспособные граждане.

Расширительное толкование – точный смысл юридической нормы требует ее распространения на более широкий круг общественных отношений, чем это прямо вытекает из текста нормативного акта.

Пример. Закрепленное в Конституции Российской Федерации право граждан осуществлять в полном объеме свои права и обязанности с 18 лет в результате толкования распространяется на иностранцев и лиц без гражданства, проживающих на территории России.

Виды толкования по объему приведены на рис. 24.3.

От расширительного толкования отличают близкий к нему институт – толкование права по аналогии, когда широкое значение придается не конкретной норме, а всему праву, и дело решается исходя из его общего духа, принципов, социальной направленности. В данном случае особое значение приобретают правосознание, личный и профессиональный опыт, ибо интерпретируется и оценивается право в целом.

В ходе правоприменения возможны ситуации, когда имеющие юридическое значение обстоятельства не находятся в сфере правового регулирования. В таком случае налицо пробел в праве.

Пробел в праве – это неурегулированность нормой права конкретного общественного отношения.

Одним из способов устранения пробелов в праве является институт аналогий, означающий сходство жизненных ситуаций и правовых норм. Он предусматривает два метода преодоления пробелов – аналогию закона и аналогию права.



Рис. 24.3. Виды толкования по объему

При реализации института аналогии закона и права правоприменительным органом должно быть установлено наличие пробела в нормативных актах, то есть ситуации, когда рассматриваемое дело носит правовой характер и затрагивает существенные интересы сторон общественного отношения, но их права и обязанности прямо не определены юридическими нормами.

Аналогия закона применяется в случае отсутствия нормы права, регулирующей рассматриваемые общественные отношения, используя юридические нормы институтов и отраслей права, регулирующих сходные по предмету общественные отношения.

Аналогия права применяется при отсутствии в законодательстве как нормы права, регулирующей рассматриваемую ситуацию, так и нормы права, регулирующей сходный случай. Дело рассматривается на основе общего смысла и принципов той отрасли права, в предмет правового регулирования которой включаются данные отношения.

Аналогии закона и права дают возможность правоприменительным органам разрешать правовые дела даже при отсутствии прямого нормативного регулирования.

Институт аналогии закона и права не используется при разрешении уголовных дел и дел об административной ответственности.

Субъекты толкования. По субъектам различают две большие группы актов толкования права: официального и неофициального толкования.

Официальное толкование дается специально уполномоченными на это государственными органами и должностными лицами, закрепляется в специальном акте и является обязательным в процессе применения нормы права.

В официальном толковании принято выделять нормативное и казуальное толкования:

- *нормативное толкование* характеризуется обязательностью, неоднократным применением, распространяется на более или менее широкий круг субъектов и носит характер общих установок. Нормативное толкование бывает *аутентичным*, когда толкование нормы дается органом, ее принявшим, а также *легальным*, когда дается не самим правотворческим органом, а органом, наделенным правом толкования в силу закона;
- *казуальное толкование* – разъяснение смысла правовой нормы, которое дается судебными или иными компетентными органами в связи с рассмотрением конкретного дела.

Официальное толкование, выраженное в специальных актах, является обязательным при определении смысла юридической нормы в процессе применения права (Пленумы Верховного Суда РФ и др.).

Неофициальное толкование исходит от субъектов, деятельность которых не является официальной, государственной. Оно не является обязательным, не имеет юридической силы и никаких правовых последствий не влечет.

Неофициальное толкование дается юристами (учеными и практиками) в виде комментариев к различным законодательным актам, оказывает помощь в правильном понимании смысла юридических норм.

Неофициальное толкование делится на обыденное, доктринальное (научное), профессиональное:

- *обыденное толкование* – это житейский уровень понимания права; разъяснение, осуществляемое любым гражданином. Обыденное толкование является отражением правосознания основной массы населения и характеризуется эмоциональностью;
- *доктринальное толкование* дается учеными, представителями науки и выражается в статьях, монографиях, научных комментариях и др.;
- *профессиональное толкование* осуществляется юристами-профессионалами (судьями, прокурорами, следователями, адвокатами и др.).

24.4. Акты толкования права



Акты толкования права (интерпретационные акты) – вид правовых актов, служащих для правоприменительного органа внешним источником для определения смыслового значения применяемых норм.

Функция актов состоит в том, что они призваны способствовать правильной, законной и эффективной реализации права, претворению воли законодателя в жизнь.

Роль актов толкования права в процессе применения права напрямую зависит от субъектов, создающих эти акты.

Основные особенности актов толкования права:

- 1) они не содержат в себе общих правил поведения и не относятся к числу нормативных актов;
- 2) их цель – толковать, разъяснять, а не устанавливать новые нормы права и не изменять действующие правовые нормы;
- 3) не являются источниками (формой) права;
- 4) адресуются, как правило, должностным лицам;
- 5) носят подзаконный, но обязательный характер;

б) по форме могут облекаться в те же акты, что и нормативные – указы, постановления, инструкции и т. д.

Виды актов толкования:

- 1) по форме выражения: устные и письменные;
- 2) по отраслям права: конституционно-правовые, гражданско-правовые, уголовно-правовые и др.;
- 3) по юридической природе: нормативные и казуальные;
- 4) по видам государственных органов: акты законодательных органов власти, акты исполнительных органов власти, акты судебных органов власти, акты органов прокуратуры;
- 5) в зависимости от субъекта издания: акты аутентичного толкования, акты легального толкования.



Контрольные вопросы и задания

Ответьте на вопросы.

1. В чем заключается значение и роль толкования норм права?
2. Что является целью и задачами толкования права?
3. Какие выделяют виды толкования права по субъектам?
4. Какое значение имеет грамматическое и систематическое толкование норм права для практической деятельности юриста?
5. В чем различие нормативного и казуального толкования?
6. В чем состоит цель толкования правовых норм по объему?
7. В каких случаях применяется ограничительное толкование?
8. Что должно выступать результатом толкования?
9. По каким основаниям классифицируют интерпретационные акты?
10. Что такое аутентичный акт толкования?
11. Какие существуют способы преодоления пробелов в праве в процессе применения правовых норм?
12. Как соотносятся понятия «аналогия закона» и «аналогия права»?

Задание 1. Составьте схему «Виды толкования по субъектам».

Задание 2. Приведите примеры легального толкования права.

Задание 3. Приведите примеры официального и неофициального толкования права.

Задание 4. Приведите примеры аналогии закона и аналогии права.



Тесты

Укажите правильный ответ.

1. Толкование права – это...
 - а) процедура принятия судебного решения;
 - б) уяснение и разъяснение юридических норм;
 - в) деятельность по систематизации законодательства;
 - г) процедура принятия закона.
2. Субъект легального толкования правовых актов – это...
 - а) орган, издавший правовой акт;
 - б) орган, не издававший правового акта, но уполномоченный толковать его;
 - в) любой государственный орган;
 - г) юристы-профессионалы.
3. В каком случае толкование права будет носить ограничительный характер?
 - а) если текстуальное выражение нормы права уже ее действительного содержания;
 - б) если действительное содержание права нормы права уже ее текстуального выражения;
 - в) если действительное содержание нормы права соответствует ее текстуальному выражению.
4. Какой способ толкования права состоит в уяснении целей создания правовой нормы?
 - а) исторический;
 - б) грамматический;
 - в) систематический;
 - г) телеологический.
5. С позиции объема результат толкования бывает...
 - а) буквальный, ограничительный, расширительный;
 - б) совпадающий с духом закона;
 - в) противоречащий принципам права.
6. По юридической силе акты толкования делятся:
 - а) на официальные и неофициальные;
 - б) аутентичные и официозные;
 - в) нормативные и казуальные;
 - г) эмпирические, профессиональные и доктринальные.
7. Назовите виды неофициального толкования права.

- а) доктринальное (научное);
- б) аутентичное;
- в) обыденное;
- г) казуальное.

8. Совокупность приемов, позволяющих уяснить и разъяснить смысл и содержание правовых норм с целью установления в ней воли законодателя, – это...

- а) способ толкования;
- б) способ инкорпорации;
- в) способ консолидации;
- г) акт толкования права.

9. Пробел в праве – это...

- а) неурегулированность нормой права конкретного общественного отношения;
- б) отсутствие заголовков к законам;
- в) технические ошибки;
- г) неграмотный текст закона.

Глава 25. МЕХАНИЗМ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ

25.1. Механизм правового регулирования: понятие и способы



Механизм правового регулирования – это система юридических средств, направленная на упорядочение общественных отношений, процесс поэтапного осуществления юридических норм в правомерном поведении субъектов через систему специальных юридических средств.

Предмет правового регулирования – сфера общественных отношений, которая подвергается юридическому воздействию.

В предмет правового регулирования входят три основные группы общественных отношений:

- властеотношения;
- отношения по обеспечению прав и свобод человека и охране правопорядка;
- отношения по поводу обмена материальными и нематериальными ценностями.

Цель механизма правового регулирования – обеспечение упорядочения общественных отношений, гарантии на справедливое удовлетворение интересов субъектов.

Роль механизма правового регулирования заключается в организации социальной жизни, осуществлении интересов людей.

Механизм правового регулирования – система различных по своей природе и функциям юридических средств, позволяющих достигать его целей.

С помощью правовых средств (юридических инструментов) удовлетворяются интересы субъектов права, обеспечивается достижение поставленных целей.

Правовые средства представлены на рис. 25.1.

Под **методом** понимается набор определенных приемов, способов, средств воздействия права на общественные отношения. Метод отвечает на вопрос, как право осуществляет свою регулятивную роль. От выбора метода в значительной мере зависит эффективность

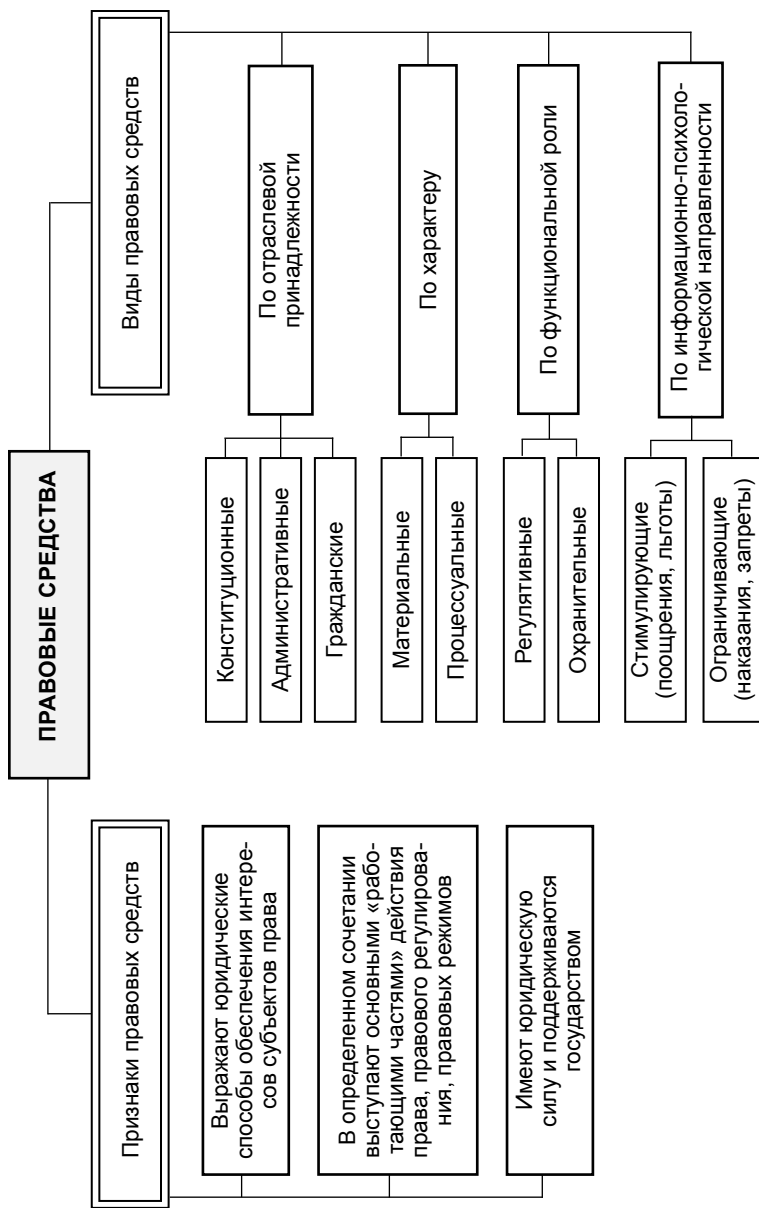


Рис. 25.1. Классификация правовых средств

правового регулирования. Выделяют два метода правового регулирования – императивный и диспозитивный.

Основой *императивного метода* является субординация между участниками правоотношений (один субъект правоотношений находится в подчиненном положении по отношению к другому). Императивный метод правового регулирования чаще всего применяется в публично-правовых отраслях (например, в конституционном, административном, уголовном праве) при регулировании властеотношений.

Диспозитивный метод предполагает равенство участников правоотношений, отсутствие между ними отношений власти и подчинения. Диспозитивный метод обычно применяется в частноправовой сфере (например, отрасли гражданского права).

Для того чтобы побудить граждан к активному использованию предоставленных им прав и свобод и тем более обеспечить надлежащее исполнение обязанностей, предусмотренных нормами права, правотворческие органы разрабатывают и применяют специальные способы регулирования общественных отношений. Выделяют три основных способа регулирования: дозволение, обязывание и запрещение.

Дозволение – предоставление субъектам возможности совершать определенные действия в собственных интересах.

Обязывание связано с возложением необходимости совершить активные действия.

Запрещение связано с необходимостью воздержания от конкретных действий.

Кроме основных существует два дополнительных способа правового регулирования: поощрение и рекомендация.

Поощрение выражается в награждении субъектов за определенные заслуги.

Рекомендация состоит в предложении избрать наиболее целесообразный вариант поведения.

Способы правового регулирования представлены на рис. 25.2.

Под **типами** правового регулирования понимаются те или иные сочетания способов регулирования при доминировании либо дозволений, либо обязываний с запрещениями. Выделяют два типа правового регулирования: общедозволительный и разрешительный.

Общедозволительный тип правового регулирования связан с закреплением права субъекта на выбор средств и способов достижения поставленных целей и выражается в принципе: «Разрешено все, что прямо не запрещено законом».

Разрешительный тип правового регулирования основывается на общем запрещении какого-либо вида действий, однако в ин-

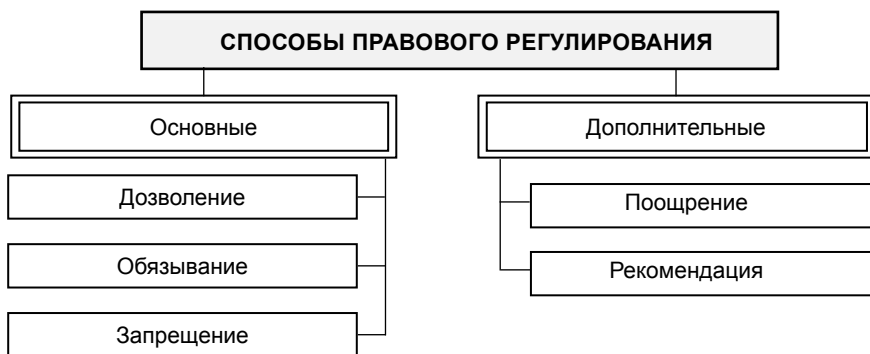


Рис. 25.2. Способы правового регулирования

дивидуальном порядке запрещенное поведение разрешается и выражается в принципе: «Запрещено все, что прямо не разрешено законом».

25.2. Стадии, структура и содержание механизма правового регулирования

Механизм правового регулирования представляет собой процесс, состоящий из определенных стадий.

Основные этапы (стадии) механизма правового регулирования:

- создание юридической нормы и ее общее действие;
- возникновение субъективных прав и юридических обязанностей;
- реализация права, осуществляемого при помощи таких средств, как соблюдение, исполнение и использование юридических предписаний.

Каждой стадии соответствует определенный комплекс юридического инструментария.

Важную роль играет правоприменительная деятельность, результатом которой выступают правоприменительные акты.

Правовое регулирование, его стадии должны соответствовать действующему законодательству, то есть быть законными. Поэтому принцип законности – важная составляющая механизма создания и реализации права. Последствия, возникшие в результате этого действия, образуют определенный правовой порядок как неотъемлемое свойство цивилизованного общества. Правопорядок – также составной элемент механизма правового регулирования, его результат.

Таким образом, процесс правового регулирования начинается с создания правовых норм и завершается формированием правопорядка.

Элементы (структура) механизма правового регулирования:

- нормы права;
- юридические факты или фактические составы;
- правоотношения;
- акты реализации прав и обязанностей;
- акты применения права;
- правосознание и правовая культура субъектов правового регулирования.

В качестве дополнительного элемента правового регулирования выделяют механизм обеспечения права, который основывается на охранительных нормах различных отраслей права и деликтоспособности субъектов права, вступает в действие вследствие совершения правонарушения и включает в себя стадии юридической ответственности и ее реализации.

Содержание механизма правового регулирования:

- формулирование правила поведения, издание нормы права;
- определение специальных условий, при наступлении которых включается механизм действия общих программ, позволяющих перейти от общих правил к более детальным;
- возникновение субъективных прав и субъективных юридических обязанностей;
- реализация субъективных прав и юридических обязанностей;
- применение права.

Таким образом, *механизм правового регулирования* – это комплексная система, включающая юридические средства и процедуры, при помощи которых осуществляется правовое регулирование.



Контрольные вопросы и задания

Ответьте на вопросы.

1. Что составляет предмет правового регулирования?
2. Какие существуют основные способы механизма правового регулирования?
3. По каким основаниям классифицируют правовые средства?
4. Что является целью механизма правового регулирования?
5. Что понимают под типами правового регулирования?
6. Какие факторы обеспечивают эффективность правового регулирования?

7. Какие выделяют стадии и элементы механизма правового регулирования?
8. Какие существуют формы выражения актов реализации субъективных прав и юридических обязанностей?

Задание 1. Определите предмет правового регулирования.

Задание 2. Дайте характеристику методам и типам правового регулирования.

Задание 3. Составьте схему «Стадии процесса правового регулирования».

Задание 4. Составьте схему «Структура и содержание механизма правового регулирования».



Тесты

Укажите правильный ответ.

1. Элементами механизма правового регулирования являются...
 - а) правопорядок и законность;
 - б) правовое сознание и правовая культура;
 - в) нормы права, юридические факты, правоотношения, акты реализации прав и обязанностей, акты применения права;
 - г) формы права, функции права и принципы права.
2. Что из нижеперечисленного относится к основному способу правового регулирования?
 - а) обязывание;
 - б) поощрение;
 - в) дозволение;
 - г) рекомендация;
 - д) запрет.
3. Что из нижеперечисленного относится к дополнительному способу правового регулирования?
 - а) обязывание;
 - б) поощрение;
 - в) дозволение;
 - г) рекомендация;
 - д) запрет.

4. Основными стадиями процесса правового регулирования являются...

- а) правовая регламентация общественных отношений, возникновение юридических прав и обязанностей, реализация норм права;
- б) анализ фактических обстоятельств юридического дела, принятие решения по делу;
- в) законодательная инициатива, обсуждение закона, принятие закона, опубликование закона;
- г) вводная, описательная, мотивировочная, резолютивная.

Глава 26. ПРАВОВАЯ КУЛЬТУРА ОБЩЕСТВА, ПРАВОСОЗНАНИЕ И ПРАВОВОЕ ВОСПИТАНИЕ

26.1. Правосознание

Правосознание относится к одной из форм общественного сознания, выражающейся в одобрительной или отрицательной реакции людей на правовую реальность.



Правосознание – это совокупность правовых представлений, взглядов, идей и чувств, эмоций, установок и др. проявлений, выражающих отношение людей к правовым явлениям общественной жизни.

Правосознание – субъективное отношение людей к праву, осмысление и ощущение необходимости права.

Функции правосознания:

- 1) познавательная – знание о праве;
- 2) прогностическая – возможность предвидения состояния правовой системы в будущем;
- 3) регулятивная – регулирование общественных отношений;
- 4) оценочная – возможность оценки поведения людей с точки зрения различных элементов структуры правосознания, оценки права;
- 5) коммуникативная – передача информации.

По своей структуре правосознание разделяется на правовую психологию и правовую идеологию.

Правовая психология – это совокупность правовых чувств, настроений людей, эмоциональных переживаний, возникающих в результате их оценочного отношения к праву и практике его реализации, законности, системе правовых учреждений и др.

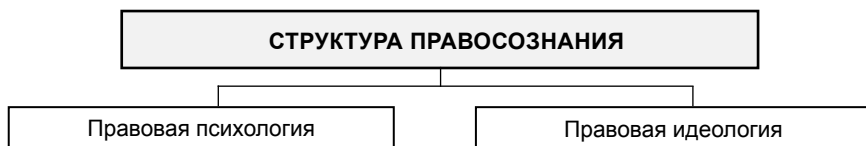


Рис. 26.1. Структура правосознания

Правовая идеология – это совокупность идей, теорий, взглядов, принципов о праве и правовых явлениях.

Структура правосознания представлена на рис. 26.1.

Рассмотрим отдельные виды правосознания.

1. С точки зрения субъектов права, правосознание подразделяется на общественное, групповое и индивидуальное:

- *общественное правосознание* включает в себя правовые идеи, взгляды, мнения, теории, которые присущи данному обществу;
- *групповое правосознание* – коллективное сознание социальных групп;
- *индивидуальное правосознание* – понимание смысла и роли права отдельным человеком.

2. С точки зрения адекватности оценки правовой действительности правосознание подразделяется на обыденное, научное и профессиональное:

- *обыденным правосознанием* обладают лица, не имеющие юридического образования;
- *профессиональным правосознанием* обладают практикующие юристы;
- *теоретическим правосознанием* обладают ученые-юристы.

Устойчивое правосознание общества может обеспечить достаточно прочный правопорядок и тем самым уменьшить роль возможных кризисов.

Правосознание составляет необходимую базу для формирования и развития правовой культуры общества.

Деформация правосознания – это его искажение, разрушение позитивных идей, убеждений, установок.

Выделяют виды деформации правосознания:

- правовой нигилизм;
- правовой инфантилизм;
- правовой фетишизм.

Сущность *правового нигилизма* выражается в общем негативно-отрицательном, неуважительном отношении к праву, законам, нормативному порядку, а с точки зрения корней, причин – в юридическом невежестве, косности, отсталости, правовой невоспитанности. Связан с осознанным игнорированием требований законов.

Правовой инфантилизм – недостаточность, несформированность правовых знаний при личной уверенности в хорошей юридической подготовке.

Правовой фетишизм – гипертрофированное представление о роли юридических средств в решении социально-экономических, политических и иных задач.

26.2. Правовая культура

Правовая культура – составная часть общей культуры общества, важнейший элемент правовой системы общества и условие для нормального функционирования государства.



Правовая культура – качественный уровень состояния правосознания общества, воплощенный в практике правового регулирования.

Иными словами, правовая культура общества – это совокупность ценностей, идей, внутренней потребности поведения личности в правовой сфере.

Функции правовой культуры:

1) праворегулятивная функция – обеспечение устойчивого и эффективного функционирования всех элементов правовой системы и общества в целом;

2) ценностно-нормативная функция проявляется в разнообразных фактах, которые приобретают ценностное значение;

3) прогностическая функция включает в себя научное прогнозирование и планомерность, правотворчество и реализацию права;

4) правосоциализаторская функция направлена на формирование правовых качеств личности;

5) коммуникативная функция обеспечивает общение граждан в юридической сфере.

Показатели правовой культуры:

- определенный уровень правосознания;
- надлежащая степень знания населением законов;
- высокий уровень уважения норм права, их авторитета;
- уровень правотворчества и реализации права.

Структурные элементы правовой культуры:

1) правосознание общества зависит от признания ценности прав и свобод человека, правовой информированности населения;

2) юридическая деятельность – теоретическая деятельность ученых-юристов, юридическое образование, правотворческая и правоприменительная деятельность;

3) система правовых (юридических) актов.

Структурные элементы правовой культуры представлены на рис. 26.2.

Правовая культура общества является условием обеспечения прав, свобод и безопасности личности.

Важные критерии правовой культуры общества – признание верховенства законов, уважение к демократическим правовым институтам,

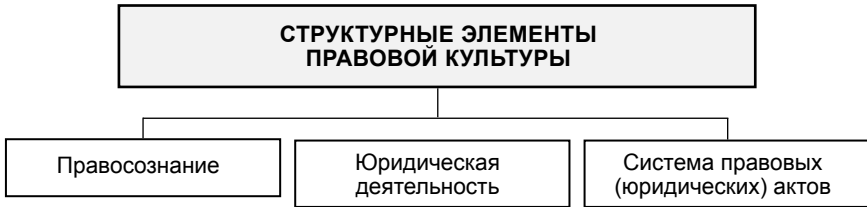


Рис. 26.2. Структурные элементы правовой культуры

правам и свободам человека и гражданина, строгое и неуклонное соблюдение законности и ряд других.

Совершенствование правовой культуры является условием формирования правового государства.

Правовая культура личности – необходимая предпосылка правового состояния общества, уровень познания правовых явлений, обладания ими.

Уровни правовой культуры:

1) обыденный уровень;

2) профессиональный уровень – глубокое знание законов, верное понимание принципов права, профессиональное отношение к праву и практике его применения;

3) теоретический (научный) уровень – научные знания о сущности, характере и взаимодействии правовых явлений вообще, которые вырабатываются коллективными усилиями ученых-философов, социологов, юристов, общественным опытом практических работников.

Правовая культура – комплексное явление, которое соединяет в себе элементы правосознания и практической юридической деятельности (правотворчество, юридическая техника, правоприменение и др.).

Состояние правовой культуры общества напрямую зависит от действующей в стране системы правового воспитания и образования, от уровня правовых знаний работников государственного аппарата.

Уровни правовой культуры представлены на рис. 26.3.

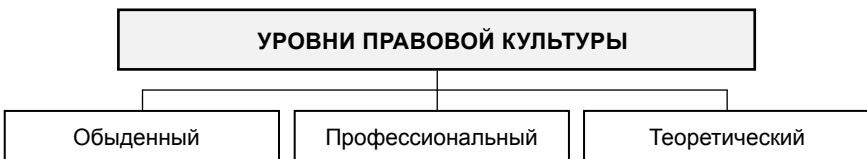


Рис. 26.3. Уровни правовой культуры

26.3. Правовое воспитание: цели, содержание и формы



Правовое воспитание – это целенаправленный процесс воздействия на сознание людей для формирования высокого уровня правовой культуры и правосознания.

Задачей правового воспитания является формирование уважения к праву, знаний о правовых предписаниях, правового поведения на основе знаний о праве, умения применять правовые знания на практике.

Правовое воспитание должно быть целенаправленной деятельностью общества и государства и должно строиться на основе государственных программ.

Субъекты правового воспитания – образовательные учреждения, государственные органы, образовательные организации, средства массовой информации.

Объекты правового воспитания – индивиды, отдельные группы населения, общество.

Содержание правового воспитания – формирование системы устойчивых правовых знаний, правовых навыков, правомерной мотивации поведения граждан, готовности отстаивать и законными способами защищать свои права.

Формы правового воспитания – правовое обучение, правовая пропаганда, правовая практика.



Контрольные вопросы и задания

Ответьте на вопросы.

1. Какую роль в обществе играет правовая культура?
2. Что составляет структуру правовой культуры общества и отдельной личности?
3. В чем выражаются особенности правосознания как формы общественного сознания?
4. Какие существуют уровни (формы) правовой культуры?
5. В чем особенность правосознания как формы общественного сознания?
6. Какова структура правосознания?
7. Как правовая идеология и правовая психология соотносятся с индивидуальным правосознанием?

8. Какие выделяют основные функции правосознания?
9. Как соотносятся правосознание и правовая культура?
10. Как проявляется правовой нигилизм в российском обществе?
11. В какой степени уровень развития правосознания общества зависит от культурно-исторических особенностей развития государства?
12. Чем профессиональное сознание юриста отличается от обыденного правосознания?
13. Какая существует взаимосвязь обыденного, профессионального и научно-теоретического уровней правовой культуры?
14. В чем заключается цель и задачи правового воспитания?
15. Как соотносятся правовая культура и правовое воспитание?

Задание 1. Составьте схему «Виды правосознания».

Задание 2. Составьте таблицу «Функции правосознания».

Задание 3. Определите виды деформации правосознания.

Задание 4. Определите формы правового воспитания.

Задание 5. Определите мероприятия по повышению уровня правовой культуры и правосознания.



Тесты

Укажите правильный ответ.

1. Правовое сознание – это...
 - а) совокупность правовых представлений, взглядов, идей и чувств, эмоций, установок и других проявлений, выражающих отношение людей к правовым явлениям общественной жизни;
 - б) уровень развития правовой культуры;
 - в) совокупность правовых и религиозных норм;
 - г) источник (форма) права.
2. Структура правосознания включает...
 - а) информационный, оценочный, волевой элементы;
 - б) правовую психологическую и правовую идеологию;
 - в) индивидуальное, групповое и общественное правосознание;
 - г) обыденное и научное правосознание.
3. Совокупность оценок, чувств, волевых переживаний индивида, социальных групп, общества в целом относительно правовой действительности – это...
 - а) правовая психология;

- б) правовая идеология;
- в) общественное правосознание;
- г) правовая культура.

4. Негативное искажение идейно-психологической сферы личности или общества, способное причинить вред правовому регулированию общественных отношений и проявляющее себя как в области сознания, так и в юридической практике, – это...

- а) деформация правосознания;
- б) глобализация правосознания;
- в) индивидуализация правосознания;
- г) примитивизация правосознания.

5. Установите соответствие между разновидностями профессиональной деформации юриста.

- | | |
|---|---|
| <ul style="list-style-type: none">1. Правовой нигилизм.2. Правовой инфантилизм.3. Негативно-правовой радикализм.4. Спекулятивно-правовой популизм.5. Нравственно-правовой конформизм. | <ul style="list-style-type: none">а) пассивное восприятие правовой действительности, подлаживание под сложившиеся стандарты нравственно-правового поведения, некритическое отношение к маргинальным требованиям и актам практической деятельности;б) пробельность и невоспитанность правового сознания, определяемые недостаточными юридическими знаниями и навыками для выполнения служебных функций;в) сформировавшееся противоправно ориентированное сознание должностного лица, которое использует профессиональные знания и навыки в личных целях;г) совокупность переживаний, чувств, настроений, эмоций, в которых отражается отношение людей к действующему и желаемому праву;д) негативно-отрицательное, неуважительное отношение к праву, законам, нормативному порядку;е) субъективный настрой должностного лица на внешнюю аффектацию своей личности и результатов деятельности. |
|---|---|

- 6.** К формам правового воспитания относятся...
- а) передача соответствующих правовых знаний, формирование положительного отношения к праву;
 - б) толкование права;
 - в) правовая психология и правовая идеология.
- 7.** Правовую культуру и правосознание соотносят следующим образом:
- а) правосознание входит в правовую культуру;
 - б) правосознание включает правовую культуру;
 - в) правовая культура характеризует деятельность человека, а правосознание – его психологическую характеристику;
 - г) правосознание – средство формирования правовой культуры.
- 8.** Качественное состояние правовой жизни общества, выраженное в уровне правосознания, совершенстве правовых актов и юридической практики и в иных правовых ценностях, – это...
- а) правовая культура;
 - б) общественное правосознание;
 - в) правопорядок как режим общественной жизни;
 - г) законность.

ОТВЕТЫ К ТЕСТАМ

Глава 1

1 – в; 2 – а; 3 – а; 4 – в; 5 – в; 6 – б; 7 – г; 8 – а.

Глава 2

1 – в; 2 – а, в, г, д; 3 – а.

Глава 3

1 – б; 2 – г; 3 – в; 4 – а; 5 – в.

Глава 4

1 – а, б, в, г; 2 – а; 3 – д; 4 – а; 5 – а, б, в.

Глава 5

1 – а; 2 – а.

Глава 6

1 – б; 2 – а, в, г.

Глава 7

1 – в; 2 – д; 3 – б; 4 – а; 5 – г; 6 – а.

Глава 8

1 – а; 2 – б; 3 – 1г, 2д, 3а, 4в, 5б.

Глава 9

1 – в; 2 – б; 3 – а; 4 – в; 5 – в; 6 – б; 7 – а.

Глава 10

1 – г; 2 – б; 3 – а; 4 – а; 5 – в; 6 – г; 7 – в; 8 – а; 9 – б; 10 – в;
11 – б, в, г; 12 – а.

Глава 11

1 – в; 2 – а; 3 – д; 4 – 1б, 2д, 3а, 4в, 5а, 6г, 7в; 5 – б; 6 – б, в; 7 – д;
8 – в; 9 – г.

Глава 12

1 – б, г; 2 – б; 3 – в; 4 – г; 5 – б; 6 – г; 7 – в; 8 – в.

Глава 13

1 – г; 2 – б; 3 – а; 4 – б, д, ж; 5 – а, г; 6 – в, е.

Глава 14

1 – г; 2 – б, д, е, з; 3 – б; 4 – а; 5 – б; 6 – в; 7 – б; 8 – а; 9 – 1е, 2ж, 3б,
4г, 5в, 6а, 7д; 10 – в; 11 – а, в, з, е; 12 – б, г, д, ж; 13 – 1г, 2в, 3а, 4д, 5б;
14 – б; 15 – в.

Глава 15

1 – а; 2 – б; 3 – а; 4 – а; 5 – в; 6 – в.

Глава 16

1 – б; 2 – б, в, д; 3 – а; 4 – в; 5 – а, б, г, е; 6 – б; 7 – б; 8 – в; 9 – а; 10 – б; 11 – б.

Глава 17

1 – б; 2 – а, б, в, г, д; 3 – б; 4 – а; 5 – а, б, д, в, г; 6 – а; 7 – а.

Глава 18

1 – в; 2 – а, б, г; 3 – а; 4 – б; 5 – 1в, 2г, 3а, 4б.

Глава 19

1 – в; 2 – б; 3 – а; 4 – г.

Глава 20

1 – а; 2 – б.

Глава 21

1 – б; 2 – а; 3 – г; 4 – а.

Глава 22

1 – б; 2 – а; 3 – б; 4 – б.

Глава 23

1 – а; 2 – б; 3 – а, б, г; 4 – г.

Глава 24

1 – б; 2 – б; 3 – б; 4 – г; 5 – а; 6 – а; 7 – а, в; 8 – а; 9 – а.

Глава 25

1 – в; 2 – а, в, д; 3 – б, г; 4 – а.

Глава 26

1 – а; 2 – б; 3 – в; 4 – а; 5 – 1д, 2б, 3в, 4е, 5а; 6 – а; 7 – г; 8 – а.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ

1. *Абдулаев М.И.* Теория государства и права / М.И. Абдулаев. – СПб.: Право, 2010.
2. *Алексеев С.С.* Общая теория права / С.С. Алексеев. – М.: Проспект, 2011.
3. *Бабаев В.К.* Теория государства и права в схемах и определениях / В.К. Бабаев, В.М. Баранов, В.А. Толстик. – М.: Юрист, 2005.
4. *Власенко Н.А.* Теория государства и права / Н.А. Власенко. – М.: Проспект, 2013.
5. *Графский В.Г.* Всеобщая история права и государства / В.Г. Графский. – М.: Норма, 2010.
6. *Григорьева И.В.* Теория государства и права / И.В. Григорьева. – Тамбов: Изд-во Тамб. гос. техн. ун-та, 2009.
7. *Давид Р.* Основные правовые системы современности: Монография / пер. с фр. Р. Давид, К. Жоффре-Спинози. – М.: Междунар. отношения, 2009.
8. *Датий А.В.* Судебная медицина и психиатрия / А.В. Датий. – М.: Риор, Инфра-М, 2013.
9. *Долгих Ф.И.* Правовое регулирование деятельности политических партий – теория и практика / Ф.И. Долгих. – М.: Маркет ДС, 2010.
10. *Долгих Ф.И.* Ликвидация политических партий / Ф.И. Долгих // Юридический мир. – 2013. – № 6.
11. *Долгих Ф.И.* Ликвидация региональных отделений и иных структурных подразделений политических партий / Ф.И. Долгих // Государственная власть и местное самоуправление. – 2014. – № 2.
12. *Долгих Ф.И.* Основания для отказа в государственной регистрации политической партии / Ф.И. Долгих // Юридический мир. – 2014. – № 3.
13. *Долгих Ф.И.* Государственный контроль за соответствием деятельности политических партий требованиям закона / Ф.И. Долгих // Девятый Международный научный конгресс «Роль бизнеса в трансформации российского общества – 2014». Сборник материалов. М., 2014.
14. *Зарецкий А.М.* Становление и развитие института парламентаризма в постсоветскую эпоху / А.М. Зарецкий // Восьмой Международный научный конгресс «Роль бизнеса в трансформации российского общества – 2013». Сборник материалов. М., 2013.
15. *Зарецкий А.М.* Особенности правового статуса Жокаргы Кенеса – парламента Каракалпакстана / А.М. Зарецкий // Мир современной науки. – 2014. – № 2.
16. *Кашанина Т.В.* Юридическая техника / Т.В. Кашанина. – М.: Норма, Инфра-М, 2011.

17. *Кашанина Т.В.* Основы российского права / Т.В. Кашанина, А.В. Кашанин. – М.: Норма, 2004.
18. *Лазарев В.В.* Общая теория права и государства / Под ред. В.В. Лазарева. – М.: Норма, 2010.
19. *Лазарев В.В., Липень С.В.* Теория государства и права / В.В. Лазарев, С.В. Липень. – М.: Спарк, 2004.
20. *Леже Р.* Великие правовые системы современности / Р. Леже. – М.: Волтерс Клувер, 2009.
21. *Марченко М.Н.* Правовые системы современного мира / М.Н. Марченко. – М.: Зерцало-М, 2009.
22. *Марченко М.Н.* Теория государства и права / М.Н. Марченко. – М.: Зерцало-М, 2013.
23. *Мелехин А.В.* Теория государства и права / А.В. Мелехин. – М.: Маркет ДС, 2007.
24. *Михлин А.С.* Уголовное право. Общая часть / А.С. Михлин. – М.: Юристъ, 2004.
25. *Мухаев Р.Т.* Хрестоматия по теории государства и права, политологии, истории политических и правовых учений: пособие для вузов, юридических и гуманитарных факультетов / Р.Т. Мухаев. – М.: ПРИОР, 2000.
26. *Нерсесянц В.С.* История политических и правовых учений / В.С. Нерсесянц. – М.: Норма, 2014.
27. *Осакве К.* Сравнительное правоведение в схемах и таблицах: общая и особенная части / К. Осакве. – М.: Дело, 2002.
28. *Петров А.В.* Теория государства и права / А.В. Петров. – Н. Новгород: Изд-во Нижегородского университета, 2010.
29. *Ромашов Р.А.* Теория государства и права (схемы и комментарии) / Под общ. ред. Р.А. Ромашова. – СПб., 2000.
30. *Симонишвили Л.Р.* Теория государства и права / Л.Р. Симонишвили. – М.: МФПА, 2008.
31. *Соловьев А.И.* Политология: Политическая теория. Политические технологии / А.И. Соловьев. – М.: Аспект Пресс, 2010.
32. *Старков О.В.* Теория государства и права: учебник / авт., ред. О.В. Старков, И. В. Упоров. – М.: Дашков и К°, 2012.
33. *Сюкияйнен Л.Р.* Мусульманское право. Вопросы теории и практики / Л.Р. Сюкияйнен. – М.: Наука, 1986.
34. *Сырых В.М.* Теория государства и права / В.М. Сырых. – М.: Юстицинформ, 2012.
35. Уголовное право Российской Федерации. Общая часть / под ред. В.С. Комиссарова, Н.Е. Крыловой, И.М. Тяжковой. – М.: Статут, СПС «КонсультантПлюс», 2012.
36. *Цыганов В.И.* Теория государства и права / В.И. Цыганов. – Н. Новгород: Вектор-ТиС, 2007.

ОГЛАВЛЕНИЕ

Предисловие	3
Раздел I. ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА	5
Глава 1. ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА КАК НАУКА И УЧЕБНАЯ ДИСЦИПЛИНА	6
1.1. Правоведение в системе общественных наук	6
1.2. Структура правоведения	7
1.3. Предмет теории государства и права	9
1.4. Функции теории государства и права	9
1.5. Система методов теории государства и права	11
Контрольные вопросы и задания	12
Тесты	14
Глава 2. ПОНЯТИЕ, ПРИЗНАКИ И СУЩНОСТЬ ГОСУДАРСТВА	17
2.1. Понятие и признаки государства	17
2.2. Основные теоретические подходы к определению сущности государства	19
Контрольные вопросы и задания	20
Тесты	21
Глава 3. ФУНКЦИИ ГОСУДАРСТВА	22
3.1. Понятие функций государства	22
3.2. Классификация функций государства	23
3.3. Формы и методы осуществления функций государства	24
Контрольные вопросы и задания	26
Тесты	27
Глава 4. ФОРМА ГОСУДАРСТВА	28
4.1. Понятие и основные элементы формы государства	28
4.2. Форма правления	29
4.3. Форма государственного устройства	32
4.4. Политический (государственный) режим	35
Контрольные вопросы и задания	39
Тесты	40

Глава 5. МЕХАНИЗМ ГОСУДАРСТВА.....	42
5.1. Структура механизма государства.....	42
5.2. Государственные органы.....	43
Контрольные вопросы и задания	45
Тесты.....	46
Глава 6. ПОЛИТИЧЕСКАЯ СИСТЕМА ОБЩЕСТВА.....	47
6.1. Понятие и структура политической системы общества.....	47
6.2. Общественные, религиозные и иные объединения.....	49
6.3. Государство в политической системе общества	51
Контрольные вопросы и задания	53
Тесты.....	54
Глава 7. ТЕОРИИ ПРОИСХОЖДЕНИЯ ГОСУДАРСТВА	55
7.1. Предпосылки происхождения государства	55
7.2. Теории происхождения государства и права	56
Контрольные вопросы и задания	60
Тесты.....	61
Глава 8. ТИПОЛОГИЯ ГОСУДАРСТВА	63
8.1. Понятие типологии государства	63
8.2. Формационный подход	63
8.3. Цивилизационный подход	65
Контрольные вопросы и задания	67
Тесты.....	68
Глава 9. ПРАВОВОЕ ГОСУДАРСТВО И ГРАЖДАНСКОЕ ОБЩЕСТВО	69
9.1. Правовое государство	69
9.2. Гражданское общество	72
Контрольные вопросы и задания	74
Тесты.....	75
Раздел II. ТЕОРИЯ ПРАВА.....	77
Глава 10. ПРАВО В СИСТЕМЕ НОРМАТИВНОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ.....	78
10.1. Нормативное регулирование и его виды.....	78
10.2. Понятие, признаки и принципы права.....	80
10.3. Функции права.....	84
10.4. Соотношение права и государства, права и экономики.....	85
Контрольные вопросы и задания.....	87

Тесты	88
Глава 11. ПРАВОПОНИМАНИЕ	91
11.1. Концепции правопонимания	91
11.2. Проблемы современного правопонимания	95
Контрольные вопросы и задания	96
Тесты	97
Глава 12. ИСТОЧНИКИ ПРАВА	100
12.1. Виды источников права	100
12.2. Нормативно-правовые акты	101
12.3. Действие нормативно-правовых актов	103
Контрольные вопросы и задания	104
Тесты	105
Глава 13. ПРАВОТВОРЧЕСТВО	107
13.1. Понятие, цели и принципы правотворчества	107
13.2. Виды правотворчества	109
13.3. Стадии правотворческого процесса	110
13.4. Особенности законотворческого процесса в Российской Федерации	111
Контрольные вопросы и задания	113
Тесты	114
Глава 14. ПРАВОВАЯ НОРМА	116
14.1. Правовая норма: понятие, признаки, виды	116
14.2. Структура правовой нормы	121
14.3. Соотношение правовой нормы и статьи нормативно-правового акта	127
Контрольные вопросы и задания	127
Тесты	129
Глава 15. СИСТЕМА ПРАВА	133
15.1. Понятие и структура системы права	133
15.2. Предмет и методы правового регулирования	138
15.3. Соотношение системы права и системы законодательства	139
Контрольные вопросы и задания	141
Тесты	141
Глава 16. ПРАВООТНОШЕНИЯ	143
16.1. Понятие и признаки правоотношений	143
16.2. Структура правоотношений	144
16.3. Юридические факты	146

Контрольные вопросы и задания	148
Тесты.....	149
Глава 17. РЕАЛИЗАЦИЯ ПРАВА.....	152
17.1. Формы реализации права.....	152
17.2. Применение норм права.....	152
Контрольные вопросы и задания	156
Тесты.....	156
Глава 18. СИСТЕМАТИЗАЦИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА	158
18.1. Понятие систематизации законодательства	158
18.2. Виды систематизации нормативных актов	159
Контрольные вопросы и задания	162
Тесты.....	163
Глава 19. ЗАКОННОСТЬ И ПРАВОПОРЯДОК.....	165
19.1. Требования, принципы и гарантии законности.....	165
19.2. Понятие и принципы правопорядка.....	167
Контрольные вопросы и задания	168
Тесты.....	168
Глава 20. ПРАВОМЕРНОЕ ПОВЕДЕНИЕ	170
20.1. Понятие правомерного поведения.....	170
20.2. Виды правомерного поведения.....	170
Контрольные вопросы и задания	172
Тесты.....	172
Глава 21. ПРАВОНАРУШЕНИЕ	173
21.1. Понятие и признаки правонарушения	173
21.2. Состав правонарушения.....	176
21.3. Виды правонарушений.....	179
Контрольные вопросы и задания	181
Тесты.....	182
Глава 22. ЮРИДИЧЕСКАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ	183
22.1. Понятие, функции и принципы юридической ответственности	183
22.2. Виды юридической ответственности.....	185
Контрольные вопросы и задания	187
Тесты.....	187
Глава 23. ПРАВОВЫЕ СЕМЬИ	189
23.1. Понятие правовой семьи	189
23.2. Англосаксонская правовая семья.....	190

23.3. Романо-германская правовая семья.....	192
23.4. Религиозные правовые семьи.....	193
23.5. Традиционные правовые семьи.....	199
Контрольные вопросы и задания	202
Тесты.....	203
Глава 24. ТОЛКОВАНИЕ ПРАВА.....	204
24.1. Понятие толкования права	204
24.2. Способы толкования права.....	205
24.3. Виды толкования	206
24.4. Акты толкования права	209
Контрольные вопросы и задания	210
Тесты.....	211
Глава 25. МЕХАНИЗМ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ.....	213
25.1. Механизм правового регулирования: понятие и способы.....	213
25.2. Стадии, структура и содержание механизма правового регулирования.....	216
Контрольные вопросы и задания	217
Тесты.....	218
Глава 26. ПРАВОВАЯ КУЛЬТУРА ОБЩЕСТВА, ПРАВОСОЗНАНИЕ И ПРАВОВОЕ ВОСПИТАНИЕ	220
26.1. Правосознание.....	220
26.2. Правовая культура.....	222
26.3. Правовое воспитание: цели, содержание и формы.....	224
Контрольные вопросы и задания	224
Тесты.....	225
Ответы к тестам.....	228
Список литературы.....	230

Учебное издание

**Зарецкий Андрей Михайлович,
Долгих Федор Игоревич**

ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

Учебник

Редактор *А.М. Корепанова*
Корректор *С.И. Выгузова*
Компьютерная верстка: *Ю.В. Калиничева*
Дизайн обложки *Синергия Дизайн*

Подписано в печать 14.10.2014. Формат 60х90 ¹/₁₆. Печать офсетная.
Усл. п.л. 15. Тираж 800 экз. Заказ .

Московский финансово-промышленный университет «Синергия»
125190, Москва, Ленинградский просп., д. 80, корп. Г, оф. 612.
Тел. (495) 663-93-88, доб. 1733.

Отпечатано в полном соответствии с качеством
предоставленных материалов в ОАО «Дом печати – ВЯТКА».

610033, г. Киров, ул. Московская, 122.

Факс: (8332) 53-53-80, 62-10-36.

<http://www.gipp.kirov.ru>, e-mail: pto@gipp.kirov.ru

УНИВЕРСИТЕТ «СИНЕРГИЯ»

Тысячи абитуриентов по всему миру уже выбрали нас!

Крупнейший инновационный вуз страны, известный исследовательский и научный центр. Образовательные программы Университета реализуются по самым востребованным направлениям и профилям профессиональной подготовки, в их основе — акцент на гармоничное сочетание фундаментальных теоретических знаний и актуальных практических умений и навыков. Их отличает использование современных технологий преподавания, учет потребностей слушателей разного возраста и образа жизни, нацеленность на успешное трудоустройство выпускников.

Программы Университета признаны по всему миру. «Синергия» входит в Международную ассоциацию Университетов (International Association of Universities) и Великую хартию университетов (Magna Charta Universitatum), что подтверждает высокое качество программ и соответствующий статус вуза на мировом рынке образования.

Выпускники Университета «Синергия» получают диплом государственного образца Российской Федерации, а также общеевропейское приложение Diploma Supplement, разработанное Европейской комиссией совместно с Советом Европы и UNESCO.



Более 35 000 студентов



Все этапы образования:
от колледжа до аспирантуры и MBA



Более 70 000 выпускников



Лучшие преподаватели и спикеры



8 факультетов и 43 кафедры



Трудоустройство в ведущие
компании России и других стран



10 филиалов и 47 представительств
в регионах России и за рубежом



Собственный венчурный фонд
и бизнес-инкубатор



Подразделения в Великобритании,
США, Израиле, Сингапуре
и Объединенных Арабских Эмиратах





Яркая студенческая жизнь
и многое другое





УНИВЕРСИТЕТ
СИНЕРГИЯ БОЛЬШЕ ЧЕМ
ОБРАЗОВАНИЕ

 www.синергия.рф
 8 800 100 00 11, 8 (495) 545-43-45

ФАКУЛЬТЕТЫ



МАГИСТРАТУРА

Сегодня студентами магистратуры Университета «Синергия» являются не только вчерашние выпускники бакалавриата, но и взрослые люди — состоявшиеся и успешные профессионалы, испытывающие потребность в получении новых современных знаний.

Магистратура — это гарантия вашего успешного профессионального будущего. Обладатель степени магистра — квалифицированный профессионал с углубленной специализацией, способный решать самые сложные задачи.

Основная задача магистратуры — подготовить профессионалов для успешной карьеры в российских и международных компаниях, а также для аналитической, консультационной, научно-исследовательской деятельности.

Степень магистра является международной и позволяет продолжить карьеру в любой точке мира.

Программы магистратуры:

- Менеджмент в гостиничном и ресторанном бизнесе
- Стратегический менеджмент
- Информационный менеджмент
- Реклама и связи с общественностью
- Управление человеческими ресурсами
- Финансы
- Банковский менеджмент
- Гражданское право

Формы обучения: заочная классическая и заочная с применением дистанционных технологий.

Срок обучения — 2 года и 6 месяцев.

