

ТЕОРИЯ
ГОСУДАРСТВА
И ПРАВА

АННОТАЦИЯ

В курсе лекций по теории государства и права излагаются ключевые понятия и категории современной юридической науки. Он подготовлен с учетом опыта преподавания на дневном, вечернем и заочном отделениях юридического факультета Российского Университета дружбы народов, других московских юридических вузов. Настоящее издание адаптировано к самостоятельным формам изучения теории государства и права - оно содержит вопросы для самоконтроля, тесты и методические указания по курсу. Дается список рекомендуемой современной литературы по всем темам, а также примерный перечень вопросов, обычно выносимых на экзамен.

Данный курс лекций может быть использован для всех форм обучения, рекомендован студентам и преподавателям юридических вузов.

СОДЕРЖАНИЕ КУРСА

ВВОДНОЕ ЗАНЯТИЕ

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

Часть I. ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА

Тема 2. ПРОИСХОЖДЕНИЕ ГОСУДАРСТВА

Тема 3. ТЕОРИИ ПРОИСХОЖДЕНИЯ ГОСУДАРСТВА

Тема 4. ПОНЯТИЕ И СУЩНОСТЬ ГОСУДАРСТВА

Тема 5. ФУНКЦИИ ГОСУДАРСТВА

Тема 6. ФОРМЫ ГОСУДАРСТВА

Тема 7. МЕХАНИЗМ ГОСУДАРСТВА

Тема 8. ПОЛИТИЧЕСКАЯ СИСТЕМА ОБЩЕСТВА

ЧАСТЬ II. ТЕОРИЯ ПРАВА

Тема 9. ПРОИСХОЖДЕНИЕ И ПОНЯТИЕ ПРАВА

Тема 10. ПРАВО И ИНЫЕ СОЦИАЛЬНЫЕ НОРМЫ

Тема 11. НОРМЫ ПРАВА

Тема 12. ИСТОЧНИКИ (ФОРМЫ) ПРАВА

Тема 13. ПРАВОТВОРЧЕСТВО

Тема 14. СИСТЕМА ПРАВА

Тема 15. ПРАВОВЫЕ ОТНОШЕНИЯ

Тема 16. ПРИМЕНЕНИЕ ПРАВА

Тема 17. ТОЛКОВАНИЕ ПРАВОВЫХ НОРМ

Тема 18. РЕАЛИЗАЦИЯ И ЭФФЕКТИВНОСТЬ ПРАВА

Тема 19. ПРАВОСОЗНАНИЕ И ПРАВОВАЯ КУЛЬТУРА

Тема 20. ГОСУДАРСТВО, ПРАВО И ЛИЧНОСТЬ

Тема 21. ПРАВОМЕРНОЕ ПОВЕДЕНИЕ, ПРАВОНАРУШЕНИЕ И ЮРИДИЧЕСКАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ

Рекомендуемая литература

Методические указания к изучению курса “Теория государства и права” для студентов - заочников

ВОПРОСЫ К ЭКЗАМЕНУ

ПРОГРАММА КУРСА "Теория государства и права"

ВВОДНОЕ ЗАНЯТИЕ

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

Понятие и предмет теории государства и права. Место теории государства и права в системе общественных и юридических наук. Функции теории государства и права. Приемы и методы научного исследования государства и права.

ЛИТЕРАТУРА

Общая теория права. Под ред. Пиголкина А. С. М., 1996. Гл. 1, с. 7-40.
Общая теория права и государства. Под ред. Лазарева В. В. М., 1994, тема 1, с. 3-29.
Хропанюк В. Н. Теория государства и права. М., 1993. Гл. 1, с. 7-17.

Часть I

ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА

Тема 2. ПРОИСХОЖДЕНИЕ ГОСУДАРСТВА

Первобытное общество, характеристика его присваивающей экономики, общественной власти и социальных норм. Основные черты общественной власти в первобытном обществе. Переход от присваивающей экономики к производящей экономики (неолитическая революция) как определяющий фактор возникновения государства. Раннее государство. Основные причины и формы возникновения государства. Отличие государства от организации общественной власти в первобытном обществе.

ЛИТЕРАТУРА

Общая теория права. Под ред. проф. А. С. Пиголкина. М., 1996. Гл. 2, параграфы 1-4, с. 40-54.
Общая теория права и государства. Под ред. Лазарева В. В. М., 1994. Тема 5.1, с. 40-53.
Теория государства и права. Выпуск 1. Под редакцией Венгерова А. Б. М., 1993, с. 22-48.
Теория государства и права. Выпуск 1. Под ред. проф. Манова Г. Н. М., 1995, гл. 1, параграф 1-3, с. 1-12.
Куббель Л.Е. Очерки потестарной и политической этнографии. М. 1988.

Тема 3. ТЕОРИИ ПРОИСХОЖДЕНИЯ ГОСУДАРСТВА

Плюрализм подходов к вопросу о причинах происхождения государства. Краткая характеристика основных теорий происхождения государства: теологической, патриархальной, договорной, теории насилия, органической, психологической, марксистской, ирригационной.

ЛИТЕРАТУРА

Общая теория права и государства. Под ред. Лазарева В.В. М., 1994. Тема 5, с. 40-44.
Теория государства и права. Вып. 1. Под ред. Венгерова А.Б. М., 1993, с. 48-56.
Хропанюк В. И. Теория государства и права. М., 1993. Гл. 11, параграфы 2-3, с. 19-22.

Тема 4. ПОНЯТИЕ И СУЩНОСТЬ ГОСУДАРСТВА

Понятие государства. Классовое и общесоциальное в природе государства. Относительная самостоятельность государства по отношению к обществу. Отличие государства от других учреждений и организаций современного общества. Гражданское общество и правовое государство. Основные черты правового государства.

ЛИТЕРАТУРА

Общая теория права и государства. Под ред. Лазарева В. В. М., 1994. Тема 6, с.55-64, тема 8.1-8.4, с.72-81.
Общая теория права. Под ред. Пиголкина А. С. М., 1996., гл. III, параграф 1, с. 61-63.

Теория государства и права. Вып. 1. Под ред. Венгерова А. Б. М., 1993, с. 87-122.

Хропанюк В. И. Теория государства и права. Гл. III, с. 33-48. М., 1993.

Чиркин В. Е. Об определении государства. "Государство и право", 1993, №8.

Тема 5. ФУНКЦИИ ГОСУДАРСТВА

Понятие функций государства. Функции государства и его социальная природа. Соотношение понятий "функции государства" и "политика государства". Классификация функций государства. Средства осуществления функций государства. Соотношение понятий "функция государства" и "функция органа государства". Правовая форма осуществления функции государства.

ЛИТЕРАТУРА

Общая теория права. Под ред. Пиголкина А. С. М., 1996, гл. 3, параграф 2, с. 63-69.

Общая теория права и государства. Под ред. Лазарева В. В. М., 1994. Тема 4.3. с.37, тема 2.1.3, с.239-242.

Теория государства и права. Вып. 2. Под ред. Венгерова А. Б. М., 1994, с. 39-57.

Хропанюк В. И. Теория государства и права. М., 1993, Гл. VI. с. 117- 130.

Тема 6. ФОРМЫ ГОСУДАРСТВА

Понятие формы государства. Формы правления. Монархия и республика, их юридические признаки. Разновидности монархии и республики как формы правления. Формы государственного устройства. Унитарное и федеративное государство. Понятие конфедерации. Политический (государственный) режим, его разновидности.

ЛИТЕРАТУРА

Общая теория права. Под ред. Пиголкина А. С. М., 1993, Гл. IV. с. 71- 82.

Общая теория права и государства. Под ред. Лазарева В. В. М., 1994. Тема 4.4, с. 38; тема 22, с. 255-269..

Теория государства и права. Вып. 2. Под ред. Венгерова А. Б. М., 1994, с. 3-39.

Хропанюк В. И. Теория государства и права. М., 1993, Гл. V, параграф 2., 0.72-100.

Тема 7. МЕХАНИЗМ ГОСУДАРСТВА

Понятие механизма государства. Соотношение понятий "механизм государства" и "государственный аппарат". Признаки органа государства. Государственные органы и их классификация. Принципы построения структуры государственных органов.

ЛИТЕРАТУРА

Общая теория права и государства. Под ред. Лазарева В. В. М., 1994. Тема 23, с. 269-285.

Теория государства и права. Вып. 2. Под ред. Венгерова А. Б. М., 1993, с. 54-56.

Хропанюк В. И. Теория государства и права, М., 1993. Гл. VI, с. 100-116.

Тема 8. ПОЛИТИЧЕСКАЯ СИСТЕМА ОБЩЕСТВА

Понятие политической системы общества. Ее основные элементы. Роль и функции политической системы. Виды политических систем. Роль государства в политической системе общества.

ЛИТЕРАТУРА

Общая теория права и государства. Под ред. Лазарева В. В. М., 1994, Тема 28, с. 325-338.

ЧАСТЬ II

ТЕОРИЯ ПРАВА

Тема 9. ПРОИСХОЖДЕНИЕ И ПОНЯТИЕ ПРАВА

Причины и закономерности происхождения права. Социальное регулирование в первобытном обществе. Правовое значение ритуализированных агрокалендарей ранних земледельческих обществ. Переход от "мононорм" присваивающей экономики к нормам права производящей экономики. Понятие и функции права. Признаки права, отличающие его

от социальных норм первобытного общества. Основные концепции сущности права (теологическая, теория естественного права, нормативизм, психологическая теория права, марксистская теория права, социологическая школа права).

ЛИТЕРАТУРА

Алексеев С. С. Государство и право. Начальный курс. М., 1993. Часть II, с. 46-66.
Общая теория права. Под ред. Пиголкина А. С. М., 1996. с. 40-61, Гл. V, с. 82- 102.
Теория государства и права. Вып. 1. Под ред. Венгерова А. Б. М., 1993, Тема 3, с. 57-87.
Теория права и государства. Под ред. Манова Г. Н. М., 1995. Гл. 1, параграф 4, с. 12-17.
Общая теория права и государства. Под ред. Лазарева В. В. М., 1994. Темы 5.5, 5.6, с. 53-61, тема 10, с. 94-111.
Хропанюк В. Н. Теория государства и права. М., 1993. Гл. VIII, параграф 1, с. 130-143.

Тема 10. ПРАВО И ИНЫЕ СОЦИАЛЬНЫЕ НОРМЫ

Разновидности социальных норм. Право в системе социальных норм. Общее и особенное между правом и иными социальными нормативными регуляторами. Соотношение права и морали.

ЛИТЕРАТУРА

Алексеев С. С. Теория права. М., 1994. Гл. 3, параграф 3, с. 67-71.
Общая теория права. Под ред. Пиголкина А. С. М., 1996. Гл. VI, с. 103-120; Гл. VII, с. 120-127.
Теория права и государства. Под ред. Манова Г. Н. М., 1995, Гл. IV, с. 92-129.
Хропанюк В. Н. Теория государства и права. М., 1993. Гл. IX, с. 150-157.
Лифшиц Р. З. Теория права. М., 1994.

Тема 11. НОРМЫ ПРАВА

Понятие нормы права. Признаки нормы права. Логическая структура правовой нормы. Норма права и статья нормативного правового акта. Классификация правовых норм.

ЛИТЕРАТУРА

Общая теория права. Под ред. Пиголкина А. С. М., 1996. Гл. X, с. 159-173.
Общая теория права и государства. Под ред. Лазарева В. В. М., 1994. Тема 11.3, с. 118-121.
Хропанюк В. Н. Теория государства и права. М., 1993. Гл. XI, 171-179.

Тема 12. ИСТОЧНИКИ (ФОРМЫ) ПРАВА

Понятие и виды источников права. Закон как источник права. Верховенство закона. Виды законов. Подзаконные нормативные правовые акты. Действие нормативных правовых актов во времени, в пространстве и по кругу лиц. Незаконодательные источники права (судебный прецедент, принципы права, правовая доктрина, нормативный договор, правовой обычай и деловое обыкновение).

ЛИТЕРАТУРА

Общая теория права. Под ред. Пиголкина А. С. М., 1996. Гл. XI, с. 173- 191.
Общая теория права и государства. Под ред. Лазарева В. В. М., 1994. Тема 3.2, с. 29; тема 11.
Теория права и государства. Под ред. Манова Г. Н. М., 1995. Гл. VI, с. 141-178; гл. VII, с. 178-200.
Давид Р. Основные правовые системы современности. М., 1988.

Тема 13. ПРАВОТВОРЧЕСТВО

Понятие правотворчества. Правотворчество, его виды, стадии и формы. Техника правотворчества. Систематизация источников права (понятие и виды). Инкорпорация и кодификация.

ЛИТЕРАТУРА

Общая теория права. Под ред. Пиголкина А. С. М., 1996. Гл. XIII, с. 214-235, гл. XIV.

Общая теория права и государства. Под ред. Лазарева В. В. М., 1994. Тема 11.1, с. 111-115, тема 11.7, с. 133-135.

Хропанюк В. Н. Теория государства и права. М., 1993, гл. XII, параграфы 3-4, с. 186-192.

Тема 14. СИСТЕМА ПРАВА

Понятие системы права. Отрасль права и правовой институт. Предмет и метод как основания деления права на отрасли. Материальное и процессуальное право. Частное и публичное право. Внутригосударственное (национальное) и международное право.

ЛИТЕРАТУРА

Общая теория права. Под ред. Пиголкина А. С. М., 1996, гл. XII, с. 191- 214; гл. XXII, с. 355-391.

Общая теория права и государства. Под ред. Лазарева В. В. М., 1994. Тема 3.16, с. 36; тема 20, с. 218-232.

Хропанюк В. Н. Теория государства и права. М., 1993, гл. XV, с. 210-220.

Давид Р. Основные правовые системы современности. М., 1988.

Тема 15. ПРАВОВЫЕ ОТНОШЕНИЯ

Понятие правовых отношений. Их основные виды. Состав (элементы) правоотношений. Содержание правоотношений. Субъективное право и юридическая обязанность. Субъекты правоотношений. Правоспособность, дееспособность и деликтоспособность субъектов правоотношений. Объекты правоотношений. Юридические факты, их классификация.

ЛИТЕРАТУРА

Общая теория права. Под ред. Пиголкина. А. С. М., 1996. Гл. XV, с. 252-270.

Общая теория права и государства. Под ред. Лазарева В. В. М., 1994. Тема 12, с. 139-151.

Хропанюк В. Н. Теория государства и права. М., 1993. Гл. XVI, с. 220-237.

Теория права и государства. Под ред. Манова Г. Н. М., 1995. Гл. V, с. 129-140.

Тема 16. ПРИМЕНЕНИЕ ПРАВА

Понятие применения права. Стадии процесса применения норм права. Основные требования к применению норм права. Акты применения норм права, их виды. Отличие актов применения норм права от нормативно-правовых актов. Пробел в праве. Способы преодоления пробелов в праве.

ЛИТЕРАТУРА

Общая теория права. Под ред. Пиголкина А. С. М., 1996. Гл. XVII. параграфы 2-6, с. 286-301.

Общая теория права и государства. Под ред. Лазарева В. В. М., 1994. Тема 15.2, с. 174-177.

Хропанюк В. Н. Теория государства и права. М., 1993. Гл. XIII, параграфы 2, 3, 5, с. 193-199, 201-203.

Теория права и государства. Под ред. Манова Г. И. М., 1995. Гл. VIII, параграф 4, с. 208-210.

Тема 17. ТОЛКОВАНИЕ ПРАВОВЫХ НОРМ

Понятие толкования норм права. Уяснение содержания нормы права. Разъяснение содержания нормы права. Способы и приемы толкования правовых норм. Виды толкования. Принципы толкования. Объем толкования.

ЛИТЕРАТУРА

Общая теория права. Под ред. Пиголкина А. С. М., 1996. Гл. XVIII, с. 301-317.

Общая теория права и государства. Под ред. Лазарева В. В. М., 1994. Тема 15.3, с. 177-180.

Хропанюк В. Н. Теория государства и права. М., 1993. Гл. XIV, с. 203-210.

Теория права и государства. Под ред. Манова Г. И. М., 1995. Гл. VIII. параграф 7, с. 213-217.

Тема 18. РЕАЛИЗАЦИЯ И ЭФФЕКТИВНОСТЬ ПРАВА

Понятие реализации права и ее основные формы. Роль правоприменения в реализации права. Соотношение понятий "правовое воздействие" и "механизм правового регулирования".

Основные элементы механизма правового регулирования. Понятие эффективности права. Критерии оценки эффективности правовых норм. Оценка эффективности правоприменительных актов.

ЛИТЕРАТУРА

Общая теория права. Под ред. Пиголкина А. С. М., 1993. Гл. XVII, параграф 1, с. 282-286.
Общая теория права и государства. Под ред. Лазарева В. В. М., 1994. Тема 15.1, с. 170-174; тема 26.2, с. 307-310.
Хропанюк В. Н. Теория государства и права. М., 1993. Гл. XIII, параграф 1, с. 192-193; гл. XVIII, параграф 1, с. 244-246.
Теория права и государства. Под ред. Манова Г. И. М., 1995. Гл. VIII. параграфы 1-3, 5-6, с. 200-208, 210-213.

Тема 19. ПРАВОСОЗНАНИЕ И ПРАВОВАЯ КУЛЬТУРА

Понятие и виды правосознания. Структура правосознания. Правовая идеология и правовая психология. Право и правосознание. Понятие правовой культуры.

ЛИТЕРАТУРА

Общая теория права. Под ред. Пиголкина А. С. М., 1996. Гл. IX, с. 150- 159.
Общая теория права и государства. Под ред. Лазарева В. В. М., 1994. Тема 3.9, с. 33; тема 14. с. 159-170; тема 31.2, с. 350-353.
Хропанюк В. Н. Теория государства и права. М., 1993. Гл. IX. параграф 4, с. 157-159.

Тема 20. ГОСУДАРСТВО, ПРАВО И ЛИЧНОСТЬ

Понятия "человек", "личность", "гражданин". Гражданин как член государственной организации общества. Понятие правового статуса личности и его разновидности. Гарантии прав и свобод человека и гражданина. Материальные и юридические гарантии прав и свобод человека и гражданина.

ЛИТЕРАТУРА

Общая теория права. Под ред. Пиголкина А. С. М., 1996. Гл. 8, с. 132-150.
Общая теория права и государства. Под ред. Лазарева В.В. М., 1994. Тема 27, с. 310-325; тема 28, с. 325-338, тема 29, с 338-343.
Теория права и государства. Под ред. Манова Г.Н., М., 1995. Гл. 9, с. 217-243.

Тема 21. ПРАВОМЕРНОЕ ПОВЕДЕНИЕ, ПРАВОНАРУШЕНИЕ И ЮРИДИЧЕСКАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ

Понятие правомерного поведения, его социальная и юридическая характеристика. Понятие и виды правонарушений. Состав правонарушения. Понятие и виды юридической ответственности. Принципы юридической ответственности.

ЛИТЕРАТУРА

Общая теория права. Под ред. Пиголкина А. С. М., 1996. Гл. XIX, с. 317-332; гл. XX, с. 332-343.
Общая теория права и государства. Под ред. Лазарева В. В. М., 1994. Тема 18, с. 197-210; тема 26.1,0. 303-307.
Хропанюк В. Н. Теория государства и права. М., 1993. Гл. XVIII, с. 237-243.

ВВОДНОЕ ЗАНЯТИЕ

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

Каждая наука ставит перед собой цель получить объективные, достоверные и систематизированные данные об окружающей действительности. С точки зрения предмета изучения все науки делятся на две большие группы - естественные и общественные. Так, общественные науки изучают процессы, протекающие в человеческом обществе.

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

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

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

Эта структура в целом выглядит следующим образом:

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

2. **Отраслевые юридические науки.** Это - науки **конституционного, гражданского, уголовного, трудового, административного права** и т.д. Они изучают нормы материального права по отраслям.

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

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

5. **Прикладные юридические науки - судебная статистика, судебная медицина, судебная психиатрия, криминалистика и криминология** и т.д.

Не следует смешивать название предмета науки и название самой науки. Так, конституционное право - это отрасль права, а изучает ее наука конституционного права. При этом, в каждой стране существует своя совокупность юридических наук. Поэтому правильно использовать, например, такие термины - "российская наука конституционного права", "американская наука конституционного права" и т.д.

Теория государства и права как самостоятельная юридическая наука имеет свой собственный предмет изучения. Являясь теоретической дисциплиной, она **выявляет и изучает наиболее общие закономерности возникновения, развития и функционирования государства и права.** Поэтому, основные понятия, которыми оперирует эта наука, носят абстрактный, обобщенный характер. В ней формулируются основные юридические термины, которые используются в других юридически дисциплинах, в текстах законов. Поэтому начинающему юристу просто необходимо в первую очередь усвоить положения науки теории государства и права, прежде чем переходить к изучению отраслевых юридических наук.

Наука теории государства и права развивается во взаимодействии с другими юридическими науками. Обогащая их новыми теоретическими категориями, она, вместе с тем, вырабатывает их на основе конкретных данных, полученных другими юридическими науками.

В науке теории государства и права используется широкий набор **методов** познания государственно-правовых явлений. Одним из таких методов является **формально-логический.** Наряду с ним используются **сравнительный и исторический** методы. Для получения обобщенных представлений о государстве и праве применяется **метод**

абстрагирования. В исследуемых явлениях выделяются только существенные черты и опускается случайное, частное, нехарактерное.

Современная российская наука теории государства развивается на основе демократических и гуманистических традиций. Она выступает мощным средством формирования нового юридического мировоззрения профессионалов-правоведов, российского общества в целом, столь необходимого ему в условиях политических, экономических и правовых реформ.

ЛИТЕРАТУРА

Общая теория права. Под ред. Пиголкина А. С. М., 1996. Гл. 1, с. 7-40.

Общая теория права и государства. Под ред. Лазарева В. В. М., 1994, тема 1, с. 3-29.

Хропанюк В. Н. Теория государства и права. М., 1993. Гл. 1, с. 7-17.

Вопросы для самоконтроля

1. Что изучают юридические науки?
2. Назовите общетеоретические и исторические юридические науки
3. Приведите примеры отраслевых юридических наук
4. Какие Вы знаете прикладные юридические науки?
5. Что представляет собой предмет теории государства и права?

Часть I

ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА

Тема 2. ПРОИСХОЖДЕНИЕ ГОСУДАРСТВА

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

Государство и право существовали не всегда. Они появились на известной ступени развития человечества. Современная антропология доказала, что человек современного, кроманьонского типа (неонантроп) существует около сорока тысяч лет. Между тем первые государственные образования появились около пяти тысяч лет тому назад. Отсюда следует, что десятки тысяч лет люди современного типа, неонантропы, существовали, не зная государства.

Самые ранние формы объединения предков современного человека - архоантропов и палеоантропов - были связаны с неупорядоченными (временными) семейно-родовыми связями. Это могли быть отдельные "семьи" или первобытные стада, использующие самые примитивные орудия труда - необработанные палки, колья, камни.

Только спустя многие тысячелетия первобытные люди научились создавать более совершенные орудия труда - обработанные каменные топоры, копья, скребки и т.п., а также добывать огонь, строить примитивные жилища. Одновременно возникли более устойчивые сообщества людей - первобытные родовые общины, где все члены рода были связаны кровными узами.

Род был наиболее естественной формой связи между предками и потомками первобытного человека. Установление экзогамии, т.е. брачных отношений только между представителями разных родов и соответственно запрета на кровосмешение внутри рода, явилось одним из важнейших завоеваний родового строя.

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

Экономика родового строя была присваивающей (люди получали готовый продукт от дикой природы путем охоты, собирательства, рыбной ловли). Полученный продукт

составлял общую собственность родовой общины. Прибавочного продукта присваивающая экономика, как правило, не давала.

Таким образом, **род (или первобытная родовая община) представлял собой объединение людей на основе кровного родства, совместного коллективного труда, общей собственности на орудия труда и продукты производства.** Из этих условий проистекали равенство социального положения, единство интересов и сплоченность членов рода.

Отсюда вытекали соответствующие **формы организации общественной власти и управления.** В управлении участвовали все взрослые члены рода - как мужчины, так и женщины. **Высшим органом власти было общее собрание,** на котором решались вопросы, касающиеся всего рода. Собрание избирало старейшину, военных вождей, предводителей охоты, которые управляли повседневной жизнью рода. Для решения важных дел собирался совет старейшин, вождей. Но их **власть базировалась исключительно на авторитете, уважении старших членов рода,** храбрости охотников и воинов. Споры между членами рода разрешались теми, кого они касались. Принуждение было сравнительно редким и состояло, как правило, в наложении обязанностей за провинность. Крайней формой наказания было изгнание из рода. Род защищал своих членов от внешних врагов как военной силой, так и глубоко укоренившимся обычаем кровной мести.

Все эти функции общественной власти не требовали существования особого аппарата управления и принуждения, выделенного из общества. Все эти функции выполнялись самими членами рода.

Все это позволяло характеризовать общественную власть при родовом строе как первобытную демократию. Она не знала ни имущественных, ни социальных различий, ни государственно-политических форм. Такую **неполитическую общественную власть** этнографы называют **потестарной.**

Порядок во внутриродовых отношениях обеспечивали **обычаи.** Они **коренились в глубокой древности, складывались в процессе длительной практики, передавались из поколения в поколение через пример, легенды, мифы.** Обычаи **включали в себя непререкаемые запреты (табу), ритуальные действия, устоявшиеся мифы и религиозные представления.**

Обычаи соблюдались в силу прочной привычки, общности интересов членов рода, равенства их положения, отсутствия между ними непримиримых противоречий.

В обычаях родового строя невозможно вычленить традиционные, нравственные, религиозные и правовые нормы, как это имеет место в более развитых обществах. **Обычаи носили слитный (синкретический) характер первоначальных императивов.** В современной исторической науке и этнографии они получили название **"мононормы".**

На поздних стадиях происходит отпочкование новых родовых общин от первоначальной. Связь между ними сохранялась в виде более крупных образований - фратрий (братств) и племен. Развитие племенных объединений совпадает с началом разложения первобытно-общинного строя.

Племя, как правило, имело свою территорию, свое особое имя, язык или диалект, общие религиозные и бытовые обряды. Организация власти в племени основывалась на началах родовой демократии. Племенной совет состоял из верховных вождей (старейшин) родов, входящих в состав племени. Избирался военный вождь племени. По мере дальнейшего развития функции власти и регулирования постепенно все больше перемещались к племенным органам.

Развитие общественного производства не могло остановиться на первобытном уровне. 10 - 12 тысяч лет назад начался **переход от присваивающей экономики** (охота, рыболовство, собирание плодов) **к производящей** (скотоводство, пахотное (плужное) земледелие). Человек научился выплавлять и использовать для изготовления орудий труда металлы. Он получил название **неолитической революции,** поскольку произошел в период позднего неолита.

Появление в руках древнего человека принципиально новых орудий труда повлекло за собой серьезные общественные последствия. Появилось скотоводство, пахотное земледелие. Это способствовало быстрому росту населения, развитию производства, ремесел искусства, возникновению городов, письменности и т.д.

Главным следствием неолитической революции явился рост богатства. Земледелие и скотоводство давали избыток продукта (прибавочный продукт). На этой основе возникает регулярный обмен между племенами, а на его основе происходит накопление богатства. Излишек продукта создавал также возможность привлечения дополнительной рабочей силы, необходимой для содержания скота и обработки полей. Такую рабочую силу у некоторых народов доставляла война.

Производящее хозяйство вело к **общественному разделению труда, социальной, в том числе классовой дифференциации, имущественному расслоению населения, делению на богатых и бедных, рабов и господ, неравноправные касты**. У некоторых народов (древние Греция, Рим, Троя, Карфаген и другие античные полисы) рабовладение постепенно стало основным укладом. В Европе в первом тысячелетии н.э. разложение родового строя привело к феодализму.

Важным последствием неолитической революции явился переход от родовой к соседской (крестьянской) общине. Общественная собственность материнского рода постепенно переходит в частную собственность отдельных семей. Мужчина становится главой семьи и собственником основных средств и продуктов производства. Матриархат сменяется патриархатом.

С развитием производящего хозяйства территория родов и племен становится ареной деятельности купцов, ремесленников. Здесь возникают города. В это же время происходит переселение различных народов. Теперь на одной и той же территории жили разноплеменные группы населения, отношения между которыми не могли регулироваться обычаями родового строя. Новые условия требовали и новой, территориальной организации, охватывающей все население.

Одним из факторов, ускоривших переход родового строя к государству, было возросшее значение **войн и военной организации** у многих племен. Военная организация постепенно превращалась в систему "военной демократии". Это вело к укреплению единоличной власти военных вождей, претендовавших на передачу своей власти по наследству, к доминированию власти военного вождя над властью собрания племени, превратившегося в собрание военной дружины. У некоторых народов (египтян, шумеров, скифов) в руках военного вождя сосредоточиваются функции верховного жреца и верховного судьи. Военный быт способствовал объединению родственных племен в единый народ.

Существенное влияние на процесс образования государства, объединение отдельных родов и племен в единые народы, оказала **религия**. Династии новых властителей стремились утвердить и общие религиозные каноны. Религия утверждала, что вожди получают власть от богов, оправдывала передачу ее по наследству.

Таким образом, возникновение государства обусловлено действием как объективных (экономических), так и субъективных (войны, религия и т.п.) факторов.

В современной науке выделяют следующие **признаки государства, отличающие его от организации власти в родо-племенном строе**.

1. Государство объединяет своей властью и защитой всех людей, населяющих его территорию, независимо от их принадлежности к какому-либо роду или племени. Постоянное население, как правило, имеет устойчивую юридическую связь с государством в виде подданства или гражданства и пользуется его защитой внутри страны и за ее пределами. Т.е. государству присущ **территориальный принцип осуществления власти**, а не кровно-родственный, характерный для родового строя.

2. Для государства характерно **наличие особой публичной власти**, выделенной из общества и не совпадающей с населением. Государство обладает аппаратом управления и

принуждения (полиция, суд и т.д.), состоящим из профессиональных чиновников. При родовом строе власть осуществлялась непосредственно членами родовой общины. Управление ее делами не было закреплено за особым слоем людей, не составляло чьей-либо профессии. Органы родового строя (общее собрание, вожди, старейшины) не располагали специальным аппаратом принуждения.

3. Для содержания государственного аппарата необходимы средства. Государство собирает их с граждан в виде обязательных **налогов**. Родовой строй, не знавший особого аппарата управления, не знал и налогов.

Вопросы для самоконтроля

1. Назовите основные признаки рода, как основной ячейки первобытно-общинного строя
2. Какому органу принадлежит высшая власть в первобытном обществе?
3. Как называются социальные нормы, регулирующие отношения внутри рода? Что такое "мононорма"?
4. Каковы основные факторы (причины) возникновения государства?
5. Какие основные признаки отличают государство от организации общественной власти в первобытном обществе?

ЛИТЕРАТУРА

Общая теория права. Под ред. проф. А. С. Пиголкина. М., 1996. Гл. 2, параграфы 1-4, с. 40-54.

Общая теория права и государства. Под ред. Лазарева В. В. М., 1994. Тема 5.1, с. 40-53.

Теория государства и права. Выпуск 1. Под редакцией Венгерова А. Б. М., 1993, с. 22-48.

Теория государства и права. Выпуск 1. Под ред. проф. Манова Г. Н. М., 1995, гл. 1, параграф 1-3, с. 1-12.

Хропанюк В. И. Теория государства и права. М., 1993. Гл. 11, параграфы 2-3, с. 19-22.

Куббель Л.Е. Очерки потестарной и политической этнографии. М. 1988.

Тема 3. ТЕОРИИ ПРОИСХОЖДЕНИЯ ГОСУДАРСТВА

Формирование государства у разных народов шло различными путями. Это обусловило различные точки зрения в объяснении причин возникновения государства.

Одной из древнейших теорий происхождения государства является **теологическая** теория. **Она исходит из того, что происхождение и существование государства является результатом проявления божьей воли.** Согласно теологическим учениям, государство служит воплощением божественного провидения и потому государственная власть вечна, незыблема и подчинение ей естественно. Правители действуют от имени бога, их власть носит божественный характер, а издаваемые законы соответствуют божественной справедливости. Уже в сохранившихся литературных и историко-правовых памятниках Древнего Египта, Вавилона, Индии, Китая нашла четкое выражение теологическая теория.

Наиболее широкое распространение эта теория получила в эпоху средневековья и имела главной своей направленностью обоснование превосходства церковной власти над светской. Начиная с IX - X вв. формулируется так называемая теория двух мечей, согласно которой для защиты христианства богом были даны два меча - церковный и светский. Оба они передаются церкви, которая, сохранив для себя духовный меч, светский передала монарху. Поэтому он должен подчиняться церкви. Однако сторонники независимой царской власти, напротив, утверждали, что императоры получили свой меч непосредственно от бога.

Есть и современные последователи этой теории, которые считают государственную власть вечной и незыблемой.

Патриархальная теория трактует происхождение государства как результат исторического разрастания патриархальной семьи. Аристотель, например, исходил из того, что люди как коллективные существа стремятся к общению и образованию семей, а

развитие семей ведет к образованию государства. Аристотель трактовал государство как продукт размножения семей, их расселения и объединения. По Аристотелю, государственная власть есть продолжение и развитие отцовской власти. Он отождествлял государственную власть с патриархальной властью главы семьи.

В Китае эту теорию развивал Конфуций (551 - 479 гг. до н.э.). Он рассматривал государство как большую семью. Власть императора уподоблялась власти отца, а отношения правящих и подданных - семейным отношениям, где младшие зависят от старших и должны быть преданными правителям, почтительными и слушаться во всем старших. Правители же должны заботиться о своих подданных, как это принято в семье.

Сторонником патриархальной теории был Р. Филмер (XVII в.), который в своей работе "Патриарх" доказывал, что власть монарха неограниченна, поскольку исходит от Адама, а он, в свою очередь, получил свою власть от бога. Адам был не только отцом человечества, но и его властелином. Монархи являются преемниками Адама и унаследовали от него свою власть.

В России последователем патриархальной теории был русский социолог Н. Михайловский (1842 - 1904 гг.).

Данная теория получила современное звучание в идее **государственного патернализма, т.е. принятии государством на себя заботы о своих гражданах и подданных в случаях наступления неблагоприятной для них ситуации - болезни, инвалидности, безработицы и др.** Позитивным в патриархальной теории было то, что ее сторонники, в частности Н. Михайловский, призывали устранять из жизни все безнравственное, вредное, неразумное по отношению к человеку. А это возможно лишь в обществе, которое построено по типу семейных отношений.

Согласно **договорной теории государство возникло в результате заключения общественного договора.** Люди договорились между собой объединиться в государственный союз, создать власть и подчиняться ей. Необходимость объединения людей диктовалась появлением общественного неравенства, породившего несправедливость и конфликты, а также целями выживания в условиях природной стихии и окружения враждебными племенами.

Эта теория получила распространение в XVII - XVIII вв., и ее наиболее яркими представителями были Г. Гроций, Б. Спиноза, Т. Гоббс, Ж.-Ж. Руссо, А.Н. Радищев и др.

Представители договорной теории возникновения государства считали, что договор об образовании государства заключался между каждым членом общества и государством. По договору люди передают часть своих прав государству, которое обязуется охранять их собственность и безопасность. Таким образом, не божественная Воля, а сами люди, их сознательная деятельность стали причиной образования государства.

Сторонники этой теории исходили из того, что государству предшествует естественное состояние общества. Оно по-разному трактовалось различными учеными. Так, Гоббс считал, что это было состояние "войны всех против всех". Руссо, напротив, исходил из того, что люди в этом состоянии обладали естественными, прирожденными правами и свободами, что это был "золотой век" человечества. Но после появления частной собственности возникло социальное неравенство. По Руссо, суверенитет в государстве принадлежит народу в целом, а правители выступают лишь уполномоченными народа и обязаны отчитываться перед ним. Правители могут быть сменены по воле народа, в том числе и путем восстания.

Теория насилия объясняет возникновение государства завоеванием одних племен другими, т.е. военно-политическим фактором. После завоевания победители стремятся с помощью насилия утвердить свое господство и образуют для этих целей государственную организацию. Представитель теории насилия К. Каутский (1854 - 1938 гг.) утверждал, что рабство возникает из войны с чужими общинами, племя победителей подчиняет себе племя побежденных, присваивает себе их землю и затем принуждает побежденное племя работать на победителей, платить им дань или подати. Возникает и

аппарат принуждения для управления побежденными. Этой концепции придерживались Е. Дюринг, Л. Гумплович.

Органическая теория. Ее ведущим представителем был английский мыслитель Г. Спенсер, живший в XIX в. Он использовал аналогии и термины из биологии и других наук о жизни живых существ и сопоставлял общество с биологическим организмом, тщательно выясняя их сходство и различия. Результатом такого сопоставления стало обнаружение некоторых закономерностей. Так, Г. Спенсер считал, **что общество, как и живой организм, подвержено стадийности развития, например переходу от простого к сложному. Это усложнение он видел, в частности, в объединении людей в такие общественные группы, как племя, союз племен, города-государства и т.д.** По мнению Спенсера, общество функционирует подобно человеческому организму.

Касаясь вопросов происхождения государства, он был близок к сторонникам теории насилия, полагая, что в истории нет ни одного примера, где бы государство не возникло иначе, чем при помощи насилия. Государство - результат завоевания и порабощения сильными племенами более слабых, а с расширением практики завоеваний усложняется структура общества, возникают сословия, выделяется особый правящий слой. Военизированное общество достигает единения на основе государства, власти, иерархической организации.

В середине XIX в. возникла **марксистская теория** происхождения государства. Ее основные постулаты изложены в работах К. Маркса и Ф. Энгельса "Немецкая идеология", "Манифест Коммунистической партии", в книге Энгельса "Происхождение семьи, частной собственности и государства". **Основными причинами происхождения государства основоположники марксизма считали раскол общества на антагонистические классы с непримиримыми интересами, что было обусловлено изменениями в экономическом базисе, которые, в свою очередь, привели появлению частной собственности.** Все это подорвало изнутри родовое общество. Отсюда они определяли государство как результат прежде всего социально-экономических процессов развития общества. В государстве власть начинает выражать интересы только одной части населения - экономически господствующего класса, который становится и политически господствующим классом. Государство возникает как орудие в руках имущих классов для удержания в повиновении и подавления сопротивления неимущих слоев. Эта роль государства обеспечивается созданием специальных органов принуждения (армии, полиции, суда, тюрем и др.).

Психологическая теория. Один из ее основоположников профессор Л.И. Петражицкий (1867 - 1931 гг.) **объяснял появление государства особыми свойствами человеческой психики, в частности стремлением людей к поиску авторитета, которому можно было бы подчиняться и указаниям которого следовать в повседневной жизни.** Таким образом, государство и право порождены не материальными условиями жизни, как в марксистской доктрине, а особыми психическими свойствами людей, их эмоциями, переживаниями. Петражицкий, например, утверждал, что без правовых переживаний людей невозможно существование устойчивых социальных групп, а также общества и государства. Причиной возникновения государства является определенное состояние психики людей. Постоянная зависимость людей первобытного общества от авторитета вождей, служителей язычества и колдунов, страх перед их магической силой привели к возникновению государственной власти, которой люди подчиняются добровольно.

Психологической теории придерживались также ученые Г. Тард (США), английский этнограф Д. Фрезер (конец XIX - начало XX в.), русские юристы Н.М. Коркунов, М.М. Ковалевский.

Ирригационную теорию связывают с именем немецкого ученого К. Виттфогеля. В своей работе "Восточный деспотизм" он **объясняет возникновение государства необходимостью строительства гигантских ирригационных сооружений в аграрных районах.** И действительно, в первых городах-государствах - Месопотамии, Египта, Индии, Китая происходили процессы создания мощных ирригационных систем. **В связи с этим**

сформировался слой управленцев, которые знали: как поддерживать работу этих сооружений, обеспечивать судоходство, распределять воду, производить ремонт сооружений и др. Эти работы, по мнению Виттфогеля, требовали жесткого централизованного управления, распределения, учета и др. Данная теория отражала некоторые реальные процессы, происходившие в восточных регионах, но в действительности процессы образования государства и ведения ирригационных работ шли параллельно, хотя образование государства было первичным, поскольку именно государство было в состоянии вести такие трудоемкие и гигантские работы, как строительство оросительных систем.

Большинство ученых исходят из того, что нельзя связывать возникновение государства только с каким-то одним фактором, а именно комплекс факторов, объективные процессы, происходившие в обществе, обусловили появление государственной организации.

Вопросы для самоконтроля

1. Какую основную причину возникновения государства называет теологическая теория?
2. Какую основную причину возникновения государства называет патриархальная теория?
3. Какую основную причину возникновения государства называет договорная теория?
4. Какую основную причину возникновения государства называет органическая теория?
5. Какую основные причины возникновения государства называет марксистская теория?
6. Какую основную причину возникновения государства называет психологическая теория?
7. Как Вы понимаете термин "государственный патернализм"?

ЛИТЕРАТУРА

Общая теория права и государства. Под ред. Лазарева В. В. М., 1994. Тема 5, с. 40-44.
Теория государства и права. Вып. 1. Под ред. Венгерова А. Б. М., 1993., с. 48-56.
Хропанюк В. Н. Теория государства и права. М., 1993, гл. 11, параграф 3, с. 22-30.

Тема 4. ПОНЯТИЕ И СУЩНОСТЬ ГОСУДАРСТВА

Государство представляет собой сложное явление. Попытки дать его определение, предпринимаемые различными учеными, политическими деятелями, мыслителями, сводились главным образом к перечислению признаков государства.

Многие исследователи подчеркивали, что государство представляет собой объединение, корпорацию, общность людей, проживающих на определенной территории и подчиненных политической власти, способной применять принуждение.

Рассматривая государство с разных позиций - философской, исторической, социологической, юридической, географической и др., можно выделить лишь те или иные аспекты (характеристики) государства. Юридический подход позволяет выделить следующие **основные признаки государства, отличающие его от других организаций современного общества**. К ним обычно относят:

- 1) наличие особой публичной (политической) власти, располагающей специальным аппаратом управления и принуждения;**
- 2) государственный суверенитет;**
- 3) общеобязательный характер актов, издаваемых государством;**
- 4) взимание налогов.**

Особая публичная (политическая) власть - один из главных признаков государства.

Выступая в роли арбитра между различными слоями, группами и классами населения, государственная власть приобретает политический характер. Особенность этой власти в том, что она не совпадает с обществом, а стоит над обществом, отделена от него. Эта власть обладает относительной самостоятельностью по отношению к обществу и другим источникам власти.

Публичная власть институционализована, - ее осуществляет государственный аппарат. Он обслуживается слоем людей, чиновниками, для которых работа в государственном аппарате служит профессией.

Суверенитет означает верховенство государственной власти внутри страны, т.е. ее самостоятельность в определении содержания своей деятельности, внутренней и внешней политики, и независимость во взаимоотношениях с другими государствами. Однако суверенитет современных государств самоограничивается исходя из необходимости соблюдения естественных и неотчуждаемых прав человека, а также - международных договоров.

Общеобязательный характер актов государства вытекает из исключительных полномочий государства осуществлять правотворчество, т.е. издавать, изменять или отменять юридические нормы. Только государство посредством общеобязательных актов может устанавливать правовой порядок в обществе и принуждать к его соблюдению.

Налогообложение также составляет один из основных признаков государства, поскольку без налогов, других обязательных платежей государство не может содержать свой аппарат. Только государство вправе устанавливать налоги и распространять обязанность их уплаты абсолютно на всех, кто находится на его территории, либо освобождать от них отдельные категории людей и организаций.

С учетом перечисленных признаков государство - это исторически выделившаяся из общества политическая организация особой суверенной публичной власти, выражающая и защищающая общие интересы различных социальных групп, а также обеспечивающая выполнение общих дел, вытекающих из природы общества.

Особая модель государства раскрывается понятием "**правовое государство**". Это государство, построенное на правовых началах, признает и осуществляет требования права во всех сферах общественной жизни, ограничивает свою деятельность в соответствии с правовыми установлениями.

Следует отметить, что сама идея правового государства имеет давнюю историю. Уже древние мыслители пытались найти разумную, справедливую организацию общества и государственной власти. Идею единства власти и права развивал греческий мыслитель и государственный деятель Солон (VI в. до н.э.). Государство, по Солону, нуждается прежде всего в законном порядке, поскольку беззаконие представляет собой наибольшее зло для общества. Значение разумных и справедливых законов подчеркивал величайший философ античности Платон (427 - 347 гг. до н.э.). А основоположник античной политической науки Аристотель (384 - 322 гг. до н.э.) обосновал идею господства права и правовой законности, идею права как критерия справедливости.

Наибольшие заслуги в разработке теории правового государства принадлежат немецкому философу И. Канту (1724 - 1804 гг.). Опираясь на теорию естественных, неотъемлемых прав человека, Кант обосновал необходимость для государства опираться на право и ориентироваться на него во всех своих действиях. При этом право он трактовал как справедливость, воплощенную в законах государства, как обеспеченные государством естественные права и свободы человека.

Правовое государство в трактовке Канта есть идеальная теоретическая модель, которой следует руководствоваться в практике государственно-правовой жизни, - это сфера долженствования (как должно быть).

Другой немецкий мыслитель - Г. Гегель (1770 - 1831 гг.) рассматривал правовое государство как воплощение идеи свободы, как высшее право. Гегель различал право и закон, признавал, что могут существовать противоправные, антиправовые законы. Тем не менее он исходил из того, что право по своей природе разумно, поэтому государство, принимая законы, должно ориентироваться на право как идею свободы и справедливости, как "царство реализованной свободы".

Сам же термин "правовое государство" ввел в оборот представитель немецкого либерализма первой половины XIX в. государствовед Р. фон Мольте.

Если обобщить все **критерии**, выделяемые в науке при характеристике **правового государства**, то они сводятся к следующим:

- 1) **господство права** в общественной и политической жизни;
- 2) **незыблемость естественных прав и свобод личности**, их гарантированность и реальность осуществления;
- 3) **взаимная ответственность государства и личности**;
- 4) **принцип разделения властей**.

Господство права предполагает, во-первых, правовую организацию государственной власти, т.е. создание и формирование всех государственных структур строго на основе законов; во-вторых, правовой характер принимаемых законов, иначе говоря, они по своему содержанию должны быть справедливыми, основываться на естественных, неотчуждаемых правах и свободах человека; в-третьих, связанность государства им же созданными законами, самоограничение государства законом, установление правом рамок для деятельности государства и его органов.

Незыблемость естественных прав и свобод личности означает признание и реальное обеспечение равенства всех людей как субъектов правового общения перед законом. Все должны обладать равной правосубъектностью, равными возможностями для достижения каких-либо не противоречащих закону целей.

Кроме того, государство должно не только признавать, но и гарантировать естественные права человека. К числу этих прав относятся: право на жизнь, на человеческое достоинство, неприкосновенность жилища, личности, свобода передвижения, свобода совести и др.

Взаимная ответственность государства и личности означает, что государство и личность в своих взаимоотношениях выступают равными партнерами и обладают взаимными правами и обязанностями. Государство вправе не только требовать от личности исполнения установленных законом обязанностей, но и само несет перед личностью определенные обязанности. В правовом государстве должны существовать возможности, позволяющие личности требовать от государства исполнения его обязанностей. Такие возможности предоставляет судебный порядок обжалования действий и решений государственных органов и должностных лиц, которыми нарушены права и свободы граждан. Согласно ст. 46 Конституции РФ, "каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод. Решения и действия (или бездействие) органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и должностных лиц могут быть обжалованы в суд".

Принцип разделения властей предполагает **относительно самостоятельное функционирование трех ветвей государственной власти - законодательной, исполнительной и судебной, и опирающихся на систему сдержек и противовесов**. Действие этого принципа нацелено на то, чтобы ни одна из ветвей власти не смогла узурпировать власть в государстве. Для этого существует система сдержек и противовесов. Однако разделение властей не абсолютно: оно предполагает единство ветвей власти, их согласованное действие на основе общих принципов.

Гражданское общество предпосылка и условие существования правового государства. **Гражданское общество - есть объединение частных личностей. В нем доминируют свобода личности, частная собственность, взаимные связи между индивидами строятся по принципу - "пределы свободы личности, определяются пределами свободы другой личности"**. Это независимая от государства относительно самостоятельная сфера жизни общества, где действуют различные социальные группы, объединения культурного, национального, религиозного, территориального и иного характера, выражающие разнообразные интересы людей.

Не любое общество может быть названо гражданским. Таковым считается общество с развитыми рыночными отношениями, где личность не отделена от собственности, а, напротив, имеет возможность выбрать любую форму собственности, вправе распоряжаться

результатами своего труда и своими способностями к труду. В гражданском обществе нет монополии на какую-либо идеологию. В нем существует терпимость к различным суждениям, точкам зрения, мнениям, плюрализм идеологий, взглядов, суждений.

Обязанности человека и гражданина перед государством должны сводиться к законопослушанию и уплате налогов. Остальная частная жизнь человека должна быть вне пределов деятельности государства, в которую оно не вправе вмешиваться.

Государство призвано обслуживать гражданское общество, служить его интересам, выражать всеобщий интерес общества. Здесь доминирует идея: "Не общество для государства, а государство для общества".

Таким образом, гражданское общество и правовое государство тесно связаны друг с другом и предполагают друг друга.

Вопросы для самоконтроля

1. Перечислите основные признаки государства, отличающие его от других организаций и учреждений современного общества.

2. Чем характерна особая публичная (политическая) власть?

3. Что такое государственный суверенитет?

4. Назовите основные критерии правового государства.

5. Что такое "принцип разделения властей"?

6. Что входит в понятие "гражданское общество"?

ЛИТЕРАТУРА

Общая теория права и государства. Под ред. Лазарева В. В. М., 1994. Тема 6, с.55-64, тема 8.1-8.4, с.72-81.

Общая теория права. Под ред. Пиголкина А. С. М., 1996., гл. III, параграф 1, с. 61-63.

Теория государства и права. Вып. 1. Под ред. Венгерова А. Б. М., 1993, с. 87-122.

Хропанюк В. И. Теория государства и права. Гл. III, с. 33-48. М., 1993.

Чиркин В. Е. Об определении государства. "Государство и право", 1993, №8.

Тема 5. ФУНКЦИИ ГОСУДАРСТВА

Под функциями государства принято понимать основные направления его деятельности, которые вытекают из его социальной природы и связаны с решением задач, стоящих перед обществом на том или ином этапе его развития.

Понятие функции государства не нужно отождествлять с понятием "политика государства". **Политика больше связана не с интересами государства в целом, а с интересами тех конкретных групп, которые стоят в данное время у власти, поэтому конкретная политика в рамках одной и той же функции государства может осуществляться по-разному.** Так, в некоторых странах на разных этапах их развития функции государства приобретали ярко выраженную классовую направленность (диктатура пролетариата, построение социалистической экономики). Отсюда, в функциях государства могут проявляться как классовые, так общесоциальные начала.

Осуществляя свои функции, государство использует набор конкретных средств. В механизме государства образуются соответствующие органы, в государственном бюджете выделяются необходимые средства, создается законодательная база для регулирования конкретного направления деятельности.

Функции государства следует отличать от функции органов государства. **Функции органов государства определяются самим государством и закрепляются специальным актом о правовом статусе данного органа. А функции государства определяются не волей законодателя, а его природой, обусловлены самой жизнью общества.**

Функции государства не застывший набор направлений его деятельности. С развитием государства и общества, усложнением самой жизни, могут появляться новые,

ранее неизвестные функции государства, например, природоохранительная функция, освоение космоса и т.д.

Функции государства по-разному классифицируются в юридической науке. Самым распространенным является деление функций на **внутренние и внешние**. Внутренние функции характеризуют деятельность государства внутри данной страны. Внешние функции направлены на решение задач государства вовне - на международной арене. Внутренние и внешние функции тесно связаны между собой, дополняют друг друга.

Различают также **постоянные и временные** функции: постоянные, это те, которые осуществляются на всех этапах развития общества и государства, а временные функции связаны с решением задач, которые обусловлены временным стечением обстоятельств (борьба со стихийными бедствиями, эпидемиями и т.д.).

Рассмотрим некоторые **основные и постоянные внутренние и внешние функции государства**.

К **внутренним** функциям относятся: **политическая; экономическая; социальная; экологическая; охрана прав и свобод граждан, обеспечение законности и правопорядка.**

К **внешним** функциям относятся: **функция интеграции в мировую экономику; обороны страны; поддержки мирового правопорядка; сотрудничества по глобальным проблемам.**

Политическая функция направлена на обеспечение государственного суверенитета, защиту конституционного строя, обеспечение полновластия народа в различных формах.

Экономическая функция во многом зависит от того, является ли данное общество обществом с рыночной экономикой или с централизованной плановой экономикой.

В обществе с централизованной плановой экономикой государство является собственником основных средств производства, оно монопольно регулирует экономические отношения, планирует производство и распределение в масштабах всей страны. Государство также принимает на себя функцию регулирования торгового и бытового обслуживания населения.

В условиях рыночной экономики вмешательство государства в эту сферу сводится, как правило, к выработке экономической политики, управлению государственной собственностью, установлению правовых основ рынка и ценовой политики, пресечению недобросовестной конкуренции (монополизма) и охране прав потребителя от недобросовестного производителя. Государство регулирует экономические отношения косвенными методами, например, налоговыми мерами.

Социальная функция многообразна по содержанию и объемна по охвату деятельности. Ее главное назначение обеспечить занятость трудоспособного населения и осуществление социальной защиты тех, кто нуждается в государственной поддержке.

Социальная функция включает в себя государственную политику в области образования, науки, культуры, здоровья граждан.

К социальной функции тесно примыкает экологическая функция, которая обусловлена обязанностью государства обеспечивать экологическую безопасность населения. Эта функция приобретает особую значимость в условиях ухудшения во всем мире экологической обстановки. Государство устанавливает правовой режим природопользования, принимает меры при экстремальных экологических ситуациях, проводит спасательные работы, оказывает помощь жертвам бедствий и т.д.

К числу приоритетных функций государства относятся защита прав и свобод граждан, обеспечение законности и правопорядка.

Соблюдение прав человека является одним из главных критериев демократичности конкретного государства. Реализация рассматриваемой функции обеспечивается системой правоохранительных органов - судом, органами внутренних дел, а также прокуратурой, которая осуществляет надзор за соблюдением законности.

Из внешних функций, функция интеграции в мировую экономику обусловлена процессами глобализации мировой экономики, переплетением экономических интересов различных государств, взаимной зависимостью их друг от друга.

Функция обороны относится к постоянным сферам деятельности любого государства, поскольку направлена на отражение вооруженной агрессии, защиту территориальной целостности государства. В настоящее время меняются ориентиры в реализации данной функции: в современном мире усиливаются процессы взаимного сотрудничества различных государств в предотвращении вооруженных конфликтов, угрозы развязывания мировой войны и в укреплении международной безопасности.

Функция поддержки мирового порядка предполагает деятельность по сохранению мира, урегулированию межнациональных конфликтов, ликвидации ядерного оружия и иного оружия массового уничтожения человека, оздоровлению международной обстановки за счет укрепления взаимного доверия между государствами.

В содержание данной функции входит также сотрудничество государств в таких сферах, как борьба с организованной преступностью, международным терроризмом.

Функция сотрудничества по глобальным проблемам современности приобретает актуальное значение на нынешнем этапе развития. Она направлена на поиск взаимоприемлемых решений проблем, которые затрагивают интересы не только отдельных народов и стран, но и человечества в целом и требуют международного реагирования. К числу таких глобальных проблем относится, например, всеобщая заинтересованность мирового сообщества в предотвращении крупных экологических или техногенных катастроф, подобных аварии на Чернобыльской АЭС, которая переросла территориальные пределы одного государства.

Мировое сообщество заинтересовано также во всеобщей охране природных ресурсов и глобального климата от крупномасштабного вреда, который причиняется производственной деятельностью человека.

Основная форма осуществления функций государства - правовая. Правовая форма существует во взаимосвязи трех основных направлений правовой деятельности государства - правотворческой, правоисполнительной и правоохранительной. В целях обеспечения реализации определенной функции государство создает для этого необходимую правовую основу, организует исполнение принятых правовых норм и обеспечивает их защиту от нарушений.

ЛИТЕРАТУРА

- Общая теория права. Под ред. Пиголкина А. С. М., 1996, гл. 3, параграф 2, с. 63-69.
Общая теория права и государства. Под ред. Лазарева В. В. М., 1994. Тема 4.3. с.37, тема 21.3, с.239-242.
Теория государства и права. Вып. 2. Под ред. Венгерова А. Б. М., 1994, с. 39-57.
Хропанюк В. Н. Теория государства и права. М., 1993, Гл. VI. с. 117- 130.

Вопросы для самоконтроля

1. Дайте определение понятия "функции государства".
2. Чем отличаются понятия "функции государства" и "политика государства"?
3. Каковы функции государства их основные виды?
4. Какие функции государства можно отнести к внутренним?
5. Какие функции государства можно отнести к внешним?
6. Что входит в понятие "правовая форма" осуществления функций государства?

Тема 6. ФОРМЫ ГОСУДАРСТВА

Понятие формы государства относится к важнейшим его характеристикам. Оно позволяет установить, как устроено государство, в каких формах организовано функционирование государственной власти, какими органами она представлена, каков

порядок их образования и деятельности, срок полномочий, наконец, какими методами осуществляется государственная власть в стране.

Выделяют **три основных элемента в форме государства:**

- **форму правления,**
- **форму территориального (государственного) устройства**
- **политический (государственный) режим.**

В совокупности эти элементы раскрывают форму государства.

Под **формой правления** обычно понимают **организацию верховной государственной власти: ее высших и центральных органов, их компетенцию, взаимоотношения между собой и с населением.** В зависимости от того, осуществляется ли верховная власть в государстве одним лицом или коллегиальным выборным органом, различают монархическую и республиканскую формы правления.

Монархия обладает следующими юридическими признаками:

- 1) это, как правило, **единоличное правление;**
- 2) **власть монарха** носит бессрочный, пожизненный характер и **передается по наследству;**

Выделяют **две разновидности монархической формы правления: абсолютную (неограниченную) и ограниченную (парламентарную) монархию.**

В **абсолютной монархии** власть монарха безусловна и не ограничена никакой иной властью. В государстве отсутствуют какие-либо представительные учреждения, народ отстранен от государственной власти и не имеет возможности контролировать управление государством. Этот вид монархии характерен для древних форм правления периода рабовладения и для государств восточной деспотии.

В **ограниченной монархии** власть монарха ограничивается конституцией и представительным органом (парламентом). Монарх не обладает всей полнотой власти и делит ее с парламентом. В целом монарх выполняет главным образом представительскую роль и символизирует единство нации и стабильность правового порядка.

В настоящее время ограниченная монархическая форма правления существует в Великобритании, Испании, Швеции, Норвегии, Японии, неограниченная - в Саудовской Аравии, Кувейте, Объединенных Арабских Эмиратах (ОАЭ) и др.

Для **республиканской формы правления** характерны следующие юридические признаки:

- 1) **высшие органы власти формируются путем выборов на определенный срок, либо должности в них замещаются путем назначения на определенный срок.** Это означает, что в республике нет несменяемых должностей, и они не могут передаваться по наследству.

- 2) **должностные лица несут политическую и юридическую ответственность за невыполнение или ненадлежащее выполнение возложенных на них полномочий.** Эта ответственность выражается в форме отставки правительства, роспуске парламента и т.д.

Республиканская форма правления также относится к одной из древних. Республики были и в рабовладельческом мире, при феодальном строе (аристократическая республика в Древнем Риме или демократическая в Древней Греции, Новгородская и Псковская республики в феодальной Руси).

Выделяют **два вида республик: президентскую и парламентарную.** Различие между этими двумя формами проводится в основном по порядку формирования правительства и его ответственности. Все другие признаки относятся к дополнительным.

В **президентской республике** глава государства самостоятельно решает вопрос о формировании правительства, свободен в выборе министров и может уволить любого члена правительства в отставку или расформировать весь состав правительства. Парламент в президентской республике не имеет полномочий, касающихся формирования правительства, и последнее не несет ответственности перед парламентом. Кроме того, глава государства не обладает правом роспуска парламента, а парламент вправе возбудить вопрос об отрешении

президента от должности в предусмотренных конституцией случаях. В этом виде республики президент нередко совмещает свой пост с должностью главы правительства.

В **парламентарной** республике правительство формируется парламентом (партией, имеющей парламентское большинство), и оно несет ответственность за свою деятельность перед ним. Это означает, что парламент вправе объявить вотум недоверия всему составу правительства или отдельному его члену, и это влечет автоматический уход со своего поста министра или всего состава правительства.

К числу президентских в настоящее время относятся США, Бразилия, Сирия, Мексика Франция и др. К парламентарным республикам - Италия, Турция, Финляндия и др.

В "чистом" виде президентские и парламентарные республики сегодня встречаются редко. Широко используются **смешанные формы**, например, **полупрезидентские** или **полупарламентарные** республики. В таких моделях либо ограничивается власть парламента и усиливается исполнительная власть или, напротив, снижается роль президента. Например, в президентской республике устанавливается ответственность некоторых министров перед парламентом (Уругвай, Колумбия и др.), а в парламентарных республиках ограничивается вотум недоверия, который вправе вынести парламент, в частности, путем установления повышенного кворума (например, ФРГ).

Понятие формы государственного устройства относится к характеристике территориальной организации государства.

Форма государственного устройства представляет собой административно-территориальную и национально-государственную организацию государственной власти, раскрывающую взаимоотношения между отдельными частями государства, в частности между центральными и местными органами.

Выделяют две **основные формы государственного устройства: унитарную и федеративную.**

Унитарное государство имеет следующие **признаки:**

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

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

3) **единая структура государственного аппарата на всей территории государства, единая судебная система;**

4) **единая система законодательства** для всего государства;

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

Унитарное государство, как правило, отличается достаточно высокой степенью централизации. (Беларусь, Финляндия, Италия, Польша, Греция, Турция и др.).

Федерация - это сложное государство, состоящее из различных государственных образований, обладающих различной степенью политической самостоятельности. Для федерации характерны следующие признаки:

1) существование **общих для всего государства высших органов государственной власти и управления** и одновременно **высших органов государственной власти и управления в субъектах федерации;**

2) возможность установления **"двойного гражданства"**, т.е. гражданин каждого из субъектов одновременно является гражданином федерации;

3) **две системы законодательства:** общегосударственная и каждого субъекта, однако устанавливается приоритет общегосударственных актов над актами субъектов по вопросам, отнесенным к ведению федерации и по вопросам совместного ведения;

4) **субъекты федерации** могут иметь **свою судебную систему** наряду с высшими судебными органами федерации;

5) **двухканальная система налогов**, что предполагает наряду с общедоказательными налогами и налоговую систему субъектов федерации.

В настоящее время в мире насчитывается более двух десятков федеративных государств. Они образованы по разным основаниям, имеют различное устройство, различную степень развития и др. (Российская Федерация, США, ФРГ, Индия, Бельгия, Австрия, Швейцария, Мексика, Канада и др.). Различают федерации, построенные по национальному и территориальному признакам.

По национальному признаку в основном строились такие федерации, как бывший СССР, бывшие Чехословакия и Югославия. Такого рода федерации оказались нежизнеспособными.

По территориальному признаку образованы США, ФРГ и др. Иногда оба признака комбинируются. Например, федерация в Индия построена как по территориальному, так и по религиозно-этническому признаку.

Иногда в качестве формы государственного устройства называют **конфедерацию**. Однако, строго говоря, она представляет собой не форму внутреннего устройства государства, а **международно-правовое объединение суверенных государств**. В конфедерацию государства объединяются для решения общих задач (экономических, оборонительных и т.д.), но **без создания единого государства**. Члены конфедерации остаются и после объединения субъектами международного права, сохраняют свой суверенитет, гражданство, собственную систему государственных органов, собственную конституцию и другое законодательство. В конфедерации **создаются общие органы для совместного решения тех вопросов, ради которых объединились**. Акты, принимаемые на уровне конфедерации, подлежат утверждению высшими органами власти объединившихся государств. Конфедерация может распасться, или, напротив, преобразоваться в единое государство, как правило, федерацию (Швейцария, США).

Третий элемент формы государства - **политический (государственный) режим**.

Политический (государственный) режим, - это совокупность приемов, способов и методов, с помощью которых осуществляется государственная власть.

Различают две основные разновидности политических режимов: **демократические и недемократические**. Каждая из этих разновидностей имеет свои подвиды.

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

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

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

Тоталитарный режим означает полноту власти государства, ее всеохватывающий, всеобъемлющий характер. Термин был использован для характеристики фашистского режима в Италии и национал-социалистического режима в Германии, он применялся для обозначения политического режима в СССР. Тоталитарный режим основывается на идее полного господства государства над личностью, над обществом, контроля государства за всеми сторонами жизни общества и отдельного человека. При тоталитарном режиме насаждаются идеи вождизма, культ личности руководителя государства. При этом режиме устанавливается государственный контроль за образованием, искусством, литературой, всей духовной жизнью, государство контролирует средства массовой информации. При таком режиме фактически отсутствует независимая судебная власть.

Фашистский режим является одной из разновидностей тоталитарного режима. Специфика его в том, что основывается на расистской идеологии, государство всеми

средствами и методами обеспечивает юридическое и фактическое господство одной расы над другими. Это, обычно, сопровождается крайне агрессивной, воинственной внешней политикой.

Авторитарный режим. Его главная черта состоит в том, что государством руководит узкий круг людей - правящая элита, которая возглавляется лидером и пользуется большими привилегиями и льготами.

Демократический политический режим. Демократия означает народовластие, поэтому основу любой разновидности демократического режима составляет прямое или косвенное участие народа в осуществлении государственной власти: народ избирает представительные (законодательные) органы власти, участвует в принятии государственных решений (например, путем референдума), а также контролирует в той или иной мере исполнительную власть.

Демократический режим. Для этого вида политических режимов характерно признание за гражданами широких прав и свобод, которые обеспечиваются в соответствии с общепризнанными принципами и нормами международного права и конституцией данного государства. Государство исходит из того, что единственным источником власти является народ. Действует всеобщее, равное и прямое избирательное право при тайном голосовании. Признается и обеспечивается плюрализм во всех сферах общественной жизни: многообразие форм собственности, широкий спектр общественных объединений, многопартийность, мировоззренческая свобода, терпимость к различным взглядам, суждениям. В отношениях личности и государства приоритет имеют интересы личности.

Вопросы для самоконтроля

1. Дайте определение формы государства
2. Какие элементы (стороны) выделяют в понятии "форма государства"?
3. Назовите основные юридические признаки монархии
4. Назовите основные юридические признаки республики
5. Что такое "форма государственного устройства"?
6. Чем отличается федерация от конфедерации?
7. Дайте определение понятию "политический (государственный) режим"

ЛИТЕРАТУРА

- Общая теория права. Под ред. Пиголкина А. С. М., 1993, Гл. IV. с. 71- 82.
- Общая теория права и государства. Под ред. Лазарева В. В. М., 1994 Тема 4.4, с. 38; тема 22, с. 255-269..
- Теория государства и права. Вып. 2. Под ред. Венгерова А. Б. М., 1994, с. 3-39.
- Хропанюк В. Н. Теория государства и права. М., 1993, Гл. V, параграф 2., 0.72-100.

Тема 7. МЕХАНИЗМ ГОСУДАРСТВА

Понятие государственного аппарата рассматривается в широком смысле этого слова или в узком смысле. В широком смысле государственный аппарат отождествляется с понятием механизма государства, в узком смысле государственный аппарат понимается как система исполнительно-распорядительных органов государства.

Государство для выполнения своих функций создает **систему государственных органов (механизм государства), которые в совокупности образуют государственный аппарат.** Он представляет собой надлежаще организованный, четко слаженный сложный политический механизм, который включает в свой состав многочисленные и разнообразные органы. Каждый из органов имеет определенную структуру, полномочия, задачи и цели, на достижение которых направлена их деятельность, и действует в строго определенных рамках.

В широком смысле государственный аппарат охватывает все органы государства, включая представительные органы, судебные и управленческие. В узком смысле под государственным аппаратом понимаются только органы государства, наделенные административной властью, т.е. управленческие, исполнительные органы.

Для органов государства характерны следующие признаки, которые позволяют отличать их от других органов:

- 1) **правовая основа деятельности**, т.е. организация, структура, функции, задачи и цели, компетенция государственных органов определяется действующим законодательством;
- 2) **наличие властных полномочий**, в том числе применения в необходимых случаях принуждения;
- 3) **действуют от имени государства**;
- 4) **издание обязательных для исполнения актов** (нормативно-правовых и правоприменительных) в пределах установленной для них компетенции;

Система органов государства, так же как и их внутренняя структура, не является застывшей, с изменением функций государства изменяется и система его органов, а с изменением задач, возложенных на тот или иной орган, может подвергнуться изменениям и структура органа.

На систему государственных органов значительное влияние оказывают форма правления и государственное устройство.

Как правило, государственный орган создается под определенные функции и при наличии правовых оснований для образования конкретного органа. Кроме того, органы государства должны располагать соответствующими материально-техническими и финансовыми средствами для выполнения возложенных на них функций - экономических, технических, информационных, идеологических, организационных и т.д.

Все государственные органы образуют иерархически построенную систему, т.е. они находятся в определенных отношениях подчинения и действуют на основе принципа "разрешено только то, что прямо закреплено в законе". Иначе говоря, они не могут выполнять те функции или использовать те полномочия, которые прямо не предусмотрены в акте об их образовании и компетенции.

Виды государственных органов различаются по разным классификационным основаниям. В России, в зависимости от порядка образования, государственные органы подразделяются на **выборные** (представительные органы - Федеральное Собрание, областные, городские думы и др.) и **назначаемые** (Правительство, министры). Кроме того, существуют органы, создаваемые другими, в том числе выборными, органами - **производные**. Например, Счетная палата, создаваемая на паритетных (равных) началах обеими палатами Федерального Собрания РФ.

Исходя из принципа разделения властей, все органы государства разделяются на **законодательные** (правотворческие), **исполнительные** (управленческие) и **судебные** (правоохранительные).

В зависимости от территориального объема деятельности и объема полномочий государственные органы делятся на **высшие, центральные и местные**. К высшим в России относятся Федеральное Собрание, Правительство РФ, Конституционный Суд РФ и др. К центральным - федеральные министерства, государственные комитеты, федеральные службы, а к местным - главы местной администрации.

В зависимости от внутренней организации и порядка решения вопросов выделяют государственные органы, действующие на **коллегиальных** (правительство) и на основе **единоначалия** (прокуратура).

В федеративном государстве различаются органы, действующие в общегосударственном масштабе (**федеральные**), и органы государственной власти **субъектов федерации**.

К принципам, на основе которых функционируют государственные органы, могут быть отнесены:

- 1) законность;
- 2) приоритет прав и свобод, а также законных интересов личности;
- 3) разделение властей;
- 4) гласность.

Принцип разделения властей является одним из важнейших принципов организации и деятельности государственных органов. Он получил конституционное закрепление во многих странах. Истоки его разработки уходят в далекое прошлое. Идея разделения властей встречается в трудах Аристотеля, Д. Локка. Они были позднее развиты французским юристом и политическим мыслителем Ш. Монтескье. У него теория разделения властей получила наиболее законченный и аргументированный вид. Согласно учению Монтескье, основная цель разделения властей - устранить злоупотребления государственной властью. При этом он полагал, что должен быть не только четко очерчен круг полномочий и сферы деятельности каждой из властей - законодательной, исполнительной и судебной, но и предусмотрены юридические средства взаимного сдерживания властей. Таким образом, разделение и взаимное сдерживание властей служат главным условием политической свободы в обществе.

Принцип разделения властей исходит из того, что сама государственная власть неделима, а должны различаться ее ветви, что выражается в дифференциации полномочий ветвей власти.

Считается, что наиболее последовательно принцип разделения властей воплощен в Конституции США 1787 г. Конституцией РФ в ст. 10 также закреплен принцип разделения властей и провозглашено, что органы законодательной, исполнительной и судебной властей самостоятельны. Система предусмотренных в ней сдержек и противовесов во многом напоминает американскую.

Вопросы для самоконтроля

1. Как соотносятся понятия "механизм государства" и "государственный аппарат"?
2. Что такое "орган государства" и каковы его признаки?
3. Какой принцип лежит в основе законодательного закрепления компетенции органа государства?
4. Назовите виды государственных органов в зависимости от порядка их формирования.
5. Назовите виды государственных органов в зависимости от территориального объема их действия.
6. На основе каких принципов должен функционировать государственный аппарат?

ЛИТЕРАТУРА

Общая теория права и государства. Под ред. Лазарева В. В. М., 1994. Тема 23, с. 269-285.
Теория государства и права. Вып. 2. Под ред. Венгерова А. Б. М., 1993, с. 54-56.
Хропанюк В. И. Теория государства и права, М., 1993. Гл. VI, с. 100-116.

Тема 8. ПОЛИТИЧЕСКАЯ СИСТЕМА ОБЩЕСТВА

Политическая система представляет собой сложное, многогранное явление. Она охватывает сферу политических отношений и процессов и обеспечивает объединение общества посредством политической власти. В самом общем виде назначение политической системы можно определить как управление делами общества посредством политической власти. Она призвана обеспечивать реальное практическое участие населения в разработке, принятии и осуществлении социально-экономических и политических решений.

В науке существует множество различных понятий политической системы. Это объясняется тем, что отдельные исследователи избирают разные критерии для

характеристики политической системы или преследуют разные исследовательские цели. Тем не менее выделяются следующие **основные признаки политической системы**:

- во-первых, тесная **связь ее с государственной властью, с борьбой за государственную власть и ее осуществление**;
- во-вторых, **выражение политических интересов различных классов, социальных слоев и групп**;
- в-третьих, наличие **организационных форм выражения политических интересов**;
- в-четвертых, урегулированность отношений между институтами политической системы правовыми, политическими нормами и политическими традициями.

С учетом названных признаков **политическую систему определяют как совокупность государственных и негосударственных политических институтов, выражающих политические интересы различных социальных групп и обеспечивающих их участие в принятии политических решений государством. Составной частью политической системы, обеспечивающей ее функционирование, являются правовые, политические нормы и политические традиции.**

Структуру политической системы составляют организации, объединения, имеющие прямое или косвенное отношение к осуществлению политики, к политической деятельности.

Собственно политической организацией является прежде всего **государство**. Оно - главный источник и носитель политической власти. К собственно политическим организациям относятся также **политические партии**. Они представляют в политической сфере интересы различных слоев и групп общества и защищают эти интересы. Политические партии не выступают непосредственными носителями государственной власти (если, конечно, это не правящая партия), но они оказывают серьезное влияние на государственную власть и ее органы. Такого рода влияние осуществляется в следующих основных формах: 1) участие в избирательных кампаниях, т.е. в формировании выборных государственных органов; 2) участие в выработке и проведении в жизнь внутренней и внешней политики, например, путем воздействия на законодательный процесс. Так, партийные фракции в парламенте используют право законодательной инициативы для правового оформления своих интересов.

В структуру политической системы включают и **политические движения**, в которых, как правило, отсутствует жесткая централизованная организация, нет фиксированного членства, а программу и доктрину заменяют цель или система политических целей.

В структуру политической системы включает и такие организации, которые к политическим, строго говоря, отнести нельзя. Поскольку главное в их деятельности - выражение не политических, а экономических или иных интересов. К таким организациям относятся профсоюзы, кооперативные и иные организации. Например, **профсоюзы** создаются для защиты интересов своих членов по вопросам, связанным с трудовыми отношениями. Однако профсоюзы имеют широкие возможности для воздействия на деятельность государства. Так, они участвуют в разработке государственных программ занятости, имеют право на участие в урегулировании вопросов, связанных с проведением забастовки, участвуют в осуществлении приватизации государственного и муниципального имущества и т.д.

Спорным является вопрос об отнесении церкви к элементам политической системы. Очевидно, что в обществах, где существует государственная религия, церковь имеет право участия в политической жизни государства. **В светском же государстве, где церковь отделена от государства, религиозные организации не относятся к компонентам политической системы.** Хотя в общественной жизни она может играть активную роль - заниматься благотворительностью, воспитанием и т.п., но церковь не может преследовать политических целей.

Иногда к элементам политической системы относят **средства массовой информации (СМИ)**. СМИ в немалой степени способствуют формированию политики, участвуют в

подготовке, принятии и реализации политических решений, в деятельности государственных органов, активно участвуют в обеспечении успеха на выборах той или иной партии, формируют имидж того или иного политика. Вместе с тем, они разрозненны, часто меняют политическую ориентацию. В этой связи **вряд ли можно безоговорочно отнести СМИ к основным элементам политической системы общества.** В крайнем случае их можно признать в качестве инструментов, средств осуществления деятельности основных структурных элементов политической системы.

Виды политических систем. Характер политической системы определяется влиянием различных факторов. К ним относятся состояние экономического развития общества, его культура, традиции и т.д.

Выделяют демократические и тоталитарные политические системы.

Для **демократической** политической системы характерны многопартийность, политический и идеологический плюрализм, стремление партий и других политических сил к овладению государственной властью демократическим путем.

В **тоталитарных** политических системах главная роль в решении всех вопросов управления обществом принадлежит государству и его органам. В политической сфере господствуют одна правящая партия и одна официальная общегосударственная идеология. Все общественные объединения ориентированы на эту идеологию и официальное проведение ее в жизнь.

В целом наблюдается огосударствление всей жизни общества, подчинение ее государственным интересам, а вернее, интересам правящей партийно-государственной верхушки.

Государство является главным звеном политической системы. Эта роль и место государства в политической системе определяется рядом особенностей государства.

Государство выступает как единственная организация, которая объединяет всех без исключения граждан, оно официальный представитель общества в целом. Оно обладает монопольным правом издания законов и установления общеобязательных для исполнения актов (правил поведения). Государство интегрирует общество в единое целое, независимо от различия интересов и потребностей отдельных групп и слоев населения и действует прежде всего в сфере интересов всего общества.

Ключевая роль государства в политической системе обусловлена названными выше универсальными свойствами государственной организации, которыми не обладают никакие другие организации и элементы политической системы. Только государство вправе регламентировать правовое положение политических партий, общественных объединений, религиозных организаций, средств массовой информации. Участие различных организаций в избирательной кампании, в политической жизни общества регламентируется государством. Другие организации могут регулировать только деятельность собственных формирований и членов или участников конкретного объединения. Иначе говоря, полномочия иных организаций ограничены определенными пространственными пределами - регионом действия данной организации или субъектным составом - распространяют свою власть только на членов данного объединения, а не на все общество.

Вопросы для самоконтроля

1. Назовите основные признаки политической системы общества.
2. Для чего существует политическая система?
3. Перечислите основные структурные (организационные) элементы политической системы.
4. Входит ли церковь в политическую систему общества?
5. Можно ли безоговорочно отнести средства массовой информации к элементам политической системы?
6. Назовите основные виды политических систем.

ЛИТЕРАТУРА

Общая теория права и государства. Под ред. Лазарева В. В. М., 1994, Тема 28, с. 325-338.

ЧАСТЬ II ТЕОРИЯ ПРАВА

Тема 9. ПРОИСХОЖДЕНИЕ И ПОНЯТИЕ ПРАВА

Право как особая система юридических норм и связанных с ними правовых отношений возникает в истории общества в силу тех же причин и условий, что и государство. Процессы возникновения права и государства идут параллельно. Вместе с тем, у разных народов и в разные эпохи правообразование имело свои особенности, однако существуют и общие закономерности.

Экономическая и социальная жизнь любого общества требует определенной упорядоченности деятельности людей, участвующих в производстве, распределении и потреблении материальных благ. Она достигается с помощью социальных норм. В первобытном обществе это были обычаи, слитые с религиозными и нравственными требованиями. Социальное расслоение общества, появление в нем разных социальных слоев и групп с различными, зачастую несовпадающими, интересами, привел к тому, что родовые обычаи уже не могли выполнять роль универсального регулятора. Качественно новые социально-экономические условия требовали новых общеобязательных норм, установленных (или санкционированных) и охраняемых государством.

Возникновение права, как и государства, занимало целые эпохи, испытывало различные внешние влияния. Поэтому общетеоретическое схематическое изложение не отражает всех особенностей происхождения права у разных народов.

В глубокой древности наиболее сложившейся идеологической силой выступала **религия**. Особую роль она сыграла в возникновении права у народов, где в производящем хозяйстве доминировали скотоводство и земледелие. Так, естественной для земледельцев, особенно в странах жаркого климата, стала религия Солнца (Месопотамия, Передняя Азия, Индия, Древний Египет, Месоамерика, Горное Перу). Возникновение культа высшего божества содействовало возвышению племенных обычаев над обычаями отдельных родов и вело к упрочению веры в единый для всего народа порядок, данный свыше верховным божеством. Жрецы, носители новой религии, выработали представления о временах года, воплотившиеся в древних **агрокалендарях**, устанавливающих для всех цикличность проведения сельскохозяйственных и ирригационных работ, сопровождавшихся религиозными обрядами поклонения Солнцу. Этот порядок поддерживался властью первых городов-государств, находившейся в руках царей, военной верхушки и бюрократии.

В Древней Греции, Древнем Риме и у славянских народов, кельтов, германцев, где поливное земледелие было неразвитым, а полевые работы оставались делом сельской общины, календари природы и поклонение Солнцу не получили столь явного "огосударствления".

Одним из источников права были обычаи, сложившиеся в период формирования древних цивилизаций и освящаемые религией, и охраняемые государством (**обычное право или правовой обычай**). Среди них все большее значение приобретали обычаи, закрепляющие неравенство членов сельской общины, привилегии высших сословий и обязанности низших. В дальнейшем многие нормы обычного права составили основу первых писанных законов (Законы XII таблиц, "варварские правды").

Большую роль в формировании права сыграли **судебные органы**. Они содействовали разрушению системы обычаев родового строя, закрепляя в своих решениях нормы, которые соответствовали новым порядкам. Постепенно возникает **прецедентное право**, т.е. решение суда по конкретному делу превращается в общую норму (судебный прецедент).

С развитием письменности появляются и первые писанные законы. Становление государства требовало все более прочного закрепления правовых норм, придания им высокой степени формальной определенности.

Возникающее право опиралось на принудительную силу государства, иначе бы ему не вытеснить родовые обычаи.

Формирующееся право преследовало двоякую цель: с одной стороны - закрепление классового (кастового, сословного) господства и, с другой - установление и поддержание единого для всего населения страны порядка в общественных отношениях, без чего невозможна нормальная жизнь любого общества.

Установлению единого правового порядка у некоторых народов способствовали победоносные междоусобные или межгосударственные войны.

Государственное объединение племен в единые народы способствовало и правовой защите их внешнеполитических интересов. Вырабатывались нормы, касающиеся межгосударственных союзов, установления таможенных правил и т.п. Начинается формирование зачатков международного права.

Обычно право воспринимается как совокупность правил поведения, установленных государством и обеспеченных, в случае их невыполнения, принудительной силой государства. В целом это определение права правильно. При таком подходе выделяются следующие признаки права:

1) **Нормативность**, т.е. оно состоит из правил поведения, которые четко определяют права и обязанности людей. В нормах права закрепляется эталон, масштаб, модель поведения, возможного и должного с точки зрения государства.

2) **Общеобязательность**, т.е. нормы права обязательны для всех членов общества и в случае их нарушения государство может применить принуждение.

3) **Формальная определенность**. Это означает, что нормы права всегда существуют в письменной форме и обязательно облакаются в строго установленную форму - законов, указов, постановлений. Эти акты принимаются по определенной установленной процедуре, нарушение которой влечет признание акта недействительным, не имеющим юридической силы.

4) **Неперсонифицированность**, т.е. отсутствие конкретного адресата. Нормы права адресуются всем членам общества, а не отдельным гражданам или организациям.

Исходя из указанных выше признаков права, можно определить **право как систему установленных или санкционированных государством общеобязательных, формально определенных нормативных предписаний, регулирующих общественные отношения и обеспеченных к выполнению принуждением со стороны государства.**

Надо отметить, что в современной юридической науке сложились в основном три подхода к пониманию права: а) **нормативный**; б) **социологический** и в) **философский** (его иногда называют нравственным).

Нормативный подход трактует право как совокупность охраняемых государством норм. Таким образом, основной акцент делается на нормативности права, его формальной определенности и обеспеченности государственным принуждением. Позитивным в таком подходе является то, что он ориентирует на соблюдение законов, дает точные критерии тем, кто применяет право, - они должны соблюдать законы, действующие в данный момент. Отрицательный же момент в нормативном подходе заключается в том, что государство объявляется главным источником правовых норм и, следовательно, то, что оно создает, и является правом. Отсюда - игнорирование содержания права, степени свободы личности, соответствия правовых норм потребностям общественного развития. Нормативный подход базируется на теории позитивного права, которая отождествляет право и закон, и считает, что свои права человек получает не от абстрактной природы, а в силу закрепления этих прав в законе.

Социологический подход трактует право, как регулируемые им общественные отношения. Сторонники данного подхода считают, что право надо искать не в нормах, а в

самой жизни. При этом они различают право и закон, но полагают, что норма права, взятая вне регулируемых ею общественных отношений, теряет свои регулятивные свойства. Иначе говоря, при этом подходе право рассматривается не как система абстрактных норм, а как сеть конкретных правоотношений, как нормы, фактически применяемые на практике.

Данный подход не дает четких ориентиров для правоприменителей и таит в себе опасность произвола, "вольного" обращения с законами. Он применим главным образом в законотворчестве и служит ориентиром для законодателя, который должен анализировать, что реально складывается на практике, какие нормы применяются, а какие - нет.

Философский подход связывает право с мерой свободы и справедливости. Эта позиция основывается на естественно-правовой теории, которая различает право и закон. При этом право трактуется как высшая идея представления о справедливости и свободе - извечные идеалы человечества. Если нормативные установления государства не соответствуют идеям свободы и справедливости, то они не являются правом. Отсюда различают правовые и неправовые законы.

Данный подход дает ориентиры для законодателя, который при создании новых норм должен основываться на такой высокой идее о справедливости и свободе. Однако для правоприменителей обязательны нормы закона, а не права.

Все три подхода имеют право на существование, так как подчеркивают ту или иную особенность права и формы его выражения. Право может существовать и в виде норм (нормативный подход), и в виде общественных отношений, порождающих правовые нормы и испытывающих, и в свою очередь, воздействие этих норм, и, наконец, в форме идеи, правосознания, представлений о праве.

Назначение права. Современная юридическая наука формулирует два главных подхода к назначению права. Первый подход исходит из того, что назначение права выражать интересы господствующего класса, воплощать волю экономически господствующего класса в законы, служить средством подавления и насилия по отношению к другим классам. Такой подход к назначению права, его роли в обществе исповедует марксистская теория, которая рассматривает право как социально-классовый регулятор общественных отношений.

Другой подход трактует право и его назначение как средство компромисса, снятия противоречий в обществе. Быть средством управления делами в обществе - вот назначение права. Отсюда право трактуется как средство согласия, уступок. Это не означает, что право не связано с применением принуждения, но на первый план в правовом решении проблем должны выдвигаться не принуждение, а достижение согласия и компромисса.

В реальной жизни право выполняет задачи двойственного характера: с одной стороны - оно выступает инструментом политического господства, а с другой - является инструментом общесоциального регулирования, средством установления порядка в обществе.

Следовательно, можно сделать вывод, что **главное назначение права - обеспечение порядка в обществе с учетом интересов разных слоев и групп общества путем достижения согласия и компромисса.**

Функции права. Под функциями права понимают главным образом социальное назначение права и вытекающие из этого назначения основные направления правового воздействия на общественные отношения.

Выделяют две главные функции права - **регулятивную и охранительную.**

Регулятивная функция направлена на регулирование, упорядочение общественных отношений, установление правил поведения людей. Эта функция опирается на способность права предписывать, устанавливать те или иные варианты поведения. В регулятивной функции проявляется главное назначение права - упорядочивать общественные отношения.

Охранительная функция направлена на защиту, охрану наиболее важных для жизни общества отношений. При этом право объявляет их неприкосновенными, а нежелательные, чуждые обществу отношения стремится вытеснить, ликвидировать. Данная функция имеет

своей задачей обеспечить выполнение требований законов, установить режим законности в обществе.

Помимо названных, право выполняет также **воспитательную, идеологическую и информационную** функции.

Воспитательная функция заключается в воздействии права на волю, сознание людей, воспитывая у них уважительное отношение к праву.

Идеологическая функция состоит во внедрении в жизнь общества идей гуманизма, приоритета прав и свобод человека, идей демократизма.

Информационная функция позволяет информировать людей о требованиях, которые предъявляются государством к поведению личности, сообщать о тех объектах, которые охраняются государством, какие поступки и действия признаются общественно полезными или, напротив, противоречат интересам общества.

На протяжении всей истории существования права так и не сложилось единое общее, устраивающее всех определение права, поскольку это очень сложное и многоаспектное явление. Даже в русском языке слово "право" используется в разных значениях. ("правило поведения", "правда", "справедливость" и т.п.).

Тем не менее можно выделить **два основных подхода к определению понятия права**: один из них, условно говоря, **узкий**, а другой - **широкий**. С позиции **первого** подхода, право обычно определяется как **"совокупность общеобязательных норм, установленных или санкционированных государством"**; **второй** подход основан на включении **в понятие права** трех элементов - **правосознание, нормы права, правоотношения**. Такой подход исходит из того, что правовые нормы являются нормативным воплощением доминирующих в обществе правовых идей. В тоже время эти нормы остаются в области благих пожеланий, пока они не реализуются в конкретных общественных отношениях (правоотношениях). С позиции разных правовых школ, роль этих трех элементов определяется по-разному. В так называемых, идеологических школах права (психологическая теория, теологическая теория и т.п.) главное место отводится правосознанию, в нормативистских школах подчеркивается особая роль норм права, социологические теории акцент делают на правоотношениях.

Теологическая теория права. В глубокой древности источник, из которого проистекает позитивное право, видели прежде всего в воле богов и их "помазанников" - правителей государств. (Индия, Китай, Египет и т.п.). Влияние религии, как доминирующего мировоззрения, на содержание законов и права в средние века привело к почти тысячелетнему господству теологических воззрений, утверждавших божественное происхождение права и законов. Наиболее последовательным их выражением является учение средневекового теолога Фомы Аквинского.

Религиозное понимание сущности права как творения Бога до сих пор остается одним из направлений его теоретического осмысления (Ж. Маритен).

С середины 17 века теологическое направление начинает уступать первенство гуманистическим и светским теориям.

К ним относится, прежде всего, **теория естественного права**. Ее основатель Гуго Гроций утверждал, что, наряду с изменчивым положительным (позитивным) правом, создаваемым волей Бога или людей (государством), существует неизменное естественное право, т.е. то, "что согласно с природой общества разумных существ". Оно не обусловлено ни временем, ни местом, никем не может быть изменено. Эта теория сыграла огромную роль в освобождении правопонимания от религиозных догм. Она получила широкое развитие в трудах французских просветителей 18 века - Ж.-Ж. Руссо. Ш.-Л. Монтескье, М.Ф. Вольтера и др., русских просветителей Радищева, Десницкого.

Естественное право выступало как некое идеальное право, обусловленное природой человека, которому необходимо следовать, хотя его и трудно обнаружить в реальной истории человечества.

В конце 18 - начале 19 века возникла **историческая школа права** (К.Ф. Савиньи, Г.Ф. Пухта). Ее сторонники отрицали существование естественного права. Но позитивное право, по их мнению, не творится произволом законодателя, а является закономерным продуктом народной жизни. Согласно исторической школе право всегда "национально" и в разные эпохи имеет различное содержание.

Во второй половине 19 века сложилась **позитивная теория права** (И. Бентам). С точки зрения этой теории право творится государством - это нормы государства, направленные на удовлетворение интересов человека. Вскоре позитивизм становится одним из основных направлений теории права (К. Бергбом - в Германии, Г.Ф. Шершеневич - в России, Д. Остин - в Англии). Главный тезис юридического позитивизма - признание правом только норм, создаваемых государством для общего блага или для удовлетворения интересов человека. При этом не отрицается и то, что в праве воплощаются идеи справедливости, и то, что право становится обязательным для самого государства. Однако только та справедливость, которая получает защиту государства, есть право.

Позитивистская юриспруденция в начале 20 века нашла свое продолжение в современном нормативизме, "чистой теории права" Г. Кельзена. Он видел все право в виде "лестницы норм", на вершине которой стоит "основная норма", а в самом низу - индивидуальные акты, судебные решения. Каждая нижестоящая норма вытекает из вышестоящей. Не государство формирует право, а оно существует благодаря признанию со стороны общества. "Основная норма" не нуждается в объяснении - она выводится чисто логически, являясь высшим критерием познания права. По этой концепции юридическая наука должна заниматься исследованием действующих норм с использованием инструментов формальной логики. Вопросы сущности права лежат вне сферы интересов юристов. Во второй половине 19 века сложились **социалистические и коммунистические учения** (в том числе марксизм) о сущности права, исходившие из классовой природы государства и права.

К. Маркс и Ф. Энгельс понимали право как возведенную в закон волю господствующего класса, определяемую материальными условиями жизни этого класса. В этом случае право выступает как средство подавления сопротивления эксплуатируемых классов. Рассматривая соотношение общесоциального и классового, в праве марксисты отдавали приоритет классовому. Право не воплощает представления о справедливости, а обусловлено исключительно экономическим базисом общества.

Социологическая юриспруденция полагает, что нормы, записанные в законах и других актах государства, еще не есть само право. Гораздо важнее то право, которое складывается в жизни. Это **"живое право"** противопоставляется застывшему в параграфах и статьях законов "праву в книгах". Отсюда выдвигается на первое место фигура судьи как правотворца (Е. Эрлих, Р. Паунд, К. Левеллин и др.). С точки зрения этой концепции **право только то, что получило воплощение в реальных правоотношениях, в социальном действии, либо выявлено как средство социального контроля**. Ряд американских сторонников концепции "права, созданного судом" считают правом лишь те нормы, которые применены или созданы судом (К. Левеллин).

Психологическая школа права, созданная в начале 19 века русским профессором Л.И. Петражицким, сохранила свое влияние и сегодня. По его мнению, наряду с "официальным правом", установленным государством, существует право, осознаваемое людьми в виде особых психических состояний, - переживание своего долга перед другими ("императивность") и осознание права требовать исполнения обязанности со стороны других ("атрибутивность").

В современной российской теории права получил развитие понимание сущности права как меры свободы ("**либертарная теория**" - В.С. Нерсесянц) либо справедливости ("**этическая**" концепция - Р.З. Лившиц), возникающей в обществе еще "до закона", до создания норм позитивного права. Т.е. право и закон здесь четко разведены.

Признание определенных правовых и нравственных постулатов, от которых не должны отступать ни законодатели, ни законы правового государства, нашло отражение в Конституции Российской Федерации.

Современное понимание права как меры свободы и справедливости, несомненно, стоит гораздо выше правовых представлений, свойственных глубокой древности, и средневековью. и молодому капитализму 17-19 вв., и тоталитарно-коммунистическим режимам 20 века.

Воплощение идеалов свободы и справедливости - цель правового развития общества. С этими идеалами государство должно сверять свои законы и практику их реализации, а каждый гражданин - свое поведение.

Тем не менее, **общепризнанными считаются следующие признаки права : это нормативность, формальная определенность, общеобязательность.**

Общим также является то, что право опирается на силу и пронизана идеей возможного применения **принуждения**. Но представления о роли принуждения разные: **одна позиция** - авторитарная (марксистская), утверждает, что **право выступает как средство принуждения по отношению к обществу, и на втором плане присутствует идея о праве, как выразителе согласованных интересов членов общества. Вторая позиция** состоит в том, что **право в первую очередь выражает согласованные интересы членов общества, обслуживает интересы членов общества, сила в праве присутствует, но имеет второстепенное значение, и проявляет себя только в случае нарушения правовых норм.**

Сущность права. По этому вопросу существует также **несколько точек зрения**. С позиции **марксизма** сущность права в его классовости. Всякое право выражает интересы господствующего класса, на втором плане в праве находятся общесоциальные интересы, подчиненные классовым. **Либеральный** подход к сущности права в понимании, что оно закрепляет социальное согласие и выражает идеи справедливости. Исходя из такого подхода, получившего широкое распространение среди российских правоведов, "право - это нормативно закрепленная и реализованная справедливость".

Следует также иметь в виду, что в юридической науке понятие "право" используется и в следующих двух значениях:

а) **объективное право, или право в объективном смысле.** Право как совокупность общеобязательных правил поведения, выраженных в системе юридических норм, представляет собой субъективное право;

б) **субъективное право, или право в субъективном смысле.** Субъективное право или, иначе говоря "право субъекта", - это право, принадлежащее конкретному лицу (например, право собственности на определенную вещь).

Вопросы для самоконтроля

1. Назовите основные источники и факторы, лежавшие в основе формирования права.
2. Перечислите основные признаки права.
3. Определите главное назначение права в обществе.
4. Назовите две основные функции права.
5. Что вкладывается в понятие "живое право"?
6. Раскройте содержание понятия "право в объективном смысле".

ЛИТЕРАТУРА

- Алексеев С. С. Государство и право. Начальный курс. М., 1993. Часть II, с. 46-66.
Общая теория права. Под ред. Пиголкина А. С. М., 1996. с. 40-61, Гл. V, с. 82- 102.
Теория государства и права. Вып. 1. Под ред. Венгерова А. Б. М., 1993, Тема 3, с. 57-87.
Теория права и государства. Под ред. Манова Г. Н. М., 1995. Гл. 1, параграф 4, с. 12-17.
Общая теория права и государства. Под ред. Лазарева В. В. М., 1994. Темы 5.5, 5.6, с. 53-61, тема 10, с. 94-111.
Хропанюк В. Н. Теория государства и права. М., 1993. Гл. VIII, параграф 1, с. 130-143.

Тема 10. ПРАВО И ИНЫЕ СОЦИАЛЬНЫЕ НОРМЫ

В любом обществе действует система социальных регуляторов, которые в совокупности оказывают регулирующее воздействие на развитие общественных отношений. Эти регуляторы определяют поведение людей, их объединений, вводят его в те или иные рамки, упорядочивают общественные отношения.

Среди такого рода регуляторов принято выделять **нормативные и ненормативные социальные регуляторы**. **Нормативные** регуляторы устанавливают четкие рамки поведения людей, содержат одинаковый масштаб (эталон) поведения, т.е. норму. Нормативные регуляторы обеспечивают определенное состояние общественных отношений, в том числе и с помощью мер социального принуждения. К нормативным регуляторам относятся: **нормы права, морали, религиозные, корпоративные нормы, обычаи (в том числе деловые обыкновения) и др.**

Все нормативные регуляторы взаимодействуют друг с другом в процессе регулирования общественных отношений, а также с ненормативными регуляторами.

Среди **ненормативных** регуляторов выделяют **ценностный, директивный и информационный**. **Ценностный** регулятор воздействует на общественные отношения с помощью исторически сложившейся системы социальных ценностей, которые формируются в культуре общества, отдельных народов, наций, в профессиональной среде, возрастных группах и т.д. Это один из древнейших регуляторов в человеческом поведении. Если законодатель не будет учитывать систему социальных ценностей, сложившихся в обществе, то такого рода нормы и акты не будут восприняты обществом.

Директивный регулятор представляет собой воздействие на общественные процессы посредством директивы, приказа, указания. Такой регулятор оказывал огромное влияние на жизнь советского общества в период существования административно-командной системы.

Информационный регулятор означает воздействие на общественные отношения и процессы с помощью средств массовой информации, которые способны придать тем или иным поступкам и действиям положительное или отрицательное значение. Влияние информационных регуляторов на жизнь общества огромно: они по существу создают стереотипы поведения, по-разному оценивают различные политические и правовые ситуации и т.д.

Все социальные регуляторы образуют социальные нормы, т.е. общепризнанные или достаточно распространенные правила поведения людей. **Социальные нормы регулируют не любые, а наиболее типичные, массовые общественные отношения, которые фактически утвердились в жизни.**

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

- 1) все они **регулируют общественные отношения**;
- 2) все социальные нормы **адресуются людям или их объединениям**;
- 3) они **определяют границы должного и возможного поведения**;
- 4) преследуют одну и ту же **цель - упорядочение общественных отношений**;

Между **социальными нормами** существуют значительные **различия**. Они состоят в следующем: Во-первых, по источникам формирования. Так, **право исходит от государства**, состоит из норм, установленных государством; нормы же морали, например, а также обычаи, традиции, создаются обществом, и для того, чтобы они действовали, не обязательно признание их государством. Во-вторых, они различаются формой, в которую облакаются: **нормы права существуют только в официальной, установленной государством форме (как правило письменной - закон, указ, постановление)**, для морали же не существует строго фиксированной формы. В-третьих, различия определяются **и критериями, по которым оценивают поведение и поступки людей** - мораль и право: мораль оценивает поведение с точки зрения добра и зла, чести, совести, поощряемого и порицаемого обществом, а **право - с точки зрения правомерного и неправомерного, законного и незаконного, наказуемого и ненаказуемого**. В-четвертых, по характеру ответственности за нарушение норм **права следует юридическая ответственность**, а за нарушение норм

морали - общественное порицание. В-пятых, по объему регулируемых общественных отношений: нормы морали регулируют значительно больший круг общественных отношений, чем право. **Не все общественные отношения подвержены правовому регулированию**, в то время, как с точки зрения морали могут быть оценены любые поступки и отношения.

В то же время нормы права и нормы морали тесно связаны в регулировании общественных отношений. Нормы права только тогда добровольно соблюдаются и исполняются, когда они имеют моральное обоснование.

Вопросы для самоконтроля

1. Что такое "нормативные социальные регуляторы"?
2. Что регулируют социальные нормы?
3. Назовите черты сходства между всеми социальными нормами
4. В чем состоят различия между правом и моралью?
5. Назовите ненормативные социальные регуляторы

ЛИТЕРАТУРА

- Алексеев С. С. Теория права. М., 1994. Гл. 3, параграф 3, с. 67-71.
Общая теория права. Под ред. Пиголкина А. С. М., 1996. Гл. VI, с. 103-120; Гл. VII, с. 120-127.
Теория права и государства. Под ред. Манова Г. Н. М., 1995, Гл. IV, с. 92-129.
Хропанюк В. Н. Теория государства и права. М., 1993. Гл. IX, с. 150-157.
Лифшиц Р. З. Теория права. М., 1994.

Тема 11. НОРМЫ ПРАВА

Норма права - это установленное или санкционированное государством общеобязательное правило поведения общего характера, которое рассчитано на неопределенное число однотипных случаев и обращено ко всем и к каждому, оказавшимся в предусмотренной нормой жизненной ситуации.

Этим, в частности, норма права отличается от индивидуального распоряжения, отданному конкретному адресату в каждом отдельном случае и исчерпывающее себя однократным (разовым) применением.

Общий характер правовой нормы раскрывается через следующие **признаки**:

- 1) норма права рассчитана на неоднократное действие (реализацию или применение);
- 2) распространяется на персонально неопределенный круг лиц;
- 3) направлена на регулирование не единичного случая или отношения, а определенный вид общественных отношений;
- 4) одинаковая обязательность ее для всех тех, кто находится или может находиться в пределах ее действия.

Общий характер правовой нормы означает, что она устанавливает единые рамки, единый масштаб возможного или должного поведения для всех предусмотренных в ней субъектов. Такое свойство нормы права определяется также термином **"нормативность."**

Общий характер правовой нормы обеспечивается таким ее качеством, как **абстрактность**. Она представляет собой **оптимальную модель возможного или должного поведения в типичной жизненной ситуации**. И в силу этого норма права, как любая модель, не воспроизводит частные, второстепенные стороны регулируемой ей жизненной ситуации, а фиксирует лишь ее наиболее существенные, важные черты и признаки.

Норма права может обладать, в зависимости от ее содержания, предмета и роли в регулировании общественных отношений, большей или меньшей степенью абстрактности.

Норма права носит **предоставительно-обязывающий** характер. Это означает, что предоставляя в регулируемом отношении одному лицу право действовать определенным образом, она в то же время возлагает обязанность на другое лицо либо действовать определенным образом, либо воздерживаться от действий.

Здесь воплощается основной принцип регулирования - каждому праву должна соответствовать обязанность.

Общеобязательность правовой нормы выражается в том, что она обеспечивается возможностью применения мер государственного воздействия по отношению к лицам, нарушившим ее предписания.

Правовую норму отличает и такое качество, как **формальная определенность**. Это означает, что каждая правовая норма имеет строго определенное официальное словесное выражение, которое не подлежит произвольному изменению кем бы то ни было в процессе ее реализации или применения.

Все эти качества позволяют правовой норме быть эффективным и результативным средством регулирования общественных отношений.

Под **структурой правовой нормы** понимают ее **внутреннее строение, наличие в ней неразрывно связанных друг с другом и предполагающих одна другую составных частей**.

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

1) На какую типичную жизненную ситуацию она рассчитана, каковы существенные признаки этой ситуации;

2) Какие права и обязанности предусмотрены для лиц, которые могут оказаться в данной ситуации;

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

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

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

Гипотеза - это указание на условия (фактические обстоятельства), при которых действует данная норма. Она также указывает на общие признаки тех лиц, которые могут выступать в качестве субъектов установленных ей прав и обязанностей.

Диспозиция - это изложение самого правила поведения, которому нужно следовать в ситуации, предусмотренной в гипотезе. Это ядро правовой нормы. В нем изложены мера возможного и должного поведения (права и обязанности) сторон.

Санкция - это указание на те меры государственного воздействия, которые могут быть применены в отношении лиц, нарушающих требования, изложенные в диспозиции.

Структура правовой нормы и формы ее изложения в текстах, статьях нормативных правовых актов.

Норма права не тождественна статье нормативного правового акта. Норма - это правило, а статья нормативного правового акта лишь форма изложения мысли законодателя. Законодатель, используя различные формы словесного выражения правовой нормы, исходит из соображений удобства, экономии, убедительности. Ведь нормативные правовые акты должны быть достаточно простыми, понятными и доступными для восприятия, компактными - без длиннот и повторений. Кроме того, не все записанные в нормативном правовом акте положения являются нормами права, непосредственно регулирующими общественные отношения. Хотя эти положения и носят нормативный, официальный характер. Например, во многих нормативных правовых актах выделяются преамбулы, формулируются принципы и цели регулирования, даются определения используемых терминов и т.п.

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

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

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

Так, **по способу воздействия на поведение лиц**, по способу регулирования нормы права можно подразделить на **обязывающие, запрещающие и уполномочивающие (диспозитивные).**

Обязывающие нормы предписывают определенные активные положительные действия, связанные с исполнением обязанностей.

Запрещающие нормы предписывают воздерживаться от какого-либо действия.

Уполномочивающие (диспозитивные) нормы наделяют субъектов определенной свободой распоряжаться предоставленными им правами, пользоваться или не пользоваться ими. Либо выбирать из нескольких вариантов предоставляемых возможностей. Такие нормы не предписывают определенных действий или воздержание от действий, а содержат лишь дозволение совершать определенные поступки.

Подвариантом уполномочивающей (диспозитивной) нормы является **восполнительная норма.** Такая норма предоставляет сторонам определить свои права и обязанности путем соглашения между ними, но указывает определенный, безоговорочный вариант их прав и обязанностей, который становится обязательным при отсутствии соглашения между ними, либо если стороны при заключении соглашения упустили некоторые существенные элементы соглашения.

По **характеру самого правового предписания** нормы могут подразделяться на **императивные (категорические) и диспозитивные.**

Императивные нормы предписывают строго определенные действия (бездействие), точно очерчивают права и обязанности и не допускают отступлений от них по воле сторон. В этой форме выступают запрещающие и в значительной мере обязывающие нормы.

Диспозитивно излагаются уполномочивающие нормы и частично обязывающие.

По их **роли в правовом регулировании** правовые предписания могут быть разделены на **конституирующие (нормы специального действия), регулятивные и правоохранительные.**

Конституирующие нормы сами непосредственно общественных отношений не регулируют. Они либо закрепляют направленность регулирования, либо закрепляют понятийный аппарат, либо выполняют функции управления.

К этому виду норм, в частности, относятся: нормы -принципы (общие и отраслевые); дефинитивные нормы; отсылочные и бланкетные; коллизионные нормы.

Норма-принцип устанавливает общие или отраслевые начала регулирования, его направленность. Например, закрепление принципа народовластия, принципа презумпции невиновности.

Дефинитивная норма дает нормативное определение понятий, используемых в законодательстве. Например, определение понятия договора купли-продажи, займа, трудового договора (контракта).

Отсылочная норма указывает на части и статьи нормативных актов (номера и названия), связанные предметом регулирования.

Бланкетная норма (от слова бланк, незаполненный лист с официальными атрибутами учреждения) указывает на тот государственный орган, которому законодатель делегирует право принятия того или иного нормативного правового акта.

Коллизионная норма указывает на то, какой закон должен быть применен к данному отношению, если речь идет о выборе между законами разных государств или между законами разных государственных образований на территории одного государства (например, федерации). Особенность коллизионной нормы с точки зрения ее структуры в том, что она состоит из двух элементов - объема (гипотеза) и привязки (указание на то, какой закон должен быть применен в данном случае). В практике международных отношений сложились следующие типовые привязки:

- а) личный закон (закон местожительства, гражданства);
- б) закон местонахождения вещи;
- в) закон места заключения договора, совершения действия, деликта;
- г) закон местонахождения суда, в котором рассматривается дело;
- д) закон, которому по обоюдному согласию стороны решили подчиниться.

Регулятивные нормы - это нормы прямого, непосредственного действия. Это в основном нормы гражданского, семейного, трудового права.

Правоохранные нормы - это такие нормы, которые вступают в действие в случае, когда нарушены регулятивные нормы. Это в основном нормы уголовного, административного права.

Выделяют также нормы **материального и процессуального права**.

Нормы материального права непосредственно регулируют общественные отношения. Порождают, изменяют или отменяют субъективные права и обязанности.

Нормы процессуальные предназначены для регулирования порядка деятельности органов государства, в том числе процедур рассмотрения вопросов по применению права. Например, они регулируют порядок рассмотрения гражданско-правовых споров в суде, ведения уголовного процесса.

По **объему и сфере действия нормы** права могут подразделяться на нормы **общего действия** (действующие на территории всей страны, распространяющиеся на все население), **местные** (действующие на части территории, например, в субъекте федерации), **локальные** (отражающие местные особенности и имеющие особый субъектный состав, например, коллективный договор на отдельном предприятии), **исключительные** (действующие в определенном месте и для определенной категории субъектов и заменяющие для них действие общих норм. Например, законы о чрезвычайном или военном положении).

Всякая научно обоснованная классификация правовых норм дает возможность лучше понять их природу и назначение в жизни общества, место в правовой системе в целом, способствует профессиональному овладению нормативно-правовым материалом, охране прав и свобод человека и гражданина.

Вопросы для самоконтроля

1. Что такое "общий характер" правовой нормы?
2. На что указывает гипотеза правовой нормы?
3. На что указывает диспозиция правовой нормы?
4. На что указывает санкция правовой нормы?

5. Совпадает ли структура правовой нормы со структурой статьи нормативного правового акта?
6. На какие виды делятся правовые нормы по способу воздействия на поведение лиц?
7. На какие виды делятся правовые нормы по их роли в правовом регулировании?
8. Что такое "дефинитивная норма"?

ЛИТЕРАТУРА

Общая теория права. Под ред. Пиголкина А. С. М., 1996. Гл. X, с. 159-173.

Общая теория права и государства. Под ред. Лазарева В. В. М., 1994. Тема 11.3, с. 118-121.

Хропанюк В. Н. Теория государства и права. М., 1993. Гл. XI, 171-179.

Тема 12. ИСТОЧНИКИ (ФОРМЫ) ПРАВА

1. Под **формой (источником) права** принято понимать способы придания **официальной юридической силы правилу поведения и ее внешнее официальное выражение**. Форма показывает, каким способом государство создает, фиксирует ту или иную норму права, в каком виде эта норма доводится до сознания людей. История человеческого общества выработало следующие **формы (источники) права**:

1. **Нормативный-правовой акт**
2. **Судебный прецедент**
3. **Правовой обычай**
4. **Принцип права**
5. **Правовая доктрина**
6. **Нормативный договор**
7. **Деловое обыкновение**

Нормативный правовой акт - это **официальный, письменный документ, изданный органом государства, в пределах установленной компетенции, направленный на введение в действие правовых норм, на изменение существующих, либо их отмену**. Этот документ всегда обращен к персонально неопределенному кругу лиц. Нормативный правовой акт в большинстве государств служит основным источником и формой права. Эта форма права характерна для России и большинства стран Европы. Для **нормативных правовых актов** характерны следующие **признаки**:

- 1) **Они исходят только от государственных органов, специально на то уполномоченных;**
- 2) **существует особый порядок их принятия;**
- 3) **используется писаная форма и оформление в специальном виде;**
- 4) **иерархическая подчиненность, основанная на различной юридической силе отдельных актов;**
- 5) **содержание нормативных правовых актов составляют нормы права.**

Нормативные-правовые акты могут издавать не любые государственные органы и должностные лица, а лишь специально уполномоченные государством на этот вид деятельности. Все нормативные-правовые акты имеют государственный характер, т.е. они общеобязательны, к их содержанию и действию предъявляются особые требования.

Следует, вместе с тем, иметь в виду, что существуют акты органов государства, которые не носят нормативного характера. Например, Президент РФ имеет право издавать не только указы нормативного характера, содержащие правила поведения, но и указы ненормативные, в частности, о назначении на должность министра или посла какого-либо конкретного лица, о награждении орденом или присвоении воинского или почетного звания. Акты ненормативного характера адресуются индивидуально-определенному лицу (Иванову И.И., Петрову А.Н. и т.п.), издаются на основе действующих норм права и не устанавливают новых норм.

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

Законы принимаются представительными (законодательными) органами, подзаконные акты - всеми остальными уполномоченными органами и должностными лицами, чаще всего исполнительными органами власти. В современной России судебные органы не имеют права принимать нормативные правовые акты. Они лишь вправе применять или толковать уже действующие нормы права.

Закон - это нормативный правовой акт, который обладает высшей юридической силой и принимается представительными (законодательными) органами государственной власти в особом порядке. (Пример закона - Конституция, Уголовный кодекс, Гражданский кодекс, Устав железных дорог).

Эта форма используется для регулирования наиболее важных для жизни общества отношений. **Закон обладает высшей юридической силой.** Отсюда следует, что **закону присущи следующие черты:**

1) это акт представительных (законодательных) органов государственной власти или акт, принятый всенародным голосованием (референдумом);

2) он регулирует наиболее важные общественные отношения, например, права и обязанности личности, отношения собственности, устройство государства и т.д.;

3) закон принимается по особой процедуре, носящей название законодательного процесса; и

4) обладает верховенством в правовой системе государства.

Верховенство закона, его высшая юридическая сила означает, что при принятии нового закона все другие нормативно-правовые акты должны быть приведены в соответствие с законом, а в случае противоречия закону любой акт может быть опротестован или отменен. Закон всегда нормативен, так как содержит нормы права, и этим он отличается от деклараций, обращений и других актов, принимаемых представительными органами власти.

Среди законов высшую юридическую силу имеет конституция, на основе которой издаются другие законы и иные нормативные правовые акты. Никакой акт государства не может противоречить конституции, ее нормы всегда имеют приоритет перед нормами других актов.

Законы подразделяются на **конституционные и обыкновенные (текущие).** **Конституционные** законы - это такие законы, принятие которых предусмотрено в самом тексте конституции. В Российской Конституции они называются федеральными конституционными законами. В конституциях других государств, например, Испании, Франции, они называются **органическими**. Этим законам присущи следующие особенности:

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

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

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

В числе упомянутых в Конституции России федеральных конституционных законов, уже приняты и действуют подобные законы - о Правительстве РФ, о Конституционном Суде РФ, об Уполномоченном по правам человека в Российской Федерации, о Судебной системе РФ и др. Предстоит принять законы о чрезвычайном положении, о военном положении, о гимне, флаге, гербе России и ряд других.

Обыкновенные законы различаются по отраслям. Выделяют кодифицированные законы - кодексы (гражданский, уголовный, гражданский процессуальный, уголовно-процессуальный и т.д.).

Все законы независимо от их характера подлежат обнародованию и опубликованию.

Действует конституционное правило, что неопубликованные законы не могут применяться.

К **подзаконным нормативным правовым актам** относятся все нормативные правовые акты, принятые иными, кроме законодательных, уполномоченными на то органами государственной власти. Примерами таких нормативных правовых актов могут служить указы Президента. Они не могут противоречить Конституции и законам. Подзаконные нормативные правовые акты принимаются и другими органами государства - правительством, местными органами государственной власти и иными органами. Они также не могут противоречить Конституции, законам и указам Президента и издаются строго в пределах их компетенции. Законность таких актов проверяется в судебном порядке, и они поднадзорны прокуратуре, т.е. она может их опротестовать (кроме правительственных актов, которые может отменить только Президент).

К подзаконным актам относятся и акты центральных органов исполнительной власти - министерств, государственных комитетов, федеральных служб, а также акты глав местной администрации и исполнительных органов субъектов Федерации.

Любые нормативно-правовые акты, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина, подлежат опубликованию для всеобщего сведения, иначе они не могут применяться.

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

Судебный прецедент - это общее официальное правило, которое устанавливается судьей при решении конкретного дела (в тексте судебного решения по конкретному делу), в том случае, когда он обнаруживает, что из всех действующих правовых норм ни одна из них не подходит к данному случаю. Это общее правило становится обязательным, частью действующего права, которое подлежит применению судами, равными по статусу данному суду, а также всеми нижестоящими судами. Судебный прецедент - один из основных источников права в странах, принадлежащих к англосаксонской правовой семье.

Признание прецедента источником права позволяет судебным и административным органам выполнять правотворческие функции, так как они фактически обладают правом создавать новые нормы права. Тем самым устраняются противоречия между развивающейся практикой и действующим законодательством, что позволяет решать дела при отсутствии норм права.

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

Правовой обычай - это придание официальной юридической силы действующему в обществе простому, неправовому обычаю, путем использования его для решения конкретного дела в правоприменительном государственном органе (например, в суде). Отличие правового обычая и судебного прецедента в том, что используется уже известный обычай. Форма выражения - судебное решение. Каждый раз этот обычай нуждается в своем подтверждении (суд ссылается не на решение предыдущего суда, а на соответствующий обычай). Этот источник права имеет субсидиарное (дополняющее) значение. В России правовой обычай используется ограниченно. Например, в морском праве, где для каждого морского порта испокон веков установлены свои обычаи.

Правовые обычаи имеют наибольшее распространение в гражданском, семейном, аграрном праве, а также в международном праве, в частности, во внешнеторговом обороте. Обычаи как бы восполняют отсутствие в законодательстве той или иной нормы. Существуют

правовые системы, где роль правового обычая и вообще обычаев достаточно велика. К ним относится обычное право африканских государств, где обычаями регулируются брачно-семейные, земельные отношения и отношения в области наследования. Эти традиционные отношения и в наши дни регулируются нормами обычного права, а судебные органы решают такого рода споры на основе местных обычаев, придавая им юридический, государством защищенный характер.

Принцип права - основополагающая идея права (справедливость, народовластие, презумпция невиновности, причиненный вред должен быть возмещен и т.д.). Принципы права используются при решении конкретных дел в случае, если невозможно найти подходящих правовых норм для данного случая. Сами принципы права в целом или его отраслей сформулированы в конституциях государств, отраслевом законодательстве, международно-правовых договорах. Поэтому применение принципов права к конкретному делу не основывается только на правосознании правоприменителя, но и на действующих конституционных и обыкновенных законах, где эти принципы нормативно сформулированы.

Правовая доктрина - это система взглядов, представлений о праве, о его принципах, изложенная признанными авторитетами в области юриспруденции. Правовая доктрина - это теоретические положения, научные теории юридического характера, в которых формулируются важнейшие принципы, юридические категории, понятия, воззрения юристов-ученых. В некоторых странах правовая доктрина выступает источником права. Так, в английских судах при разрешении конкретных дел принято ссылаться на труды известных юристов в обоснование принятого судебного решения. Аналогичная практика существует и в некоторых мусульманских государствах. (Так, основным источником мусульманского права является исламская религиозная правовая доктрина).

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

Нормативный договор - соглашение между сторонами направленное на установление официальных юридических правил. Например, международный договор, коллективный договор между хозяином (предпринимателем) и наемными работниками в лице их профсоюза. Договоры нормативного содержания - это соглашения между субъектами, которые добровольно закрепляют взаимные права и обязанности и обязуются их соблюдать. Подобные соглашения служат основой для принятия других нормативных правовых актов. Такие договоры получили распространение в трудовом праве при заключении контрактов между работодателем и работником, в международном праве. В последние годы указанные договоры стали применяться и в конституционном праве России. Например, в 1992 г. был заключен Федеративный договор между Российской Федерацией и ее субъектами о разграничении между ними предметов ведения и полномочий. В 1994 г. был заключен Договор между Российской Федерацией и Татарстаном, где были определены предметы взаимного делегирования полномочий. В дальнейшем такие договоры были заключены и с другими субъектами Федерации.

Деловое обыкновение - это правило, которое складывается в процессе делового обмена, оно связано с торгово-деловыми отношениями. В отличие от правового обычая, деловое обыкновение не имеет глубоких корней в опыте человеческого бытия. Как правило, это признаваемая в данный момент наиболее оптимальная модель поведения в торговом обороте. Например, с появлением общедоступных телефонных сетей появилось деловое обыкновение, в соответствии с которым признавалось правомерным заключение гражданско-правовых сделок по телефону. Примером признания в России делового обыкновения в качестве источника права может служить часть 2 статьи 478 ГК РФ. Согласно данной норме, "в случае, если договором купли-продажи не определена комплектность товара, продавец обязан передать покупателю товар, комплектность которого определяется обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями".

В каждой стране, в зависимости от истории ее развития, особенностей этой истории, национальных традиций, общей и правовой культуры и т.д., принята та или иная совокупность источников права, установлена их иерархия.

Каждый нормативный правовой акт действует в течение определенного времени, на определенной территории и распространяет свое действие на определенный круг лиц.

Поэтому для практической деятельности необходимо получить четкие и недвусмысленные ответы по указанным параметрам каждого применяемого нормативного правового акта.

Знание о действии нормативного правового акта во времени позволяет ответить на вопрос, когда, в какой момент он вступает в силу и когда утрачивает ее.

Нормативные правовые акты **вступают в силу**, как правило, **с момента его принятия**, с момента, установленного в самом нормативном правовом акте (в этих двух случаях момент вступления в силу определяется в одной из статей акта) и **по истечении общего для всех нормативных правовых актов заранее установленного срока** (как правило, через десять дней после официального опубликования. В этом случае в самом акте дата его вступления в силу не указывается).

Отсчет времени вступления в силу нормативного правового акта важно для соблюдения такого правила, как презумпция знания закона. Ведь незнание закона не освобождает от ответственности.

Существует общее правило, что все нормативные правовые акты действуют только на будущее.

Однако из этого правила есть исключения. В некоторых случаях закону может быть придана **обратная сила**. То есть его нормы могут быть распространены на отношения, возникшие до принятия нормативного правового акта.

Обратная сила закону дается в исключительных случаях. Во-первых, тогда, когда сам законодатель принимает такое решение. И, во-вторых, обратная сила дается автоматически уголовным законам, которые устраняют, отменяют наказуемость деяния или смягчают наказание за конкретное деяние по сравнению с предшествующим законом.

Таким образом, в тех отраслях права, где предусмотрены карательные санкции (уголовное, административное) обратная сила закона никогда не может приводить к установлению или усилению наказания за деяния, совершенные до принятия соответствующего нормативного правового акта.

Обратная сила закону, как исключительная мера, используется в основном в гражданском праве.

Существует также такое понятие, как **"переживание старого закона"**. Это такая ситуация, когда формально отмененный нормативный правовой акт признается действующим применительно к отношениям, возникшим или существовавшим во время его действия. Одновременно применительно к такого же рода отношениям действует новый нормативный правовой акт, по-другому регулирующий такие отношения. Т.е. происходит как бы параллельное действие двух актов по одному предмету - отмененного и нового. Фактически признается действующим не старый акт, а признаются правоотношения, возникшие на основании отмененного акта. Такой подход иногда необходим, чтобы сохранить стабильность в регулируемых отношениях. (Так, те, кто вступил в ЖСК до 1984 года продолжают возвращать кредит в течение 15 лет, а вступившие после 1984 года - будут расплачиваться в течение 25 лет).

Нормативные правовые акты **прекращают действие во времени** в следующих случаях:

- 1) истечение заранее установленного срока действия, если был принят на определенный срок;
- 2) отмена специальным актом правотворческого органа;

- 3) если по предмету данного акта принят новый, в котором содержатся специальные статьи об отмене предыдущего акта. Иногда происходит фактическая отмена полностью или частично путем издания нового акта по данному вопросу без указания в его тексте об отмене старого.

Действие нормативного правового акта **в пространстве**. В этом отношении руководствуются принципом территориального действия нормативного правового акта, т.е. его действие распространяется на той территории, органами государственной власти которой издан данный акт.

Принцип территориального действия связан с принципом государственного суверенитета. Власть государства ограничена его территориальными, пространственными пределами и действие его велений не может выходить за эти пределы.

Под территорией государства понимаются все пространственные объекты внутри границ государства и находящиеся под его юрисдикцией (земная поверхность, территориальные и внутренние воды, недра, воздушное пространство). Территорией государства считаются также военные суда в открытом море и в территориальных водах других государств, невоенные суда в открытом море, территории посольств.

В пространстве нормативные правовые акты действуют по-разному. Некоторые действуют на всем пространстве, находящимся под юрисдикцией государства (например, конституция, уголовный, гражданский кодексы), некоторые только на части территории (например, уставы, избирательные законы субъектов федерации, акты, принятые для совокупности территорий - например, Крайнего Севера России).

Но территориальный принцип действия нормативных правовых актов не абсолютен. Некоторые из них могут иметь экстерриториальный характер. Так, нормативные правовые акты, изданные на территории одного государства, могут признаваться и действовать на территории другого, одной административно-территориальной единицы на территории другой. Это достигается путем заключения межгосударственных соглашений, либо принятием национального законодательства, регулирующего вопросы коллизий между нормами различных частей государства.

Принцип территориального действия нормативных правовых актов предопределяет и их **действие по лицам**. То есть предписания нормативного правового акта распространяются на всех указанных в нем субъектах, и находящихся на территории действия акта.

Из этого общего правила есть исключения:

- 1) лица, пользующиеся правом экстерриториальности (например, главы государств, дипломатические представители и члены их семей), должны подчиняться праву страны пребывания, но к ним не могут быть применены меры государственного принуждения (санкции правовых норм) данной страны;

- 2) иностранцы и лица без гражданства не могут быть субъектами некоторых правоотношений (например, избираться в органы государственной власти, служить в армии, быть командирами воздушных и водных судов).

Граждане и органы государства должны подчиняться в полном объеме законам своего государства, даже если они находятся на территории иностранного государства (здесь территориальное действие акта заменяется действием по лицам. Указанные субъекты находятся одновременно под пространственным действием иностранного права и личностным действием своего национального права. Здесь действует принцип - право следует за лицом".

Вопросы для самоконтроля

1. Что такое "источник" (форма) права?
2. Назовите признаки нормативного правового акта
3. Дайте определение закона как источника права
4. Назовите основные виды законов
5. Перечислите незаконодательные источники права
6. Что такое "обратная сила" закона

7. Когда нормативные правовые акты вступают в силу во времени?

ЛИТЕРАТУРА

- Общая теория права. Под ред. Пиголкина А. С. М., 1996. Гл. XI, с. 173- 191.
Общая теория права и государства. Под ред. Лазарева В. В. М., 1994. Тема 3.2, с. 29; тема 11.
Теория права и государства. Под ред. Манова Г. Н. М., 1995. Гл. VI, с. 141-178; гл. VII, с. 178-200.
Давид Р. Основные правовые системы современности. М., 1988.

Тема 13. ПРАВОТВОРЧЕСТВО

Правотворчество - это деятельность уполномоченных органов государства, направленная на создание, изменение или отмену правовых норм. Оно выступает в качестве одной из форм государственной деятельности, в частности, правовой.

Можно выделить следующие **виды правотворчества**:

- 1) принятие нормативных правовых актов уполномоченными органами государства;
- 2) непосредственное правотворчество народа путем всенародного волеизъявления на референдуме;
- 3) санкционирование государственными органами обычаев;
- 4) создание судебного прецедента.

Принятие нормативных актов является наиболее распространенным видом правотворчества. Круг государственных органов, имеющих право на такой вид деятельности, исчерпывающим образом закреплен в законодательстве. В частности, это глава государства, представительные (законодательные) органы государственной власти всех уровней, некоторые исполнительные органы государственной власти (правительство, министерства и т.д.).

Референдум - это всенародное голосование по вопросам, имеющим наиболее важное государственное значение. Принятые на референдуме решения обладают высшей юридической силой и не нуждаются в последующем утверждении каким бы то ни было государственным органом. Так, на референдуме в 1993 году была принята ныне действующая Конституция Российской Федерации.

Одним из способов правотворчества является санкционирование государством обычаев. Это могут быть нормы, признанные населением данной местности (местные обычаи) или сложившиеся в практике деятельности некоторых организаций (например, обычаи морского порта).

В ряде стран, принадлежащих к англо-саксонской правовой семье, правотворчеством могут заниматься судебные органы, создающие судебные прецеденты в процессе рассмотрения конкретного дела. В российской практике правотворчества судебные прецеденты не признаются.

Процесс создания нормативного правового акта представляет собой совокупность последовательных стадий, каждая из которых регулируется соответствующими юридическими предписаниями.

Принято выделять **два основных этапа в процессе правотворчества**, - этап **подготовки нормативного правового акта и этап его принятия**. Каждый из этапов в свою очередь делится на стадии.

Первый этап носит неофициальный характер, и деление его на стадии весьма условно.

1. Обычно первый этап начинается с принятия решения соответствующим органом государства о подготовке проекта нормативного правового акта. Этот проект может подготавливаться как в самом этом органе, так и по его поручению другим государственным органом, либо учеными (специалистами) на основании контракта.

2. В ходе работы над проектом создаются рабочие группы, просчитываются возможные социальные и иные последствия его действия, анализируется законодательство на предмет согласования с ним содержания проекта. Изучается аналогичное иностранное законодательство.

3. Подготовленный проект направляется на рецензирование к независимым экспертам. Наиболее важные законопроекты могут публиковаться в средствах массовой информации для изучения реакции на них общественного мнения.

Эта стадия завершается доработкой текста проекта и принятием решения о внесении его в соответствующий правотворческий орган.

Второй этап - официальный, поскольку процедура рассмотрения проекта нормативного правового акта в правотворческом органе строго регламентирована законодательством и в регламенте этого органа.

Начинается второй этап со стадии реализации **права законодательной инициативы**. Оно принадлежит далеко не всем субъектам права. В законодательстве строго очерчен круг таких субъектов. Право законодательной инициативы не только в праве субъекта внести законопроект в правотворческий орган, но и обязанность последнего принять его к рассмотрению. Данная стадия заканчивается официальным включением проекта в повестку дня правотворческого органа.

Вторая стадия - обсуждение проекта в правотворческом органе. Обычно оно проходит в трех чтениях. При первом чтении заслушивается доклад о концепции проекта. На втором чтении обсуждаются поправки и замечания (по каждой идет голосование). При третьем чтении окончательно согласовываются все изменения, предлагаемые в проект нормативного правового акта.

Третья стадия - голосование. При голосовании применяется либо принцип простого большинства (50% голосов плюс один голос от списочного состава правотворческого органа), либо квалифицированного большинства, т.е. заранее установленного особого большинства (например, в российской Государственной Думе такое квалифицированное большинство составляет 2/3 от общего числа депутатов).

Далее следует так называемая **внепарламентская стадия правотворческого процесса**, когда принятый нормативный правовой акт направляется главе государства для **подписания и обнародования**. Глава государства может отклонить принятый акт (наложить вето). Отклоненный акт можно вновь принять, но в прежней редакции и только квалифицированным большинством, и преодолеть вето. Тогда глава государства обязан подписать нормативный правовой акт и обнародовать его.

Официальное опубликование - заключительная стадия процесса правотворчества. Она необходима, поскольку в большинстве стран мира, в том числе в России, существует правило, что не опубликованные законы не имеют действия. **Публикация** нормативного правового акта осуществляется в **специальных официальных изданиях**. Одним из них в России является "Российская газета".

Законодательная техника - это система правил и приемов подготовки наиболее совершенных по форме и структуре проектов нормативных правовых актов, обеспечивающих максимально полное и точное соответствие формы нормативных предписаний их содержанию, доступность, простоту и обозримость нормативного материала, исчерпывающий охват регулируемых вопросов. От неуклонного соблюдения правил законодательной техники во многом зависит степень совершенства законодательства, доходчивость нормативных правовых актов, высокий уровень учета и систематизации законодательства.

Основные **требования, предъявляемые к форме готовящихся проектов нормативных правовых актов**, следующие:

- 1) логическая последовательность изложения, связь между собой нормативных предписаний, помещаемых в правовом акте;

- 2) отсутствие противоречий внутри нормативного правового акта, а также во всей системе законодательства в целом;
- 3) максимальная краткость и компактность изложения норм права при глубине и всесторонности отражения их содержания;
- 4) ясность, простота и доступность языка нормативных правовых актов;
- 5) точность и определенность формулировок и терминов, употребляемых в законодательстве;
- 6) сокращение до минимума количества актов по одному и тому же вопросу в интересах лучшей обозримости нормативного материала, облегчения пользования им, укрупнение правовых актов;
- 7) четкое разграничение между нормативными и ненормативными предписаниями, постоянными и временными нормами.

Необходимой предпосылкой высокой культуры правотворчества является выявление и тщательное изучение всего предшествующего законодательства по вопросам, составляющим содержание проектируемого акта. Новый акт вливается в общую систему права и оказывает на предшествующее законодательство существенное влияние. Одновременно должна быть официально определена судьба актов, которые по-иному регулируют тот же вопрос, отменены устаревшие, утратившие свое значение акты.

Самая удачная форма внесения изменений в нормативные правовые акты - оформление новой редакции изменяемого предписания и помещение его непосредственно в текст акта вместо старой редакции. Дополнения также должны вноситься в сам текст дополняемого акта.

Нормативные правовые акты снабжаются официальными реквизитами, такими, как указание места издания, даты, наименования (вида) нормативного правового акта, его заголовка, подписей официальных лиц, а для ряда актов - и порядкового номера издания. Без таких реквизитов не может быть нормативного правового акта как официального документа.

Крупные законодательные акты делятся на абзацы, пункты, статьи, главы и разделы. Некоторые из них снабжаются преамбулами, приложениями, переходными положениями, определениями употребляемых в них терминов.

Точность и лаконичность, строгость стиля - характерные черты языка нормативных правовых актов. Для законодательного текста не свойственны эмоциональная окраска, вольная литературная обработка, употребление эпитетов, гипербол и т.д. Очень важно единство употребления терминов в законодательстве. Один и тот же термин должен последовательно применяться во всем тексте акта при обозначении одного и того же понятия. Это правило необходимо соблюдать и при внесении в нормативные правовые акты изменений и дополнений.

Систематизация нормативно-правовых актов - деятельность, направленная на упорядочение всего массива нормативно-правовых актов, с целью преодоления противоречий между ними и сделать их более доступными для потребителя.

Систематизация нормативно-правовых актов начинается еще на стадии их опубликования в официальных газетах, журналах или вестниках. В этих изданиях они располагаются по определенной системе (в зависимости от их юридической силы, от органа их принявшего, их юридической природы - нормативные - ненормативные и т.д.), каждому акту присваивается свой номер.

Помимо указанной выше **первичной формы**, существует два **основных вида** систематизации: **инкорпорация и кодификация**.

Инкорпорация - это такая деятельность по систематизации, когда нормативные правовые акты обобщаются в различные сборники. Критерии, по которым в них подбирается материал, могут быть различными: предмет регулирования (труд, семья, молодежь), хронология, когда акты располагаются соответственно времени их принятия и т.п.

Особенность инкорпорации как формы систематизации в том, что при создании инкорпорированных сборников, нормативные правовые акты могут подвергаться только

поверхностной обработке, содержание их изменяться не может. Вместе с тем, допускается публикация в извлечениях, или если в текст нормативного правового акта внесена поправка отдельным актом, то в публикуемый текст можно включить эту поправку, указав в ссылке на ее официальный источник.

Инкорпорация может быть **официальной и неофициальной**. Неофициальной инкорпорацией могут заниматься любые субъекты, результат этой деятельности не является обязательной для потребителя, т.е. на эти сборники нельзя ссылаться как на официальные источники (например, каждый студент-юрист в процессе подготовки к занятиям пользуется хрестоматиями по истории государства и права, по истории политических и правовых учений, по праву отдельных государств). В некоторых случаях инкорпорация может носить официальный характер, например, принятие законодательным органом Свода законов, или официозный - инкорпорация проведена неправотворческим государственным органом (например, Министерством юстиции РФ).

Разновидностью инкорпорации является **консолидация**. В этом случае происходит объединение множества нормативных правовых актов, связанных общим предметом регулирования, в единый укрупненный акт. Этот вид систематизации является, как правило, этапом в переходе от инкорпорации к кодификации.

Высшим уровнем систематизации является **кодификация** - она носит только официальный характер. В отличие от инкорпорации, кодификация осуществляется достаточно редко, она проводится тогда, когда возникает потребность в существенном обновлении или изменении в правовом регулировании больших сфер общественных отношений.

Суть кодификации заключается в разработке и официальном принятии сводного, единого акта, регулирующего большую обособленную сферу общественных отношений, с принятием этого акта отменяется вся масса нормативных актов, которые ранее действовали в этой сфере.

Такой акт принимается только законодательным органом государства. Одним из классических примеров кодификации, известных истории, издание кодекса законов Юстиниана. С переходом России на путь демократического развития, к рыночной экономике возникла потребность в принципиальном изменении регулирования общественных отношений. Начался новый этап кодификации российского права. Приняты две части Гражданского кодекса, Уголовный кодекс, готовятся к принятию такие кодексы как Уголовно-процессуальный, Налоговый и т.д.

Вопросы для самоконтроля

1. Назовите основные виды правотворчества
2. Что такое "право законодательной инициативы"?
3. Какие официальные акты относятся к внепарламентской стадии правотворчества?
4. Перечислите требования к форме проекта нормативного правового акта
5. Что такое "первичная систематизация"?
6. В чем состоит особенность инкорпорации?
7. В чем состоит суть кодификации

ЛИТЕРАТУРА

- Общая теория права. Под ред. Пиголкина А. С. М., 1996. Гл. XIII, с. 214-235, гл. XIV.
Общая теория права и государства. Под ред. Лазарева В. В. М., 1994. Тема 11.1, с. 111-115, тема 11.7, с. 133-135.
Хропанюк В. Н. Теория государства и права. М., 1993, гл. XII, параграфы 3-4, с. 186-192.

Тема 14. СИСТЕМА ПРАВА

Система права означает внутреннюю организацию права, связи между его основными компонентами.

Система права включает в себя четыре компонента: нормы права, правовые институты, суботрасли (подотрасли) и отрасли.

Характеристика норм права будет дана в отдельном разделе. Что касается правового института, то он представляет собой группу норм права, регулирующих типичные общественные отношения и в силу этого приобретающих относительную самостоятельность и устойчивость функционирования. Правовой институт чаще всего регулирует определенный вид общественных отношений, причем это регулирование имеет достаточно законченный характер. Выделяют отраслевые и межотраслевые правовые институты. Отраслевой институт объединяет нормы внутри конкретной отрасли, например, институт дарения, наследования в гражданском праве, институт президентства в конституционном праве и др. К межотраслевым принадлежат институты, которые регулируют общественные отношения, относящиеся к двум или более отраслям права, например, институт собственности, юридической ответственности, институт договора и пр.

Несколько близких по характеру регулирования правовых институтов образуют подотрасль права. Например, в составе гражданского права выделяют авторское, жилищное, патентное право, в составе финансового права выделяется подотрасль налогового права.

Самым крупным элементом в системе права является отрасль права. Ее образует совокупность норм права, регулирующих качественно однородную группу общественных отношений, она характеризуется своеобразием предмета и метода правового регулирования. Если правовой институт регулирует вид общественных отношений, то отрасль - род общественных отношений.

Таким образом, для деления права на отрасли используются главным образом два критерия - предмет и метод правового регулирования. По этим критериям и отличают одну отрасль права от другой.

Предметом принято считать общественные отношения, регулируемые данной совокупностью норм права. Каждой отрасли соответствует свой предмет регулирования, иначе говоря, каждая отрасль отличается предметным своеобразием, спецификой регулируемых общественных отношений. Предмет регулирования складывается объективно и не зависит от усмотрения законодателя. Не любые общественные отношения могут выступать предметом правового регулирования. Необходимо, чтобы эти отношения отличались, во-первых, устойчивостью и повторяемостью; во-вторых, заинтересованностью общества и государства в том, чтобы эти отношения существовали именно в правовой форме и подлежали правовой защите со стороны государства; в-третьих, способностью к внешнему контролю, например, со стороны судебных, административных органов. Так, внутренние семейные отношения, как правило, не поддаются внешнему контролю, поэтому их трудно урегулировать нормами права.

Метод правового регулирования, - это обусловленный предметом способ воздействия права на общественные отношения.

Методы правового регулирования характеризуются тремя обстоятельствами:

- а) порядком установления субъективных прав и обязанностей субъектов общественных отношений;
- б) средствами их обеспечения (санкциями);
- в) степенью самостоятельности (усмотрения) действий субъектов.

В соответствии с этими критериями в юридической науке выделяют два главных метода правового регулирования: императивный и диспозитивный.

Императивный метод (его еще называют авторитарным, властным) основан на подчиненности, субординации участников общественных отношений. Этим методом жестко регулируется поведение (действия) субъектов, они, как правило, ставятся в неравное

положение, например, - гражданин и административный орган. Этот метод характерен для уголовного, административного, налогового права.

Диспозитивный метод (автономный), устанавливая права и обязанности субъектов, одновременно предоставляет им возможность выбрать вариант поведения или дополнительно своим соглашением урегулировать свои взаимоотношения. Этот метод присущ гражданскому, семейному, трудовому праву.

Среди отраслей права выделяют и **комплексные отрасли**, которые для регулирования общественных отношений используют комбинирование различных методов и имеют сложный, многоаспектный предмет регулирования. Например, к комплексным отраслям относят в настоящее время аграрное право. В его предмет включаются земельные, имущественные, трудовые, а также организационно-управленческие отношения в сфере сельскохозяйственной деятельности. А поскольку предмет включает разнородные общественные отношения, то в этой отрасли применяется как императивный, так и диспозитивный методы, а также дополнительный метод - координации в организационно-управленческих отношениях.

В системе права выделяют также **отрасли материального и процессуального права**. Отрасли **материального права** оказывают непосредственное воздействие на общественные отношения. Большинство отраслей относится к категории материального права (уголовное, государственное, предпринимательское, семейное и др.). **Процессуальное право** регулирует порядок, процедуру осуществления прав и обязанностей сторон. В настоящее время выделяют уголовно-процессуальное, гражданское процессуальное право, арбитражный процесс. Процессуальные нормы существуют практически в любой отрасли, но не все из них выделяются в самостоятельную отрасль. Ближе всего к выделению - нормы административного процесса. Обе системы отраслей тесно связаны, хотя процессуальное обслуживает материальное право.

Система права включает в себя отрасли **публичного и частного права**. Со времени действия римского права было принято относить к отраслям публичного права те из них, где присутствуют интересы государства, а к частному - отрасли, где господствуют интересы частных лиц, граждан, отдельной личности, объединений людей. К отраслям публичного права относят государственное, административное, финансовое, уголовное и др., а к частному праву - гражданское, семейное, торговое, трудовое. Частное право призвано обслуживать потребности людей, вытекающие из имущественных и личных неимущественных отношений.

Наконец, выделяют **внутригосударственное (или национальное) право и международное право**.

К **национальному праву** принято относить совокупный массив отраслей, которые регулируют отношения внутри данного государства и отличаются своеобразием национальных, исторических, культурных особенностей конкретного народа. **Международное же право** концентрирует совокупный опыт человеческой цивилизации и является результатом согласования воли субъектов международного общения главным образом - государств.

В Конституции РФ провозглашено, что общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Это означает, что международное право служит ориентиром внутригосударственного законодательства и правоприменительной практики. Кроме того, нормы международного права непосредственно применяются во внутригосударственных отношениях.

Конституция РФ устанавливает также приоритет норм международного права перед внутригосударственным правом: если нормы российского законодательства противоречат установлениям международно-правового характера, то должны применяться нормы международного права. Однако конституция любого государства имеет приоритет перед нормами международного права.

Вопросы для самоконтроля

1. Что такое "система права"?
2. Из каких основных элементов складывается система права?
3. Определите понятие "отрасль права"
4. Что такое "правовой институт"?
5. Как определяется понятие "предмет правового регулирования"?
6. Какие используются основные методы правового регулирования?
7. Какие отрасли права относятся к публичному праву?
8. Какие отрасли права относятся к частному праву?

ЛИТЕРАТУРА

Общая теория права. Под ред. Пиголкина А. С. М., 1996, гл. XII, с. 191- 214; гл. XXII, с. 355-391.

Общая теория права и государства. Под ред. Лазарева В. В. М., 1994. Тема 3.16, с. 36; тема 20, с. 218-232.

Хропанюк В. Н. Теория государства и права. М., 1993, гл. XV, с. 210-220.

Давид Р. Основные правовые системы современности. М., 1988.

Тема 15. ПРАВОВЫЕ ОТНОШЕНИЯ

Правоотношение обычно определяют как общественное отношение, урегулированное нормой права и участники которого наделены субъективными правами и обязанностями.

Правоотношение является результатом воздействия нормы права на фактическое общественное отношение. Оно выступает в качестве одной из форм реализации права, когда абстрактная модель возможного или должного общественного отношения, сформулированная в норме, обретает характер персонально-определенной юридической связи между лицами.

Основанием и предпосылкой для возникновения правоотношения служит правовая норма.

Правоотношение носит **волевой** характер, т.е. его участники отдают себе отчет в последствиях своих действий либо бездействия. Даже если одна из сторон вступила в правоотношение не по своей воле. Например, приговоренный к отбытию наказания, в виде лишения свободы, вступает в правоотношения с администрацией соответствующего учреждения.

Для правоотношений характерна **индивидуализированная связь между его субъектами**, которая осуществляется через субъективные права и обязанности.

При этом юридическая связь между субъектами выражается в их взаимных правах и обязанностях. Правоотношение носит **предоставительно-обязывающий** характер. Без взаимных прав и обязанностей нет и самого правоотношения. Если одному участнику правоотношения предоставлено субъективное право, то у другого участника возникает субъективная обязанность, исполняя которую, он обеспечивает обладателю субъективного права необходимые условия для его реализации. В то же время у обязанного лица есть право требовать от обладателя субъективного права, чтобы оно не выходило за его пределы.

В юридической науке принято использовать понятие "**структура правоотношения**". Элементы этой структуры следующие:

- а) содержание правоотношения;**
- б) субъекты правоотношения;**
- в) объект правоотношения.**

В содержании правоотношения выделяют две стороны - **материальную и юридическую.**

Материальную сторону содержания правоотношения составляет само фактическое поведение его субъектов, их действия и поступки, связанные с реализацией принадлежащим им субъективным правам и обязанностям.

Юридическую сторону содержания правоотношения составляют сами субъективные права и обязанности.

Субъективное право и юридическая обязанность - это предусмотренная нормой права мера возможного и должного поведения участников конкретных правоотношений. Субъективное право выражается в **правомочиях субъекта**, которые состоят в следующем:

1. **возможность субъекта своими собственными действиями реализовать свое право;**
2. **право требовать от другого участника правоотношения исполнения своих обязанности;**
3. **право обращаться за государственной защитой, в случае, если субъективное право нарушено.**

Юридическая обязанность - это обязанность исполнить все то должное, что предусмотрено нормой права, а в случае неисполнения претерпевать предусмотренные санкцией данной нормы меры государственного воздействия.

Субъекты правоотношений - это те лица, которые могут быть их участниками. Основные участники правоотношений - **физические лица и организации**. Иногда субъектом правоотношения может выступать народ, например, при проведении референдума.

Физические лица - это граждане, иностранцы и лица без гражданства, находящиеся на территории конкретного государства.

К организациям относятся **государство** в целом (например, в отношениях с субъектами федерации, в межгосударственных отношениях), **государственные органы** (например, суд при рассмотрении гражданского дела), **юридические лица**.

Юридическими лицами признаются организации, обладающие следующими признаками:

- 1) имеют обособленное имущество;
- 2) отвечают по своим обязательствам этим имуществом;
- 3) от своего имени могут приобретать и осуществлять права и нести обязанности;
- 4) выступать истцом или ответчиком в суде.

Чтобы быть участником правоотношения, необходимо обладать определенными юридическими качествами (**правосубъектностью**). Речь идет о **правоспособности, дееспособности и деликтоспособности**.

Правоспособность - это способность обладать правами и нести юридические обязанности.

Дееспособность - это способность своими собственными действиями реализовать право и исполнить юридическую обязанность.

У организаций и юридических лиц правоспособность и дееспособность возникают одновременно с момента их образования.

Правоспособность у физических лиц, по общему правилу, возникает с момента рождения.

Возникновение дееспособности связано с двумя условиями: возрастом и состоянием психики физического лица.

В полном объеме дееспособность наступает с 18 лет. Считается, что в этом возрасте человек достигает такого уровня социальной и интеллектуальной зрелости, когда он осознает значение своих поступков и может самостоятельно руководить своими действиями. Дееспособность совершеннолетнего лица может быть ограничена только судом.

Деликтоспособность физического лица означает способность нести юридическую ответственность за совершенное правонарушение. Так, гражданин может быть привлечен к уголовной ответственности с 16 лет, за отдельные виды преступлений - с 14 лет. Полная

гражданско-правовая ответственность возникает с 18 лет. Таким образом, в разных отраслях права и в разных нормах установлены свои возрастные пороги деликтоспособности.

Объектами правоотношения выступают **материальные и нематериальные блага, на которые направлены действия субъектов правоотношения**. Это могут быть вещи (в том числе деньги, ценные бумаги), продукты интеллектуального творчества (произведения искусства, литературы, кино и т.д.), личные неимущественные блага (жизнь, честь, доброе имя, здоровье человека). Кроме того, в качестве объекта могут выступать и результат поведения, который имеет первостепенное значение для участников данного правоотношения (например, доставка товара в указанное в договоре перевозки время и место).

Возникновение, изменение и прекращение правоотношений связано не только с правосубъектностью, но и с юридическими фактами.

Юридические факты - это те жизненные обстоятельства, с которыми закон связывает возникновение, изменение и прекращение правоотношений. Признаки юридических фактов закреплены в законе, как правило, в гипотезе правовой нормы. Т.е. с точки зрения законодателя все жизненные факты и обстоятельства делятся на юридически значимые и юридически безразличные.

Юридические факты классифицируют по разным основаниям.

Так, по характеру наступающих последствий их делят на **правообразующие, правоизменяющие и правопрекращающие**. Например, регистрация брака влечет за собой возникновение брачно-семейных правоотношений, а развод - их прекращение. Рождение ребенка приводит к возникновению правоотношения между родителями по поводу его содержания и воспитания, этот же факт может быть правопрекращающим, например, освободить от обязанности отца ребенка, проходить срочную службу в армии.

В зависимости от того, возникают ли жизненные обстоятельства по воле человека или помимо нее, юридические факты делят на **события и действия (бездействие)**.

События не зависят от воли и желания человека (землетрясения, наводнения, пожар и др.), но порождают для него юридические последствия и помимо его воли.

Действия (бездействие) связано с проявлением воли человека. Например, заключение договора купли-продажи.

Действия (бездействие) в свою очередь делятся на правомерные и неправомерные.

Правомерные действия, в зависимости от намерений лица, направленности его воли, делятся на юридические акты и юридические поступки. **Юридический акт** - это правомерное действие, совершаемое с намерением достичь юридического результата (заключение сделки, заявление о принятии наследства). **Юридический поступок** - это такое действие лица, которое не направлено на достижение юридического результата, но такой результат возникает, помимо его воли, в силу предписаний закона. (Например, студент написал курсовую работу. Этот поступок с неизбежностью влечет для него возникновение авторского права на это произведение).

Неправомерные действия (бездействие) или правонарушения делятся в зависимости от степени их опасности для общества на **преступления и проступки**. Признаки каждого правонарушения указаны в законодательстве. Совершение правонарушения влечет за собой возникновение у правонарушителя обязанности нести юридическую ответственность.

Как правило, для возникновения конкретного правоотношения требуется не один юридический факт, а их совокупность (для получения права на пенсию необходимы определенный возраст, стаж работы). Совокупность таких юридических фактов называют **фактическим составом**.

Виды правоотношений. В зависимости от роли в регулировании общественных отношений они делятся на **регулятивные и правоохранительные**. **Регулятивные** правоотношения служат формой правомерного поведения, а **правоохранительные** возникают тогда, когда происходит нарушение права, юридическим фактом для их возникновения служит правонарушение.

Регулятивные правоотношения, в зависимости от их направленности, делятся на **два типа - "пассивного" и "активного"**.

Регулятивные правоотношения **"пассивного типа"** направлены на закрепление существующих отношений. В таких правоотношениях определенным лицам предоставляются права на совершение положительных действий, а на всех других возлагаются обязанности воздерживаться от действий определенного рода, т.е. обязанное лицо должно вести себя пассивно, не мешать обладателю субъективного права.

Регулятивные правоотношения **"активного типа"** направлены на обеспечение динамики общественных отношений. В таких правоотношениях активной стороной выступает обязанное лицо, от которого требуется совершить положительные действия по реализации своей обязанности, а субъективное право состоит в возможности требовать известного поведения от обязанного лица.

Известно также деление правоотношений на **абсолютные и относительные**. В **абсолютных правоотношениях персонально определен только один его участник - носитель субъективного права**. Все остальные персонально неопределены и считаются по отношению к нему обязанными лицами. К таким отношениям, например, относят отношения собственности. Например, известен некий конкретный обладатель собственности. А все и каждый обязаны воздерживаться от действий, мешающих ему реализовать свое право.

В относительных правоотношениях все участники известны, персонально определены.

Наиболее часто **правоотношения делят по отраслям** - гражданско-правовые, трудовые, семейные, уголовно-правовые и т.д. Такое деление также предполагает разделение правоотношений на **материально-правовые и процессуальные**. Первые возникают на основе норм материального права, а процессуальные - на основе норм процессуальных отраслей права (гражданского процессуального, уголовно-процессуального и т.д.).

Вопросы для самоконтроля

1. Дайте определение понятия "правоотношение"
2. Назовите элементы структуры правоотношения
3. Что такое "правомочия" субъекта правоотношения?
4. Перечислите признаки юридического лица
5. Чем различаются такие виды юридических фактов как "события" и "действия"?
6. Что такое "правоотношение пассивного типа"?
7. Дайте определение понятия "абсолютное правоотношение"

ЛИТЕРАТУРА

- Общая теория права. Под ред. Пиголкина. А. С. М., 1996. Гл. XV, с. 252-270.
Общая теория права и государства. Под ред. Лазарева В. В. М., 1994. Тема 12, с. 139-151.
Хропанюк В. Н. Теория государства и права. М., 1993. Гл. XVI, с. 220-237.
Теория права и государства. Под ред. Манова Г. Н. М., 1995. Гл. V, с. 129-140.

Тема 16. ПРИМЕНЕНИЕ ПРАВА

Большинство правовых норм рассчитано на непосредственную их реализацию в различных формах в правомерном поведении субъектов права. Но имеются правовые нормы иного рода. Предусмотренные ими права и обязанности по своему характеру не могут возникнуть у конкретных лиц только благодаря их собственному желанию и воле, только благодаря их собственным действиям. Для возникновения таких прав и обязанностей в каждом отдельном случае требуется **издание уполномоченным органом государства (судом, административным органом и т.п.) властного индивидуального акта, предписания индивидуального характера, касающегося конкретного лица (приговор,**

решение суда, акт регистрации брака). Такая деятельность органов государства называется применением права.

Применение права либо предшествует возникновению правоотношений, либо обеспечивает их реализацию. Без предписаний индивидуально-конкретного характера, исходящих от компетентных органов государства, нельзя иногда устранить возможные препятствия при осуществлении права, а также применить меры государственного принуждения (санкции) к нарушителям предписаний правовых норм.

Таким образом, **потребность в применении норм права** для реализации содержащихся в них предписаний **возникает в следующих случаях:**

- 1) когда предусмотренные нормой субъективные права и обязанности по своему характеру таковы, что не могут возникнуть у конкретных лиц из их односторонних действий, а требуют для своего возникновения соответствующего индивидуального властного акта органа государства;
- 2) когда налицо факт правонарушения и необходимо устранить его последствия или применить санкцию.

Применяя норму права, уполномоченные на это органы государства включаются в механизм правового регулирования, как бы добавляя властную энергию, обеспечивают реализацию правовых норм до конца, до наступления необходимого результата.

Применение права - это **одна из форм государственной деятельности**. Соответствующий государственный орган в конкретном случае выступает от имени государства, по его уполномочию.

Применение права всегда обращено вовне, к другим субъектам и обязательно для них. При этом властный орган не всегда становится стороной возникающего правоотношения. Сам **акт применения права представляет собой одностороннее волеизъявление правомочного органа и носит императивный, категоричный характер.**

Таким образом, **применение права представляет собой властную индивидуально-правовую деятельность органов государства, которая направлена на решение юридических дел и в результате которой издаются индивидуально-определенные правовые акты (акты применения права).**

Применяя право, орган государства выполняет две основные **функции:**

- 1) организации выполнения предписаний правовых норм, позитивного регулирования с помощью индивидуальных актов (оперативно-исполнительная деятельность);
- 2) охраны права от нарушений (правоохранительная деятельность).

В целом правоприменительная деятельность направлена на то, чтобы решить конкретный вопрос на основе юридического предписания, имеющего общий (абстрактный) характер.

Вся деятельность органа государства, предшествующая вынесению решения, представляет собой единый в своем осуществлении процесс, и выделить отдельные стадии в нем можно лишь логически, а не в смысле последовательности во времени действий органа, применяющего право.

Логически процесс применения норм права идет от изучения обстоятельств конкретного случая к правовой норме и от нее - к практическому решению данного вопроса.

Отсюда можно выделить следующие **стадии процесса применения права**, каждая из которых имеет самостоятельное значение во время рассмотрения дела:

- 1) изучение фактических обстоятельств дела;
- 2) выбор соответствующей нормы права;
- 3) проверка подлинности текста нормы, анализ ее с точки зрения законности, действия во времени, в пространстве, по кругу лиц;
- 4) анализ содержания нормы (толкование);
- 5) вынесение решения компетентным органом;
- 6) доведение содержания решения до сведения заинтересованных лиц и организаций.

Деятельность уполномоченных органов государства по применению права завершается и оформляется соответствующим актом (документом), который фиксирует принятое решение, придает ему официальное значение. Это - **акт применения права**. Главное же состоит в том, что в таком акте (документе) получают официальное закрепление юридические права и обязанности конкретных субъектов, в отношении которых было совершено применение права.

Этот акт **имеет доказательственное значение**, служит юридическим основанием конкретных прав и обязанностей персонально определенных лиц.

Одна из особенностей правоприменительных актов состоит в том, что они **обладают юридической силой**. Она обеспечивается их обязательностью, то есть требованием обязательного соблюдения и исполнения теми лицами, в отношении которых они приняты или деятельность которых так или иначе связана с данными актами.

Юридическая сила правоприменительных актов характеризуется их подзаконностью по отношению к нормативным правовым актам. Применение права должно основываться на предписаниях нормативного правового акта, не противоречить им, не искажать содержания правового предписания.

Юридическая сила актов применения права основывается не только на силе применяемых правовых норм, но и на властной компетенции правоприменяющих органов. Поэтому правоприменительные акты обладают более высокой юридической силой, чем индивидуальные акты реализации права. Отсюда их особая роль в правовом регулировании.

Юридическая сила придает правоприменительным актам способность властно порождать определенные правовые последствия, вызывать возникновение, изменение или прекращение правоотношений. В связи с этим особое значение приобретает вопрос обеспечения их **законности и обоснованности**.

С точки зрения роли актов применения права в регулировании общественных отношений большое значение имеет их **классификация** по различным основаниям. Наибольший научный интерес представляет их разграничение **по субъектам**, осуществляющим правоприменение. В частности, по этому основанию выделяют следующие акты применения права: акты органов государственной власти, исполнительно-распорядительных органов, судебных прокурорских, арбитражных и других государственных органов.

Кроме того, правоприменительные акты **по их роли в правовом регулировании** могут быть подразделены на регулятивные и правоохранительные, основные и вспомогательные, акты однократного действия и акты длящегося действия.

Пробел в праве - это отсутствие нормы права, регулирующей отдельные общественные отношения, хотя это отношение входит в круг урегулированным правом отношений. То есть оно должно быть урегулировано, но почему то не урегулировано. Такой пробел называется **действительным**. Его следует отличать от мнимого или кажущегося пробела. **Кажущиеся** пробелы вытекают из представлений, когда полагают, что общественное отношение должно быть урегулировано правовой нормой, хотя на самом деле оно вообще находится вне той сферы, которое правом регулируется (любовь, дружба и т.п.). Обычно, такие представления характерны для людей несведущих в праве.

Действительный пробел в праве может возникнуть с начала правового регулирования или вследствие развития новых отношений, которые не могли быть предусмотрены законодателем. Пробелы в праве объективно возможны, а в некоторых случаях неизбежны.

Вместе с тем, действует правило, что если существует пробел, то нельзя на этом основании отказать в официальной правовой оценке поведению лиц, оказавшихся в ситуации, которая находится в сфере правового регулирования.

В этом случае, для преодоления пробела используется два приема: **аналогия закона и аналогия права**.

Аналогия закона - это применение к данному отношению, правовой нормы, которая регулирует похожие, однотипные отношения. **Аналогия права** - применяется

тогда, когда невозможно использование аналогии закона, и означает применение к данному случаю общих принципов права и принципов отрасли права, к которой относится этот случай.

Применение права по аналогии **не ликвидирует пробел**, он только **преодолевается** в конкретном случае. Пробел в праве может заполнить и ликвидировать только законодательный орган.

В ряде областей правового регулирования применение аналогии полностью исключена. Так, **аналогия закона и права не применяется при привлечении к уголовной, административной, дисциплинарной и имущественной ответственности**, что служит гарантией неприкосновенности личности, обеспечивает стабильность правового регулирования, служит пресечению произвола и субъективизма.

Следует отметить, что **в некоторых правовых системах понятие пробельности права отсутствует**. В частности, в англосаксонской. Здесь судья ликвидирует пробел в праве в процессе решения конкретного дела путем создания судебного прецедента.

Вопросы для самоконтроля

1. Что такое "применение права"
2. Когда возникает потребность в применении права?
3. Что представляет собой акт применения права?
4. Назовите основные стадии процесса применения права
5. Назовите виды правоприменительных актов в зависимости от их роли в правовом регулировании
6. Что такое "пробел в праве"?
7. В чем суть применения "анalogии закона"?

ЛИТЕРАТУРА

- Общая теория права. Под ред. Пиголкина А. С. М., 1996. Гл. XVII, параграфы 2-6, с. 286-301.
- Общая теория права и государства. Под ред. Лазарева В. В. М., 1994. Тема 15.2, с. 174-177.
- Хропанюк В. Н. Теория государства и права. М., 1993. Гл. XIII, параграфы 2, 3, 5, с. 193-199, 201-203.
- Теория права и государства. Под ред. Манова Г. И. М., 1995. Гл. VIII, параграф 4, с. 208-210.

Тема 17. ТОЛКОВАНИЕ ПРАВОВЫХ НОРМ

Толкование - это деятельность, направленная на уяснение и разъяснение истинного смысла правовых норм.

Предметом толкования выступают правовые нормы, изложенные в текстах нормативных правовых актов, в других источниках права.

Правильное понимание смысла норм обеспечивает наиболее полную и эффективную их реализацию. Фактически, толкование является повседневной деятельностью тех лиц, которые связаны с реализацией права в разных формах.

В самом понятии толкования отражены **два аспекта толкования:**

1. **Уяснение - это мыслительный процесс, в ходе которого познается смысл нормы лицом, которое изучает содержание правовой нормы.**
2. **Разъяснение - другая сторона толкования, когда уясненный для себя смысл правовой нормы доводится либо до конкретного лица, либо до индивидуально-неопределенного круга лиц.**

Следует отметить, что обычно достаточно уяснить смысл правовой нормы, чтобы вынести правильное решение по конкретному делу. К разъяснению прибегают тогда, когда в процессе уяснения правовой нормы обнаруживается, что воля законодателя не получила в ней точного словесного выражения либо когда норма требует дополнительной

конкретизации и необходимо обосновать возможность ее применения к данной категории дел или реализации в данной конкретной жизненной ситуации.

Приемы, способы и виды толкования:

При толковании правовой нормы следует установить: содержание правовой нормы; ее взаимоотношение с другими нормами и принципами права; связь нормы с другими общественными явлениями; действие в пространстве, во времени и по кругу лиц. С этой целью используют следующие приемы и способы толкования:

Грамматическое толкование - для этого способа характерно использование правил грамматики того языка, на котором закон написан. Например, обращают внимание на роль союзов "и", который обычно употребляется как соединительный ("лишение свободы и конфискация"), "и/или", который обычно употребляется как разделительный ("лишение свободы или конфискация"). Обращают внимание также на форму глаголов. Например, возвратные глаголы означают, что юридическое значение придается только состоявшимся действиям ("лицо, давшее взятку").

Систематическое толкование предполагает анализ текста конкретной статьи во взаимосвязи с текстами других статей данного нормативного акта, или других нормативных актов, которые связаны общим предметом. Устанавливается место правовой нормы в правовом институте, отрасли права, правовой системы в целом.

Исторический прием используется тогда, когда для уяснения смысла нормы важно знать те исторические обстоятельства, при которых данная норма была принята. На этой основе уясняются мотивы ее принятия, а также цель, на достижение которой она направлена.

Телеологическое толкование направлено на уяснение цели, которые ставил перед собой законодатель, принимая норму.

Логическое толкование означает использование приемов формальной логики для выявления структурных элементов самой правовой нормы. Анализируется соотношение объемов понятий, правильность суждений. Существует точка зрения, что логическое толкование не является самостоятельным приемом, поскольку правила логики используются во всех способах и приемах толкования, зато, в некоторых работах, оно выделяется в качестве самостоятельного.

Исторически, еще со времен Рима, сложился **ряд конкретных приемов логического толкования:**

1) a pari - "сравнение определенного конкретного случая с частным случаем, подобным ему во всех отношениях";

2) a fortiori - "кто управомочен или обязан к большему, тот управомочен или обязан к меньшему; кому воспрещено меньшее, тому воспрещено большее";

3) de eo quod persumque fit - "законодатель предусмотрел случаи, которые являются наиболее частыми, но не исключает случаи, которые являются менее частыми";

4) ad absurdum - доказывание того, что "определенное толкование закона приводит его в противоречие с общей системой законодательства или другими законодательными актами, или подобное его толкование вообще не может быть проведено в жизнь";

5) argumentum a contrario - вывод о неприменимости данной нормы к данному случаю делается на основе противопоставления их тем случаям, которые прямо в норме не предусмотрены.

Применяют такой способ толкования, **как толкование по объему**. В этом случае решается вопрос - нужно ли понимать текст, его ключевые слова **буквально**, или же их можно толковать **ограничительно, либо расширительно**.

По общему правилу, нужно следовать буквальному смыслу текста, но в отдельных случаях допускаются другие способы толкования по объему, поскольку сам законодатель имел это в виду. Например, положение "дети обязаны содержать своих нетрудоспособных родителей" толкуется ограничительно. (Имеются в виду не все "дети", а только достигшие трудоспособного возраста). А положение "суд действует в соответствии с федеральным

законом" должно толковаться расширительно, ибо имеется в виду не только собственно закон, но и все иные, в том числе подзаконные нормативно-правовые акты.

В науке и в практике применяются следующие основные **принципы толкования**:

- всякое сомнение при толковании закона должно разрешаться в пользу подсудимого (in dubio pro reo);

- исключительные законы подлежат ограничительному толкованию;

- законы, устанавливающие смягчение ответственности, могут быть толкуемы расширительно;

- законы, усиливающие ответственность, подлежат ограничительному толкованию;

- изъятия из общих правил подлежат ограничительному толкованию.

Следует подчеркнуть, что все указанные выше приемы и способы толкования вовсе не исключают друг друга. Как правило, их применяют одновременно для того, чтобы полностью избежать неправильного и неполного понимания смысла правовой нормы.

В качестве субъекта толкования (уяснения и разъяснения) может выступать любое лицо. Но юридические последствия толкования при этом будут различными. Они зависят от правового положения субъекта, толкующего норму.

Отсюда по субъектам толкования и с точки зрения юридических последствий толкования оно подразделяется на два вида: **официальное и неофициальное**.

Неофициальное толкование юридических последствий не имеет, то есть необязательно для следования ему. Оно осуществляется, например, научными учреждениями, адвокатами, юристами и т.п. Это толкование носит характер советов, рекомендаций. Убедительность такого толкования зависит от авторитета субъекта, обоснованности и аргументированности даваемой им интерпретации.

Разновидностью неофициального толкования является **доктринальное толкование**. Оно дается учеными-юристами в монографиях, статьях, комментариях к закону. Достоинство этого толкования в том, что оно основано на глубоком научном знании правовых явлений, обосновывается широкой аргументацией.

Правда, в Древнем Риме, начиная с принцепса Августа, наиболее выдающимся юристам было предоставлено право давать официальные консультации. Заключение юристов, наделенных этим правом, приобрели на практике обязательное значение для судьи.

Официальное толкование - это такое толкование, которое является обязательным для тех лиц, к которым оно обращено. Официальным толкованием может заниматься только определенный законодательством круг органов государства (например, Конституционный суд, Верховный суд).

Официальная, порождающая юридические последствия деятельность по разъяснению нормативных актов может классифицироваться по разным основаниям.

С точки зрения того, к кому обращено это толкование, оно делится на **нормативное и казуальное**. **Нормативное** - обращено к персонально неопределенному кругу лиц, и поводом к такому толкованию служит необходимость единообразного понимания смысла конкретной нормы права. **Казуальное** толкование обращено к конкретному органу государства в связи с применением им правовой нормы в конкретном деле. Такое толкование обязательно только для этого органа, и не для кого больше. Для других лиц и органов результаты такого толкования могут послужить только в качестве модели, как необязательный образец для подражания.

Другим основанием классификации является отношение органа государства, толкующего норму, к источнику ее создания. Если орган государства дает официальное толкование нормативного акта, принятого другим органом государства, то такое толкование называется **легальным**. Если орган государства, в силу предоставленного ему права, толкует свой собственный нормативный акт, то такое толкование называется **аутентическим**.

Результаты официального толкования излагаются в особом виде юридического акта (документа), который принято называть интерпретационным актом. Он может быть

обращен к конкретному лицу или органу, либо к индивидуально- неопределенному кругу лиц.

Официальное толкование может быть также включено в тексты законов тем органом, который принял данный закон. Например, в некоторых законах специальный раздел посвящен разъяснению смыслу понятий, терминов, которые используются в его текстах. Наряду с этим, в самом тексте используются нормы - определения, которые также раскрывают смысл некоторых понятий.

То есть результаты официального толкования могут быть изложены как в специальном интерпретационном акте, либо в самом тексте закона.

На результаты официального толкования можно и нужно ссылаться органам, и лицам, применяющим правовую норму.

Вопросы для самоконтроля

1. Что такое "толкование права"?
2. Чем отличается толкование "разъяснение" от толкования "уяснение"?
3. Назовите основные приемы, способы и виды толкования
4. Перечислите основные принципы толкования
5. Что такое толкование "по объему"?
6. Чем отличается официальное от неофициального толкования?
7. Что такое "легальное" толкование?
8. Как называются документы, в которых излагаются результаты официального толкования?

ЛИТЕРАТУРА

- Общая теория права. Под ред. Пиголкина А. С. М., 1996. Гл. XVIII, с. 301-317.
Общая теория права и государства. Под ред. Лазарева В. В. М., 1994. Тема 15.3, с. 177-180.
Хропанюк В. Н. Теория государства и права. М., 1993. Гл. XIV, с. 203-210.
Теория права и государства. Под ред. Манова Г. И. М., 1995. Гл. VIII. параграф 7, с. 213-217.

Тема 18. РЕАЛИЗАЦИЯ И ЭФФЕКТИВНОСТЬ ПРАВА

Право реализуется тогда, когда требования правовых норм воплощаются в общественных отношениях. **Реализация правовых норм - это такое поведение субъектов права, которое полностью согласуется с предписаниями правовых норм и исходит из них (правомерное поведение), практическая деятельность по приобретению, использованию прав и выполнению юридических обязанностей.** Реализация права составляет непосредственный результат правового регулирования, конкретное его проявление.

Нормы права реализуются **в различных формах.** Так, одна из форм реализации норм права - воздержание от действий, запрещенных правом (**соблюдение**). Нормы права могут реализоваться и в форме активных действий субъектов права по осуществлению некоторых предусмотренных нормами права правомочий (**использование**) и **исполнению** юридических обязанностей. Например, участие в демонстрации (реализация правомочия) или исполнение обязанности по оказанию лицу, находящемуся в опасном для жизни состоянии, необходимой помощи (реализация обязанности). В перечисленных случаях реализации правовых норм правоотношения не возникают. То есть в некоторых случаях правовые нормы могут реализоваться и **вне правоотношений.** В результате реализации субъектами права предписаний правовых норм в указанных выше формах не возникает юридически значимых последствий.

Правовые нормы могут реализоваться также **посредством правоотношений.** В зависимости от характера связи субъектов правоотношений, различаются **два самостоятельных вида реализации права через правоотношения.** Во-первых,

правоотношения могут возникнуть между субъектами, отношения между которыми основаны на юридическом равенстве сторон, их автономном положении по отношению друг к другу. Здесь нет элемента подчиненности одного другому. В таких отношениях участвуют граждане, юридические лица, которые заключают разного рода сделки, договоры между собой. **Эту форму реализации права можно условно назвать гражданско-правовой, автономной.**

Вторая форма - так называемая **административная или властная**. В этом случае властный орган либо сам выступает одной из сторон в правоотношении (отношение по поводу назначения пенсии), либо своим властным, авторитарным решением устанавливает право либо обязанность конкретного лица (установление факта отцовства). Такая форма реализации права называется применением права.

Правовое воздействие и правовое регулирование. Механизм правового регулирования.

Понятие **правового воздействия** - широкое понятие, которое **охватывает все направления и формы влияния права на общественную жизнь, т.е. действие права и как идеологического, информативного, воспитательного института, и как нормативного общеобязательного регулятора**. Причем влияние права как идеологического, воспитательного института не является для него специфическим в том смысле, что кроме права и наряду с ним, на общественную жизнь воздействуют и другие идеологические формы - агитация, пропаганда, массовая политическая информация, моральные постулаты и т.п. Влияние всех этих форм тесно переплетено, взаимосвязано. В этой связи задача вычленения конкретной роли каждой из них в достижении определенного социального результата представляется весьма затруднительной.

Воздействие права на социально-экономические процессы - сложное и многогранное явление. Отсюда возможность различных подходов к его изучению и интерпретации.

Так, **в социологии права правовое воздействие рассматривается как взятое в единстве формирование и функционирование права (социальный механизм действия права)**. Такой подход предполагает исследование как социальной обусловленности, так и действия, эффективности права, раскрытие влияния права на общественные отношения и обратного воздействия социальных факторов на право. В рамках такого подхода возможно выделение и отдельных сторон или **элементов социального действия права**, например, выделяют следующие его элементы:

1) уровень и характер правовой информации. Функционирование права во многом зависит от знания и понимания субъектами правовых предписаний и, следовательно, от того, в какой мере и как правовые предписания доводятся до всеобщего сведения. Отсюда важное значение приобретает вопрос о роли в обеспечении знания и понимания права средств массовой информации, других ее источников;

2) правовая установка и ориентация субъектов. Функционирование права зависит не только от того, в какой мере субъекты информированы о действующих правовых нормах, но и от того, в какой степени сформирована установка личности на неукоснительное соблюдение и исполнение правовых предписаний, в какой степени она сориентирована на достижение правовых задач, целей, идеалов;

3) социальные последствия действия права. Последствия действия юридических норм - это не только конечный результат реализации правовых предписаний, но и начальный пункт последующих циклов действия права. Сами социальные последствия действия права выступают в качестве фактора, влияющего на процесс правового регулирования, корректирующего и направляющего его;

4) социальная сфера. Функционирование права происходит в определенной социальной среде, в которой формируется отношение к праву и законности. Одной из важных сторон социальной среды, в пределах которой функционирует право, является "правовой климат" - общая атмосфера состояния законности и правопорядка.

Существуют и **другие аспекты социальной характеристики механизма действия права**. Так, с точки зрения выделения основных направлений его функционирования обращают внимание на следующие элементы:

- 1) доведение правовых норм и предписаний до всеобщего сведения;
- 2) постановка в правовых нормах социально полезной цели;
- 3) поддержка правом социально полезных образцов поведения;
- 4) социально-правовой контроль.

С целью выявления всей совокупности элементов и сторон правового воздействия на общественные отношения обращается внимание на:

- 1) социальную среду, условия, находящиеся вне права и им непосредственно не регулируемые (соотношение социальных сил, уровень развития культуры, традиции, дружба, любовь и т.д.);
- 2) социальные факторы, органически включенные в сам процесс правового регулирования (те стороны политических, экономических, социальных отношений, которые урегулированы правом).

Право можно рассматривать и как подсистему более широкой системы - системы социального управления. С этой точки зрения процесс правового воздействия проходит те же этапы (стадии), что и любой управленческий цикл (от постановки целей и задач до достижения определенного результата). Но проходит, естественно, с учетом особенностей права как особого социального общеобязательного общественных отношений. В этом случае выделяются следующие этапы или стадии воздействия.

1) Стадия предварительного формирования государственной воли. На этой стадии определяется и формулируется задача воздействия на социальный процесс. Разрабатывается система частных целей, к которым надо стремиться для решения основной задачи. Здесь определяется выбор правового средства как наиболее оптимального для решения основной задачи.

2) Стадия принятия нормативного решения. Это стадия правотворчества, которая завершается принятием официального нормативного решения. На этой же стадии осуществляется подготовка к введению в действие нормативного предписания, решается вопрос о доведении его содержания до сведения исполнителей.

3) Стадия реализации нормативного правового решения. Реализация осуществляется в различных формах: соблюдение, исполнение, использование, применение. На этой стадии проявляется информативное, идеологическое воздействие нормативного правового решения.

4) Контроль за реализацией решения и оценка результатов его действия. Контроль осуществляется на протяжении всего времени реализации решения. Определяется эффективность решения. На этой основе вырабатываются рекомендации, направленные на его совершенствование, корректирование.

Выделяют еще один аспект действия права - психологический. Изучение этой стороны правового воздействия, **во-первых, нацелено на то, чтобы получить ответ на вопрос, каким образом право влияет на формирование таких мотивов поведения, которые бы обеспечили соответствие поступков личности моделям предписываемого или дозволяемого поведения, установленные в соответствующих правовых нормах.** Так, обеспечение пассивных форм поведения (воздержание от определенных действий) достигается главным образом стимулированием сдерживающих мотивов. Обеспечение активных форм поведения (совершение положительных действий) достигается стимулированием побудительных мотивов. Это в свою очередь обеспечивается как путем возложения обязанности вести себя активно, так и предоставлением права на совершение положительных действий (дозволения). **Во-вторых, исследование психологического механизма действия права связано с выяснением того, какую роль играют представления личности о праве в определении ее поведения в тех сферах общественных отношений, которые урегулированы правом.**

Сложное взаимодействие многообразных факторов обуславливает разное содержание и разные результаты психологического механизма действия одних и тех же норм. Правовая оценка одной и той же жизненной ситуации разными лицами может оказаться неодинаковой, а следовательно, и их поведение в этой ситуации будет неодинаковым.

Наряду с понятиями "социальный механизм действия права", "психологический механизм действия права" применяется понятие "**правовое регулирование**" или "**механизм правового регулирования**". **Правовое регулирование (или механизм правового регулирования) - это специфическое правовое воздействие, осуществляемое правом как нормативным, общеобязательным регулятором.**

Своеобразие правового регулирования заключается в том, что оно при помощи совокупности последовательно связанных правовых средств, обеспечивающих достижение необходимых целей (результатов). Такая специально-юридическая интерпретация правового воздействия выражается понятием **механизм правового регулирования** (в последующем - МПР).

Механизм правового регулирования - это специфическое правовое воздействие, осуществляемое правом как нормативным, общеобязательным регулятором. Это - совокупность взаимодействующих правовых средств, при помощи которых достигается результативное правовое воздействие на общественные отношения.

Этот механизм образуют следующие основные правовые средства (элементы):

- а) **правовые нормы;**
- б) **правоотношения, субъективные права и обязанности;**
- в) **акты применения права.**

В праве функционирует множество механизмов правового регулирования как относительно обособленных друг от друга, так и взаимодействующих. А характер, место отдельных правовых средств, их комбинация в конкретном механизме правового регулирования определяется той ролью, которая отведена ему в регулировании общественных отношений.

В целом понятие МПР позволяет не только собрать вместе явления правовой действительности - нормы, правоотношения, юридические акты и др., но и представить их в "работающем" виде.

Правовое регулирование является длящимся процессом, который распадается на стадии. На каждой стадии "работают" особые правовые средства, из которых и складываются основные элементы МПР.

В процессе правового регулирования выделяют следующие основные стадии:

1) **стадия вступления в действие правовых норм.** На этой стадии в правовую систему вводятся новые или измененные правовые нормы. Основная задача правовой нормы (модели возможного или должного поведения) состоит в том, чтобы очертить персонально-неопределенный круг лиц, на который она распространяет свое действие, те обстоятельства, при которых следует руководствоваться данной нормой, указать на права и обязанности, определить средства правового воздействия на нарушителей правовой нормы;

2) **стадия возникновения правоотношений и реализации субъективных прав и обязанностей.** На этой стадии у персонально определенных субъектов возникают субъективные права и обязанности, которые осуществляются в их фактическом поведении.

Нередко возникает необходимость в **третьей стадии**, которая либо предшествует возникновению правоотношений, либо призвана обеспечить их реализацию. Это - **стадия применения права, издание уполномоченным государственным органом властного индивидуального акта.** Роль акта применения права в том, чтобы конкретизировать общее правило (правовую норму) применительно к персонально определенному лицу, закрепив за ним субъективное право и обязанность.

Таким образом, правовые нормы образуют нормативную основу МПР. "Движущиеся" части МПР образуют правоотношения и акты реализации прав и обязанностей. Необходимым элементом МПР целого ряда правовых норм является применение права.

К основным элементам МПР примыкают иные правовые явления: источники (формы) права, интерпретационные акты, систематизация, юридическая техника и т.д. На стадии возникновения правоотношений и реализации субъективных прав и обязанностей - юридические факты, правоспособность и дееспособность; на стадии применения права - правоприменительные акты разного вида и назначения.

Общее значение для всех элементов МПР имеют правосознание и правовая культура, которые как бы пронизывают все его элементы, присоединяются к их действию.

Эффективность правового регулирования. Механизм правового регулирования нацелен на достижение определенного социального результата, получение того эффекта, к которому законодатель сознательно стремился при введении в действие соответствующей правовой нормы. Поэтому, рассматривая вопрос о механизме правового регулирования, нельзя не остановиться хотя бы в самых общих чертах и на проблемах его эффективности. Следует подчеркнуть, что, говоря об эффективности механизма правового регулирования, видимо, прежде всего надо исходить из того, что речь идет о свойстве, присущем его нормативной основе, которое может либо реализоваться с помощью соответствующих правовых средств в процессе правового регулирования, либо нет.

Проблема эффективности механизма правового регулирования является частью более широкой проблемы - эффективности права. **В целом под эффективностью права понимается результативность правового воздействия. Она характеризуется прежде всего отношением между фактическим результатом действия юридических норм и той социальной целью, для достижения которой эти нормы были изданы.**

В этом определении отражен лишь тот общий подход, на основе которого ведутся исследования эффективности права.

В различных конкретных разработках вопрос об эффективности права раскрывается с разных сторон.

Так, вопрос об эффективности права может быть рассмотрен с точки зрения его **социальной эффективности**. В целом оценка социальной эффективности права исходит из характеристики права с "качественной" стороны. **С этой точки зрения эффективность права выражается в том, в какой мере достигается стратегическая цель права как регулятора - обеспечиваются организованность и порядок в общественной жизни.** Общим показателем социальной эффективности права выступает здесь его социальная результативность, его ценностный эффект в организации социальной жизни и под этим углом зрения состояние законности, уровень правопорядка.

Возможна ли количественная оценка социальной эффективности права?

Такая оценка возможна, когда в качестве исходного момента при определении ряда основных параметров социальной эффективности права используется показатель, который с фактической стороны свидетельствует о том, достигли или нет данные нормы нужного эффекта.

В этом случае речь идет о **фактической эффективности, которая выражается соотношением между фактически достигнутым, действительным результатом и той непосредственной, ближайшей целью, для достижения которой были приняты соответствующие нормы.** Здесь непосредственная, ближайшая цель правовых норм является эталоном оценки их эффективности.

Сопоставляя непосредственные цели правовых норм с фактическим результатом их действия, можно количественно, математически измерить их эффективность. Причем полученный количественный математический результат может быть как положительным, так и отрицательным. Последний свидетельствует об отсутствии социальной эффективности права.

Без определения фактической эффективности невозможно и определение социальной эффективности. Вместе с тем, социальная эффективность не исчерпывается измерением фактической эффективности.

Для характеристики эффективности права с качественной стороны используют, наряду с фактической эффективностью, и некоторые **другие критерии**, в частности, **обоснованность и целесообразность, полезность и экономичность**.

Обоснованность и целесообразность - это условия и требования, осуществление которых необходимо для того, чтобы нормы права достигали высокого положительного результата в процессе регулирования. Чем обоснованнее и целесообразнее содержание правовых норм, тем более они эффективны. Эта сторона оценки социальной эффективности касается прежде всего правотворчества - какова степень научной обоснованности норм, их соответствия потребностям общественного развития, своевременность их издания; степень учета общественного мнения; учтены ли законодателем все возможные последствия разрабатываемых норм и т.д.

Экономичность - это положительная эффективность (полезность) юридических норм, которая уточнена с учетом количества затраченной на всех стадиях механизма правового регулирования, материальных средств, человеческой энергии, времени, а также иных показателей.

Одним из важных общих показателей социальной эффективности права являются результативность работы юридических органов, состояние юридической практики, выявленные в ней недостатки и трудности в решении юридических вопросов, фактические возможности юридических органов в их преодолении.

Проблема эффективности права рассматривается и с **сугубо юридической стороны, как результативность самой юридической формы**. С этой точки зрения представляет особый интерес ответ на вопрос, какова действенность, результативность всей совокупности юридических средств, включенных в механизм правового регулирования, насколько эффективны тот или иной способ, метод, тип регулирования, используемые в данном случае.

Например, решение какого-то экономического вопроса требует предоставления тем или иным лицам субъективных прав. В каком порядке их эффективнее предоставить - общедозволительном или разрешительном? Какой метод регулирования - административный или гражданский - в данном случае наиболее оптимален? Важно также нахождение оптимальных средств и приемов юридической техники, всемерное использование кодификаций, передовых способов обработки законодательных текстов, юридическая точность и доступность нормативных актов.

Результативность правового регулирования во многом зависит от **эффективности правоприменительных актов**. Включенные в механизм правового регулирования, эти акты призваны обеспечить его четкую работу. Правоприменительные акты являются важным средством для достижения тех целей (конкретных и перспективных), которые стоят перед нормой права. Таким образом, у правоприменителя не может быть каких-либо иных, не предусмотренных правом целей.

Отсюда **измерять эффективность правоприменительных актов** следует так же, как и эффективность правовых норм, **сопоставляя фактически достигнутый результат их действия с целями соответствующих правовых норм**.

Вместе с тем **не во всех случаях можно говорить о социальной эффективности актов применения права**. Все зависит от применяемой нормы, ее содержания. Так, **многие нормы содержат императивные веления, требующие от правоприменителя принятия однозначного решения**. Например, предоставить отпуск несовершеннолетнему ровно на 1 месяц. Здесь роль правоприменителя сводится к пассивному проведению в жизнь воли законодателя. От него не требуется творческого подхода к реализации данной нормы, лишь качественное ее применение.

Следовательно, качественное применение подобных норм способно обеспечить лишь их юридическую эффективность, но не повлиять на их социальную эффективность, на степень достижения социальных целей норм. Правоприменение здесь в основном сливается с

такой формой реализации права, как исполнение, с той только разницей, что предполагает в данном случае издание правоприменительного акта.

Иную ситуацию можно наблюдать при применении норм, дающих свободу усмотрения правоприменителю (относительно-определенных, диспозитивных норм). В этом случае результаты индивидуального регулирования могут существенно отразиться на степени достижения целей применяемых норм, внести определенный вклад в общую эффективность правового регулирования.

Так, конкретизируя наказание, расширительно или ограничительно толкуя норму, уточняя содержание прав и обязанностей у конкретных лиц, правоприменительное решение творчески влияет на социальный эффект правового регулирования. Здесь происходит **приращение степени достижения цели нормы за счет наиболее целесообразного ее применения.** В этом случае можно говорить о социальной эффективности правоприменительных актов, а для ее определения необходимо установить ту долю результата, которую дает индивидуальное регулирование (правоприменение в сопоставлении с целью правовой нормы).

Эффективность правоприменительных актов зависит от их юридической и фактической обоснованности, от качества применяемого нормативного акта, законности и действительности их содержания, полноты учета всех возможных последствий, целесообразности, а также от **качества организации принятия решения и его реализации.**

Измерение социальной эффективности права должно прежде всего исходить из оценок права с **качественной** стороны.

Вместе с тем существуют особенности в показателях эффективности права в зависимости от того, какие функции - регулятивные или охранительные - подвергаются оценке. **Эффективность регулятивных функций права** тесно связана с результативностью социально-экономических, политических мероприятий, облакаемых в правовую форму. Здесь количественное измерение эффективности может получить выражение в точных экономических и иных социальных показателях. Необходимо только вычленив из этих показателей тот эффект, который достигнут именно с помощью юридических средств.

Эффектность правоохранительной функции права выражается главным образом в показателях, характеризующих состояние правопорядка - динамика правонарушений, результативность санкций и т.п.

Данные, получаемые в результате изучения эффективности права, являются основой для его дальнейшего совершенствования. По своему значению эти данные служат важнейшим каналом обратной связи между законодательством и практикой его применения.

Задача определения эффективности той или иной правовой нормы может быть решена еще на стадии ее разработки. Для этого нередко прибегают к ее опытной проверке, к постановке **правового эксперимента.** Его конечная цель заключается в выработке оптимального, наиболее эффективного варианта правового регулирования.

Проведение **правового эксперимента** предполагает издание компетентными органами экспериментальных правовых норм. Их действие опробуется на экспериментальных объектах. Выделяют следующие **признаки экспериментальной нормы:** она **во всех случаях имеет ограниченную сферу применения,** является **временной** и носит **поисковый** характер.

Применение правового эксперимента имеет определенные границы. Так, **ни при каких условиях не могут быть допущены эксперименты, ограничивающие конституционные права и свободы граждан, попадающих в сферу опыта, отрицательно влияющие на их материальные, духовные и иные интересы.**

Вопросы для самоконтроля

1. Что такое "реализация права"?
2. Назовите основные формы реализации права
3. Что такое "правовое воздействие"?

4. Дайте определение понятия "социальный механизм действия права"
5. Дайте определение понятия "механизм правового регулирования"
6. Какие основные юридические средства включены в "механизм правового регулирования"?
7. Как измеряется фактическая эффективность правовой нормы?
8. В каких случаях можно говорить о социальной эффективности правоприменительных актов?
9. Перечислите признаки экспериментальной правовой нормы

ЛИТЕРАТУРА

- Общая теория права. Под ред. Пиголкина А. С. М., 1993. Гл. XVII, параграф 1, с. 282-286.
- Общая теория права и государства. Под ред. Лазарева В. В. М., 1994. Тема 15.1, с. 170-174; тема 26.2, с. 307-310.
- Хропанюк В. Н. Теория государства и права. М., 1993. Гл. XIII, параграф 1, с. 192-193; гл. XVIII, параграф 1, с. 244-246.
- Теория права и государства. Под ред. Манова Г. И. М., 1995. Гл. VIII. параграфы 1-3, 5-6, с. 200-208, 210-213.

Тема 19. ПРАВОСОЗНАНИЕ И ПРАВОВАЯ КУЛЬТУРА

Правосознание - это одна из форм общественного сознания, отражающая право и связанные с ним явления. В правосознании отражается не только действующее право, но и его история, а также правовые явления других обществ. Это идеи, представления о праве - о действительном и желаемом.

С точки зрения носителей правосознания, его субъектного состава выделяют **индивидуальное, групповое правосознание и правосознание общества в целом**.

В правосознании содержатся оценочные суждения о праве, которые выражаются категориями "правомерное", "неправомерное", "законное", "незаконное".

С точки зрения особенностей восприятия права в правосознании, выделяются два его основных уровня - это **правовая психология и правовая идеология**.

Правовая психология (обыденное правосознание) - это такой уровень восприятия права, который основан на чувствах, эмоциях, переживаниях. На такое восприятие права влияют привычки, традиции, предрассудки, убеждения, свойственные отдельным социальным группам. Представления о правовых явлениях подвержены подражанию, внушению. Это стихийно складывающиеся в разных социальных группах отношения, нередко меняющиеся, к правовым явлениям.

Правовая идеология - это систематизированные, теоретические представления о праве, которые выражаются в юридических понятиях и категориях. Это высший уровень правосознания

В правосознании выделяют и такой его уровень, как **профессиональное правосознание**. Субъектами его выступают представители правовых наук, профессиональные юристы-практики. Правосознание выступает как один из важных идеологических факторов, который влияет на процесс формирования права в обществе, поскольку известно, что право не может быть выше уровня развития культуры общества, его правосознания. Всякое действующее право несет в себе основные представления о праве, которые сложились в данном обществе. В концентрированном виде правосознание общества отражается в правосознании законодателей.

С другой стороны, **правосознание** - это та духовная атмосфера, в которой происходит **реализация права** и чем выше в правосознании степень признания, той или иной, установленной правовой нормы, тем эффективнее эта норма реализуется, потому что в

правосознании всегда происходит процесс сверки ценности, которая присутствует в правосознании, с ценностью, которая заложена в правовой норме.

Совпадение или несовпадение этих ценностей и определяет в конечном счете действенность правового регулирования.

Поэтому каждое государство стремится влиять на общественное правосознание, формировать в нем систему ценностей, соответствующих целям и задачам данного государства и общества и выражаемых главным образом в действующем праве.

Правовая культура - часть общей культуры данного общества. Она тесно связана с правосознанием, опирается на него, но представляет собой относительно самостоятельную категорию, так как **включает в себя не только социально-психологические процессы, протекающие в обществе, но юридически значимое поведение членов общества, правовую деятельность в виде правотворчества и его результатов, традиции правотворчества, практику функционирования правовых институтов в целом.**

Правовая культура диктует каждой личности принципы правового поведения, а обществу - систему правовых ценностей, правовые идеалы, обеспечивающие единство и взаимодействие правовых институтов и учреждений.

Правовая культура - показатель уровня и особенностей правового развития общества, зеркало его правосознания.

Вопросы для самоконтроля

1. Дайте определение понятию "правосознание"
2. Что такое "правовая психология"?
3. Раскройте понятие "правовая идеология"
4. Что такое "профессиональное правосознание"?
5. Раскройте роль правосознания в процессе реализации права
6. Что такое "правовая культура" общества

ЛИТЕРАТУРА

Общая теория права. Под ред. Пиголкина А. С. М., 1996. Гл. IX, с. 150- 159.

Общая теория права и государства. Под ред. Лазарева В. В. М., 1994. Тема 3.9, с. 33; тема 14. с. 159-170; тема 31.2, с. 350-353.

Хропанюк В. Н. Теория государства и права. М., 1993. Гл. IX. параграф 4, с. 157-159.

Тема 20. ГОСУДАРСТВО, ПРАВО И ЛИЧНОСТЬ

Взаимосвязь государства и личности с необходимостью предполагает и раскрытие содержания понятий "человек", личность", "гражданин".

Человек - это родовое понятие, употребляемое для характеристики определенных биологических черт homo sapiens, на известной стадии развития, выделившегося из биологической Среды. Человек - единственное живое существо, наделенное сознанием.

Личность - это прежде всего индивид, обладающий собственными неповторимыми качествами. (В некоторых случаях личность определяется как человек, обладающий определенными типичными социальными качествами, отражающими черты той среды, к которой он принадлежит - рабочий, крестьянин, капиталист и т.п.)

В Конституции России термин "личность" употребляется как собирательное понятие, в которое включается и человек (иностранец, лицо без гражданства) и гражданин.

Гражданство - это принадлежность лица к конкретному государству, устойчивая юридическая связь между ними, выражающаяся в их взаимных правах и обязанностях.

Правовой статус личности - это система прав, свобод и обязанностей, закрепленная в нормах права.

Основой правового статуса личности является ее **конституционный статус**, где права, свободы и обязанности в совокупности образуют единый, внутренне согласованный комплекс.

Вместе с тем, в каждой отрасли права существуют свои особенные, присущие именно им права и обязанности. Совокупность закрепленных в отдельной отрасли права особенных прав, свобод и обязанностей образуют категорию "**отраслевой правовой статус личности**".

Все виды статусов означают закрепление в праве меры возможного и должного поведения личности, пределы ее свободы.

В зависимости от характера государственного режима, существует **два подхода к определению меры свободы личности в праве**.

В обществах, где господствуют тоталитарные принципы, где государство считает себя, а не человека, высшей ценностью, правовой статус личности, как правило, устанавливается по принципу "**запрещено все, кроме того, что разрешено**". Пределы свободы исчерпывающим образом определены государством.

В обществах, где государство признает человека в качестве высшей ценности (демократические государственные режимы), правовой статус формируется исходя из принципа "**разрешено (дозволено) все, кроме того, что запрещено**". Здесь государство устанавливает исчерпывающий перечень запрещенных действий, а пределы свободы человека неопределены. Единственный ограничитель - граница запретов.

Правовой статус личности рассматривают как родовое понятие, которое выступает как:

- 1) правовой статус гражданина;
- 2) правовой статус иностранца;
- 3) правовой статус лица без гражданства (апатрида).

Правовой статус **гражданина** является всеобъемлющим. Это означает, что гражданин обладает всей полнотой установленных в законодательстве прав и свобод, на него распространяются и все обязанности.

Правовой статус иных субъектов содержит ряд изъятий. Например, **иностранцы** не могут участвовать в выборах и референдумах, служить в армии, создавать политические партии и т.д.

В некоторых государствах иностранцам предоставляется правовой статус, максимально приближенный к правовому статусу гражданина. Это называется предоставлением "**национального режима**".

Правовой статус личности останется декларацией, если в государстве и в обществе не будет создан соответствующий механизм **гарантий** его реализации.

Выделяют **общие и специальные (юридические) гарантии** прав человека и гражданина.

К **общим гарантиям**, как правило, относят: экономические - материальные условия жизни общества, которые позволяют фактически воспользоваться правами и свободами (отдыхать, учиться, получать доступ к здравоохранению и т.д.); политические - установление системы демократии, обеспечивающей доступ каждого к управлению обществом и государством; идеологические - поддержание в обществе атмосферы свободы, уважения достоинства личности и т.д.

К **юридическим гарантиям** относят **совокупность правовых норм, позволяющим человеку с помощью юридических средств эффективно пресекать нарушения своих прав и свобод, восстанавливать свое нарушенное право (это, например, нормы, гарантирующие право каждого гражданина в судебном порядке отстаивать свои честь и достоинство, жизнь и здоровье, имущество от различного рода посягательств и обязывающие все государственные органы, должностные лица уважать личность, охранять ее права и свободы).**

В целом проблема полноты прав и свобод человека, их гарантированности приобрела сегодня общемировое значение, критерием реальности национального и международного права как основы внутренней международной политики.

Вопросы для самоконтроля

1. Раскройте понятие "правовой статус личности"
2. Что является основой правового статуса личности?
3. Что образует "отраслевой правовой статус"?
4. Какой принцип лежит в основе закрепления правового статуса личности в тоталитарном государстве?
5. Какой принцип лежит в основе закрепления правового статуса личности в демократическом государстве?
6. Назовите юридические гарантии прав и свобод человека и гражданина

ЛИТЕРАТУРА

Общая теория права. Под ред. Пиголкина А. С. М., 1996. Гл.8, с. 132-150.

Общая теория права и государства. Под ред. Лазарева В.В. М., 1994. Тема 27, с. 310-325; тема 28, с. 325-338, тема 29, с 338-343.

Теория права и государства. Под ред. Манова Г.Н., М., 1995. Гл. 9, с. 217-243.

Тема 21. ПРАВОМЕРНОЕ ПОВЕДЕНИЕ, ПРАВОНАРУШЕНИЕ И ЮРИДИЧЕСКАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ

Поведение субъектов права, регламентированное нормами права, становится юридически значимым. Оно при этом может быть правомерным либо противоправным. Правомерное поведение - долг и обязанность субъектов права.

Правомерное поведение - это такое поведение, которое соответствует предписаниям права, т.е. субъективным правам и обязанностям. Это социально полезное действие или бездействие субъектов права, в котором реализуется предписание, заложенные в правовых нормах. Для режима законности очень важно, чтобы как можно более широко распространенным видом поведения в обществе было правомерное. Это является основой режима законности, правопорядка, наиболее благоприятных условий для осуществления прав и свобод человека.

Социальные и духовные основы правомерного поведения. Правомерное поведение, как самостоятельный вид поведения, тем не менее, испытывает на себе влияние социально-экономических, политических и духовно-нравственных факторов, которым подвержено любое другое поведение субъектов общества. Социальными условиями правомерного поведения является та социальная и экономическая среда, в которой действует гражданин, которая влияет на мотивы его поведения. Духовная основа - это уровень правовой, политической, общей культуры граждан. Часто выделяют следующие **типы мотиваций**, лежащие в основе правомерного поведения.

Первый тип - активное признание и поддержка, заложенных в правовых нормах моделей поведения. Внутренняя оценка правовой нормы и ее необходимости полностью совпадают с заложенной в ней волей законодателя. Такой вид поведения наиболее устойчив и наиболее полезен для общества.

Второй тип - конформизм, такая мотивация, которая основана не на внутреннем убеждении, необходимости соблюдения правовых норм, а на беспринципном следовании поведения большинства, или той социальной группы, которой принадлежит данное лицо.

Третий тип - правомерное поведение, основанное на страхе перед возможностью применения мер государственного воздействия, наиболее неустойчивый тип правомерного поведения, при снижении контроля со стороны государства может превратиться в свою противоположность.

Наиболее благоприятным для общества и государства видом поведения должно быть поведение первого типа, и вся идейно воспитательная деятельность государства должна быть нацелена на поощрение формирования и развития его.

Основные признаки и понятие правонарушения. Необходимость четкой характеристики признаков правонарушения объясняется тем, что именно правонарушение является единственным основанием возникновения юридической ответственности, которая связана с применением государственного принуждения в отношении лица, его совершившего.

О правонарушении можно говорить лишь тогда, когда налицо имеются все элементы, из которых оно складывается. **Элементы правонарушения** предусмотрены в правовых нормах. Это - следующие элементы:

- 1) **деяние;**
- 2) **противоправность деяния;**
- 3) **виновность деяния;**
- 4) **деликтоспособность субъекта противоправного деяния.**

1. **Деяние.** Законом регулируются только поступки людей, их действия или бездействие, т.е. деяния. Не могут регулироваться правом мысли людей или какие-либо личные качества, не выразившиеся в том или ином их поступке (действии или бездействии).

Значит, правонарушение - это прежде всего определенное деяние, а не помыслы, переживания или чувства.

2. **Противоправность.** Само по себе деяние еще не составляет правонарушения. Деяние становится правонарушением лишь тогда, когда оно противоречит предписаниям закона, направлено против тех отношений, которые закон защищает. Иначе говоря, когда оно противоправно. Поэтому необходимым признаком правонарушения является противоправность деяния.

3. **Виновность** деяния. Определяя правонарушение как противоправное деяние, мы рассмотрели его только с внешней, видимой, т.е. с объективной стороны. Но правонарушение имеет еще и субъективную сторону, которая показывает, кто совершил противоправное деяние, какова была **направленность его воли** и каково было его психическое отношение к содеянному. Противоправное деяние только тогда рассматривается, как правонарушение, когда в этом деянии проявилась воля лица, его совершившего. Субъект права проявляет индивидуальную волю путем выбора и осуществления того или иного варианта поведения в конкретных отношениях.

Противоправное деяние, совершенное лицом, которое в силу объективных обстоятельств было лишено выбора того или иного варианта поведения, не может быть правонарушением. В таких случаях содеянное не зависит от воли лица.

Вот почему само по себе противоправное деяние еще не свидетельствует об отрицательном отношении лица к охраняемым законом отношениям, общественным интересам.

Для правильной юридической оценки противоправного деяния как правонарушения необходимо определить **состояние и направленность воли правонарушителя, т.е. его вину.**

Вина - это психическое отношение субъекта права к совершенному им **противоправному деянию, вредному для общества, государства, других лиц.** Вина представляет собой одно из важнейших юридических понятий.

Различают две **формы вины: умысел и неосторожность.**

Умысел предполагает, что лицо, совершающее противоправное деяние, предвидит и желает наступления общественно вредных последствий своего поведения. Т.е. сознательно причиняет вред.

Неосторожность может проявляться как самонадеянность (когда лицо предвидит общественно вредные последствия своего поведения, но легкомысленно рассчитывает на возможность избежать их, например, вождение неисправного автомобиля) и как небрежность

(когда лицо не предвидит общественно вредные последствия своего поведения, но может и должно их предвидеть, например, медицинская сестра, не проверив содержимого ампулы, делает укол, от которого наступает смерть пациента).

4. **Деликтоспособность субъекта.** Правонарушение характеризуется проявлением воли человека, способного отдавать отчет в своих поступках, действовать разумно. Поэтому субъектами правонарушения не могут быть малолетние, душевнобольные. У малолетних способность поступать разумно, отдавать отчет в своих действиях наступает с достижением определенного возраста.

Поэтому субъектом правонарушения может быть не каждый человек, а только обладающий определенными качествами, которые выражает понятие "деликтоспособность".

Деликтоспособность означает способность субъекта правонарушения самостоятельно отвечать за свои противоправные поступки и нести юридическую ответственность.

Деликтоспособными являются вменяемые лица, достигшие определенного возраста (14 - 16 лет)

Итак, без наличия признаков вины противоправное деяние не может считаться правонарушением.

Во всех случаях, когда закон предусматривает в качестве правонарушения противоправное деяние, неразрывно связанное с вредными последствиями как совершившимся фактом, необходимо **выявление причинной связи между деянием и наступившим вредным последствием**. Вредные последствия должны быть прямым результатом противоправного деяния. Причинная связь должна носить **непосредственный и необходимый**, а не случайный характер.

Анализ объективных и субъективных признаков правонарушения дает возможность определить его **объективную и субъективную сторону**.

Объективная сторона правонарушения характеризуется, во-первых, деянием как актом поведения; во-вторых, противоправностью этого деяния. К этой стороне также относится необходимая причинная связь между противоправным деянием и наступившими вредными последствиями.

Субъективная сторона правонарушения характеризуется, во-первых, способностью лица отвечать за противоправное деяние и, во-вторых, наличием вины (в форме умысла или неосторожности).

Лишь полный состав всех элементов субъективной и объективной сторон образует правонарушение.

По своей юридической природе всякое правонарушение представляет собой **юридический факт**, влекущий за собой возникновение, изменение или прекращение определенных правоотношений, иначе говоря, отношений юридической ответственности.

Таким образом, **правонарушение - это виновное, противоправное деяние деликтоспособного лица, являющееся основанием юридической ответственности**.

Виды правонарушений. Правонарушения классифицируются по их характеру, по степени общественной опасности и некоторым другим основаниям.

Различаются уголовные, гражданские, административные и дисциплинарные правонарушения.

Кроме того, все правонарушения делятся на **преступления** (уголовные правонарушения) и **проступки** (гражданские, административные и дисциплинарные правонарушения)

Граница между проступком и преступлением довольно изменчива и, в зависимости от ситуации складывающейся в обществе, государство может некоторые проступки перевести в категорию преступлений, а некоторые виды преступлений перевести в разряд проступков, либо вообще исключить из сферы правовой оценки. **Преступление** - это общественно опасное действие, или бездействие, причиняющее вред охраняемым правом или законом общественным отношениям. Такие деяния представляют собой опасность для общества в

целом. **Составы** преступлений, как вида правонарушений, закрепляются только в уголовных кодексах. Поэтому **преступление всегда является уголовным правонарушением**.

Проступки - это общественно вредные, противоправные действия, не представляющие опасности для охраняемых законом общественных отношений в целом.

Гражданско-правовые правонарушения - это вредные деяния в области договорных и недоговорных имущественных и связанных с ними личных неимущественных отношений (нарушение условий договора, посягательство на честь и достоинство личности, ее доброе имя).

Административно-правовые правонарушения - это вредные деяния, нарушающие порядок в области государственного управления (нарушение правил дорожного движения, пожарной безопасности).

Дисциплинарные правонарушения - это вредные деяния, нарушающие правила внутреннего распорядка предприятия, учреждения (опоздание на работу, прогул).

Юридическая ответственность - это реализация санкции нормы, в отношении правонарушителя, возложение на него официальной обязанности претерпеть лишения материального, физического либо духовного порядка.

Основанием привлечения к юридической ответственности является наличие в действии (бездействии) правонарушителя всех признаков состава данного правонарушения.

Если по содержанию юридическая ответственность всегда есть государственное принуждение к исполнению требований права, то по форме она может и не выступать в таком виде (например, добровольное исполнение обязанностей, связанных с восстановлением нарушенного права - возмещение причиненного вреда и т.п.).

Каждому виду правонарушений соответствует особый вид юридической ответственности.

Уголовная ответственность. Санкции предусмотрены только уголовным законодательством (лишение свободы на определенный срок, пожизненное заключение и т.п.).

Гражданскоправовая ответственность. Санкции предусмотрены в основном в гражданском и семейном законодательстве (возмещение имущественного ущерба, взыскание неуплаченного долга, отмена противоречащих закону сделок, денежная компенсация за причиненный моральный ущерб и т.п.).

Административноправовая ответственность. Санкции предусмотрены в нормах административного, финансового, процессуального и других отраслей права (предупреждение, штраф, лишение водительских прав, административный арест на определенный срок и т.п.).

Дисциплинарная ответственность. Санкции предусмотрены главным образом законодательством о труде, уставами вооруженных сил (замечание, выговор, увольнение с работы и т.п.).

Юридическая ответственность служит достижению целого ряда **целей**. Во-первых, она служит **охране** существующего общественного строя. Во-вторых, она призвана **обеспечить общую превенцию**. Т.е. предотвратить возможность совершения правонарушений персонально-неопределенным кругом лиц. В-третьих, обеспечить **частную превенцию**. Т.е. пресечение противоправного поведения конкретного правонарушителя. В-четвертых, **восстановить**, когда это возможно, **нарушенное право**.

Достижению указанных целей служат следующие **основные принципы** осуществления **юридической ответственности**: ответственность лишь за поведение, а не за мысли; ответственность только за противоправные деяния и только при наличии вины (презумпция невиновности); законность, справедливость, целесообразность и неотвратимость.

Первые два принципа относятся к законодателю при определении им оснований юридической ответственности. (Однако в некоторых случаях **законодатель допускает**

привлечение к юридической ответственности и при отсутствии вины в действиях правонарушителя. Это относится только к гражданскому праву и распространяется на очень узкий круг субъектов. В частности, законодатель устанавливает, что **владельцы источников повышенной опасности** (автомашина, самолет, подъемный кран и т.п.) несут **гражданско-правовую ответственность и при отсутствии вины** в их действиях, за исключением случаев, когда владелец этих источников докажет, что вред причинен пострадавшему вследствие виновных действий самого пострадавшего).

Законность - заключается в том, чтобы ответственность имела место лишь за деяния, предусмотренные законом, и только в пределах закона.

Обоснованность - требование, чтобы основание юридической ответственности данного лица, факт совершения этим лицом конкретного правонарушения был установлен как объективная истина.

Справедливость юридической ответственности складывается из следующих требований: а) нельзя за проступки применять уголовные наказания; б) нельзя вводить меры наказания и взыскания, унижающие человеческое достоинство (гуманность); в) закон, устанавливающий ответственность или усиливающий ее, не может иметь обратной силы; г) если вред, причиненный правонарушением имеет обратимый характер, юридическая ответственность должна обеспечить его возмещение; д) если вред необратим, карательная ответственность должна соответствовать тяжести совершенного правонарушения; е) за одно правонарушение возможно лишь одно юридическое наказание, взыскание (включая основное и дополнительное наказание, наказание и возмещение причиненного имущественного ущерба).

Целесообразность - соответствие избираемой в отношении нарушителя меры воздействия целям юридической ответственности. Она предполагает строгую индивидуализацию карательных мер в зависимости от тяжести совершенного правонарушения, свойств личности правонарушителя, обстоятельств совершения правонарушения. Если, например, в конкретном случае целей юридической ответственности можно достичь и без ее осуществления, то она может вообще не иметь места.

Неотвратимость. Юридическая ответственность может эффективно обеспечить цели общей и частной превенции, когда она следует достаточно быстро за совершением правонарушения. Этот принцип выражает идею - что ни одно правонарушение не должно остаться нераскрытым, вне поля зрения государства и общества, без осуждения и порицания с их стороны. Повышение неотвратимости юридической ответственности является сейчас основным условием поднятия ее эффективности как одного из средств борьбы с нарушениями правопорядка.

Существуют **основания, при наличии которых, лицо, совершившее правонарушение, освобождается от юридической ответственности:**

1. Необходимая оборона. Противоправное нанесение вреда другому лицу, ради пресечения правонарушения совершаемого этим лицом, - при этом не должны быть превышены пределы необходимой обороны.
2. Крайняя необходимость - причинение меньшего вреда ради предотвращения большего вреда.
3. Исполнение служебного долга.
4. Исполнение приказа, при условии, что это законный приказ.

Вопросы для самоконтроля

1. Какой вид социального поведения называется правомерным?
2. Какие типы мотиваций лежат в основе правомерного поведения?
3. Из каких элементов складывается правонарушение?
4. Что такое "вина"?
5. Что относится к "объективной стороне" правонарушения?
6. Назовите виды проступков
7. Раскройте содержание понятия "юридическая ответственность"

8. Назовите основные принципы юридической ответственности

ЛИТЕРАТУРА

- Общая теория права. Под ред. Пиголкина А. С. М., 1996. Гл. XIX, с. 317-332; гл. XX, с. 332-343.
- Общая теория права и государства. Под ред. Лазарева В. В. М., 1994. Тема 18, с. 197-210; тема 26.1,0. 303-307.
- Хропанюк В. Н. Теория государства и права. М., 1993. Гл. XVIII, с. 237-243.

Рекомендуемая литература

ОСНОВНАЯ

- Алексеев С.С. Государство и право. Начальный курс. М., 1993.
- Алексеев С.С. Теория права. М., 1994.
- Общая теория права. Под ред. Пиголкина А. С. М., 1996.
- Общая теория права и государства. Под ред. Лазарева В.В. М., 1994.
- Теория государства и права. Выпуск 1. Под ред. Венгерова А. Б. М., 1993.
- Теория государства и права. Выпуск 11. Под ред. Венгерова А. Б. М., 1994.
- Теория права и государства. Под ред. Манова Г. Н. М., 1995.
- Хропанюк В. Н. Теория государства и права. М., 1993.
- Лифшиц Р. З. Теория права. М., 1995.

ДОПОЛНИТЕЛЬНАЯ

- Алексеев В. П., Першиц А. И. История первобытного общества М., 1990.
- Давид Р. Основные правовые системы современности. М., 1988.
- Куббель Л. Е. Очерки потестарной и политической этнографии. М., 1988.
- Мюллерсон Р. А. Соотношение международного и национального (внутригосударственного) права. М., 1988.
- Нерсесянц В. С. Право и закон: из истории правовых учений. М., 1983.
- Право и власть. М., 1990.
- Четвернин В.А. Понятия права и государства. М., 1997.

Методические указания к изучению курса "Теория государства и права" для студентов - заочников

Вводное занятие

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

1. Понятие и предмет теории государства и права. Приемы научного исследования государства и права

Студенты должны уяснить, что система научного знания обычно подразделяется на три большие группы: философия, естественные науки и общественные науки. Юридическая наука относится к общественным наукам. Собственно юридические науки подразделяются на теоретико-исторические, отраслевые и специальные.

Теория государства и права выступает в качестве методологической, базовой в системе юридических наук. Она раскрывает общие закономерности возникновения, становления и развития государства и права как институтов человеческого общества.

Весьма важно усвоить, что в теории государства и права применяется совокупность определенных теоретических принципов, логических приемов и специальных способов исследования государства и права. Студенты должны усвоить, что знание теории государства и права закладывает фундамент общей правовой культуры, юридического мышления.

Следует иметь в виду, что система юридических дисциплин строится, как правило, в соответствии с системой юридических наук.

Часть 1 ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА

Тема 2. ПРОИСХОЖДЕНИЕ ГОСУДАРСТВА

1. Основные черты общественной власти в первобытном обществе

Изучение этого вопроса рекомендуется начать с уяснения того, что человеческое общество возникает до появления государства. История человеческого общества начинается с образования первобытнообщинной формации, основой которой является присваивающая экономика. Первичной формой организации людей была родовая община, члены которой связаны кровным родством. Власть в роде носила непосредственно общественный характер - все основные вопросы жизни и деятельности решались на общем собрании членов рода. Студентам важно понять, что специального аппарата для управления общественными делами в родовой организации не было.

2. Причины и формы возникновения государства

При подготовке вопроса обратить внимание на то, что основной причиной возникновения государства является переход от присваивающей экономики к производящей ("неолитическая революция"). Вследствие этого в обществе появляются различные социальные группы с несовпадающими интересами. Старая родовая организация власти не способна управлять обществом и из общества выделяется и становится над ним новая властная структура - государство. Основное предназначение его - согласование противоречивых социальных интересов ради поддержания нормальной жизни общества в целом. При подготовке этого вопроса следует обратить внимание на многообразие форм возникновения государства, на роль войн и религии в этом процессе.

3. Отличие государства от организации общественной власти в первобытном обществе

В контексте данного вопроса обычно выделяют следующие признаки государства - организация населения по территориальному признаку; особая публичная власть - государственный аппарат не совпадающий с обществом; сбор налогов с населения.

Тема 3. ТЕОРИИ ПРОИСХОЖДЕНИЯ ГОСУДАРСТВА

В процессе изучения темы студент знакомится с основными теориями происхождения государства - теологической, патриархальной, договорной, насилия, органической, марксистской, психологической, ирригационной.

Обратите внимание на множественность подходов к объяснению причин возникновения государства. Осмыслите причины такой множественности, роль таких факторов, как время и место появления разных учений о государстве. Здесь важно отметить исторический контекст, в котором возникали идеи о государстве, его природе.

Сравните указанные теории и отметьте черты сходства и различия между ними, моменты преемственности.

Рассмотрите теории происхождения государства с точки зрения того, насколько верно они отражают те или иные стороны возникновения государства с позиций нынешних данных об этом процессе, полученных такими науками как археология, этнография, общая история. Что в этих теориях остается верным и сегодня, а что устарело или оказалось неточным, научно не достоверным.

Тема 4. ПОНЯТИЕ И СУЩНОСТЬ ГОСУДАРСТВА

1. Сущность и социальное назначение государства. Определение понятия государства

При подготовке к вопросу обратите внимание на плюрализм подходов к вопросу о понятии государства. Раскрыть сущность государства - значит выявить то главное, что обуславливает его объективную необходимость в обществе. Далее необходимо обратить внимание на общесоциальное и классовое в природе государства. Государство выражает как совпадающие интересы членов всего общества, так и интересы определенных социальных групп, классов. На разных этапах развития отдельного государства оно может выражать преимущественно классовые интересы, подчиняя им общесоциальные.

2. Соотношение государства и общества

В рамках этого вопроса обратите внимание на разные подходы к классификации государств - формационный и цивилизационный. Выявите критерии, на которых основываются эти подходы.

3. Право и государство. Правовое государство

При подготовке этого вопроса уясните различную природу государства и права. Необходимо раскрыть основные аспекты взаимодействия этих явлений. Сформулируйте главные признаки правового государства. Как, на Ваш взгляд, решается проблема его создания в России. Уясните следующие принципиальные признаки правового государства: разделение властей на законодательную, исполнительную и судебную; режим законности, основанный на праве; приоритет прав и свобод человека и их защита.

4. Отличие государства от других учреждений и организаций классового общества

При подготовке ответа усваиваются основные признаки государства, которые позволяют вскрыть отличия любой государственной организации от негосударственной. Обычно выделяют следующие признаки государства: государство - единственный официальный представитель общества; государственный суверенитет; правотворчество. Ознакомьтесь более подробно с содержанием каждого из приведенных признаков.

Тема 5. ФУНКЦИИ ГОСУДАРСТВА

1. Понятие функций государства

Рассматривая этот вопрос следует уяснить, что термин "функции государства" применяется для обозначения основных направлений деятельности государства, в которых проявляется его социальная природа. В зависимости от изменения соотношения между общесоциальным и классовым в природе государства меняется и содержание его функций.

Обратите внимание на различия между понятиями "функции государства" и "политика государства".

2. Классификация функций государства

При подготовке вопроса обратите внимание на то, что применяются различные основания классификации функций государства: по их общей направленности - внешние и внутренние; по предмету - социальная, экономическая, идеологическая и т.п.; по продолжительности осуществления - постоянные и временные. В зависимости от оснований классификации и степени их конкретности количество выделяемых функций может изменяться. По мере появления новых областей жизнедеятельности общества появляются и новые функции государства, например - природоохранная, освоения космоса и т.д.

Тема 6. ФОРМЫ ГОСУДАРСТВА

1. Понятие формы государства

Обратите внимание на то, что понятие формы государства складывается из тесно взаимосвязанных между собой понятий - форма правления, форма государственного устройства и политический (государственный) режим. Раскройте связь между формой государства и его социальной природой.

2. Понятия "форма правления", "форма государственного устройства" и "политический режим"

Рассматривая отдельные стороны формы государства, обратите особое внимание на определения понятий: "монархия", "республика", "федерация", "унитарное государство" и "политический режим". Студент должен выявить основные признаки, характерные для конфедерации.

3. Политический (государственный) режим

Подготовка к ответу начинается с усвоения понятия политического режима как совокупности приемов и способов осуществления государственной власти. Обратите внимание на тезис, что политический режим выступает в качестве определяющей стороны формы государства. Усвойте, что спектр политических режимов, в зависимости от комбинации применяемых способов и методов осуществления государственной власти, очень широк - от авторитарного (диктаторского) до либерального (демократического).

Тема 7. МЕХАНИЗМ ГОСУДАРСТВА

1. Понятие механизма государства

При подготовке вопроса необходимо усвоить, что государство осуществляет свои функции через деятельность органов, система которых образует государственный аппарат (механизм). Изучите понятие государственного аппарата (механизма).

2. Государственные органы и их классификация

Обратите внимание на то, что основным элементом механизма государства является орган государства. Необходимо сформулировать понятие органа государства и охарактеризовать его основные признаки - властные полномочия, компетенция и т.д. Студент должен уметь классифицировать государственные органы, отличать от государственных учреждений.

Тема 8. ПОЛИТИЧЕСКАЯ СИСТЕМА ОБЩЕСТВА

1. Понятие политической системы

Обратите внимание на две группы элементов, составляющих политическую систему - организации и нормы. Раскройте эти понятия. Организационную структуру политической системы образуют политические партии, государство, общественные организации. Определите роль средств массовой информации в политической системе общества.

2. Роль и функции политической системы

При подготовке вопроса уясните такие понятия, как "управляющая", "консолидирующая" и "коммуникативная" функция. Необходимо раскрыть роль государства

в политической системе и его взаимодействие с другими ее элементами. Обратите внимание на то, что системообразующую роль в политической системе играет государство. Основное средство воздействия на политическую жизнь общества в руках государства - право.

Часть II ТЕОРИЯ ПРАВА

Тема 9. ПРОИСХОЖДЕНИЕ И ПОНЯТИЕ ПРАВА

1. Специфика нормативного регулирования в первобытном обществе

Изучая этот вопрос, особое внимание обратите на понятие "мононорма", на механизм действия норм, способов обеспечения их реализации. В первобытном обществе господствует обычай. Соблюдение обычаев опирается на различные способы принуждения, носящие непосредственно общественный характер.

2. Причины и закономерности происхождения права

Раскройте классовый и неклассовый аспекты этого процесса. Объясните особенность положения - право выражает согласованную волю всех членов общества и в то же время обслуживает интересы экономически господствующих социальных групп, слоев, классов. Обратите внимание на два основных способа, с помощью которых государство создает правовые нормы - санкционирование и установление. Раскройте содержание этих двух способов формирования права.

3. Признаки права

Раскройте такие признаки права, как нормативность, общеобязательность, системность, формальная определенность. Сравните норму права с другими видами социальных норм - моралью, обычаем, религиозной нормой.

4. Объективное и субъективное в праве

Право существует независимо от воли и сознания отдельного человека, и в этом смысле оно объективно. Те права и обязанности, носителем которых является конкретное лицо, образуют субъективное право.

5. Основные концепции сущности права. Причины множественности концепций сущности права

При подготовке вопроса обратите внимание на гносеологические, исторические, социальные, и иные причины различий в подходах к раскрытию природы права. Изучите основные положения о сущности права в традиционных концепциях права, в теории естественного права, в нормативизме, в социологическом направлении, в психологической теории и в марксистской теории права. При подготовке вопроса обратите внимание на основной понятийный аппарат этих теорий. Студент должен объяснить, почему некоторые из этих концепций не утратили актуальности в современном мире.

Тема 10. ПРАВО И ИНЫЕ СОЦИАЛЬНЫЕ НОРМЫ

1. Право в системе социальных норм

Особое внимание при подготовке вопроса уделяется работе с определениями. Уясните основные отличия права от других видов социальных норм. Определите сферы общественных отношений, которые регулируются наряду с правом и другими социальными нормами и те сферы, которые правом не регулируются. Раскройте вопрос о взаимодействии морали и права.

2. Право и мораль

Сравните эти виды социальных норм. Выделите черты сходства и различия между ними. Обратите внимание на разную природу этих явлений с точки зрения истории их возникновения, способов выражения, механизма регулирования общественных отношений и особенностей средств обеспечения их действия.

Следует отметить, что эти два социальных регулятора имеют как общий предмет регулирования, так и несовпадающие. Норма права может иначе, чем норма морали, регулировать одно и то же общественное отношение, а в отдельных случаях и противоречить друг другу.

Отметьте, что в демократическом обществе право должно иметь моральное обоснование.

Тема 11. НОРМЫ ПРАВА

1. Понятие нормы права

При подготовке к ответу на вопрос обратите внимание на то, что норма права обращена к персонально-неопределенному кругу лиц. Следует выделить и уяснить основные признаки нормы права, отличающие их от других социальных норм. Важно разобраться в предоставительно-обязывающем характере каждой нормы права. Студенту рекомендуется уяснить, в чем состоит общеобязательность правовой нормы и каким путем она достигается. В этой связи следует показать отличие норм права от индивидуального правового предписания.

2. Структура нормы права

Этот вопрос связан с изучением основных элементов правовой нормы, ее внутренней логической структуры. С точки зрения логики построения нормы в ней должны содержаться ответы на следующие вопросы: на какой круг отношений распространяется действие нормы; каковы права и обязанности участников этих отношений; какие меры государственного воздействия предусмотрены для нарушителей данной нормы. При этом необходимо усвоить, что норма права и статья нормативного акта не однозначные явления.

3. Классификация правовых норм

При подготовке следует иметь в виду, что существуют различные основания классификации правовых норм. Отсюда и несколько классификаций. Специально нужно выделить нормы-принципы, дефинитивные нормы (содержащие определения понятий юридических явлений), отсылочные и бланкетные нормы.

Тема 12. ИСТОЧНИКИ (ФОРМЫ) ПРАВА

1. Понятие источника права

Необходимо уяснить, что право как модель поведения в типичной жизненной ситуации, для того чтобы стать регулятором общественных отношений, должно получить официальное внешнее выражение. Формы, с помощью которых государственная воля становится юридической нормой, обозначаются условным термином "источники права". Студентам необходимо вспомнить, какие формы права известны человеческому обществу с древних времен, дать их характеристику.

2. Закон как источник права

Обратите внимание на признаки закона как нормативного акта высшей юридической силы. Охарактеризуйте основные виды законов: конституционный; органический; обыкновенный; программный; чрезвычайный. Найдите отличия подзаконных нормативных актов от закона.

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

При подготовке вопроса студент уясняет эти понятия. Особое внимание следует обратить на такие категории, как "обратная сила закона" и "переживание старого закона".

Завершая изучение темы, студент знакомится с такими законодательными источниками права, как судебный прецедент, принципы права, правовая доктрина, нормативный договор, обычаи и обыкновения.

Тема 13. ПРАВОТВОРЧЕСТВО И СИСТЕМАТИЗАЦИЯ ПРАВА

1. Понятие правотворчества и его принципы

Следует помнить, что постоянное совершенствование законодательства - закономерность развития современного цивилизованного государства. Правотворчество есть форма государственной деятельности, направленная на создание, совершенствование, изменение или отмену правовых норм.

2. Стадии правотворчества

Выделите основные стадии законотворческого процесса. Студент должен знать основные принципы правотворческого процесса - демократизм, законность, научный характер, профессионализм и т.д.

3. Техника правотворчества

В ходе подготовки уясните, что под законодательной техникой понимается система правил и приемов подготовки наиболее совершенных по форме и по структуре проектов нормативных актов. Соблюдение правил законодательной техники во многом определяет степень совершенства законодательства, доходчивость текстов законов, высокий уровень систематизации и кодификации законодательства.

4. Систематизация источников права (понятие и виды)

При ответе на вопрос студенты должны ясно представлять, что, для того чтобы хорошо ориентироваться во всей массе источников права, все, кто имеет с ними дело, вынуждены постоянно заниматься их упорядочением, приведением в систему. Такая деятельность называется систематизацией. Выделяют четыре ее вида: учет, инкорпорация, консолидация и кодификация.

5. Понятие и виды инкорпорации

Ответ следует начать с определения. Основной признак инкорпорации - сохранение неизменным содержания нормативного акта при включении его в сборник. Сравните этот прием с консолидацией.

6. Кодификация права

Уясните, что кодификация - это деятельность, направленная на коренную переработку действующего законодательства путем принятия нового кодифицированного нормативного акта (кодекса, устава и др.).

Тема 14. СИСТЕМА ПРАВА

1. Понятие системы права

Студент уясняет, что понятие системы права относится к характеристике внутренних связей в праве, его внутренней структуре. Следует обратить внимание на различные способы построения системы права - предметный или отраслевой и формально-юридический или по источникам права. Определите роль предмета и метода регулирования в качестве оснований выделения отраслей права.

2. Структурные элементы системы права

При ответе студент дает определения понятиям отрасли права, правовой институт. Объясните понятия "отраслевой" и "межотраслевой" институт. Приведите примеры комплексных отраслей права, новых формирующихся отраслей. Уясните следующие понятия: материальное и процессуальное право; публичное и частное право.

Тема 15. ПРАВОВЫЕ ОТНОШЕНИЯ

1. Понятие правовых отношений

При подготовке вопроса обратите внимание на волевой характер правоотношений. Выделите основные его элементы. Уясните роль таких категорий, как правоспособность и дееспособность в природе правоотношений. Дайте определение и классификацию юридических фактов.

2. Содержание правоотношений

В правоотношении выделяют его материальное и юридическое содержание. К юридическому содержанию относят субъективное право и юридическую обязанность.

Субъективное право реализуется в правомочиях субъекта. Студенту важно уяснить предоставительно-обязывающий характер правоотношений.

3. Субъекты правоотношений

При подготовке вопроса уясняются виды субъектов, дается характеристика их правоспособности, дееспособности и деликтоспособности. Обратите внимание на определение понятия "правосубъектность".

4. Объекты правоотношений

Здесь важно уяснить, что, как правило, под объектом правоотношения понимают те материальные и духовные блага, по поводу которых данное правоотношение возникает. Рассмотрите основные виды объектов, закрепленные в Конституции РФ.

Тема 16. ПРИМЕНЕНИЕ ПРАВА

1. Понятие применения права

При ответе на вопрос студент должен исходить из понимания того, что осуществление некоторых правовых норм требует прямого участия в этом процессе специальных, уполномоченных органов государства. Необходимо указать на те случаи, когда такое участие необходимо. Обратите внимание на то, что применение права - это сложный процесс, состоящий из ряда последовательных действий - стадий. Раскройте содержание каждой из них.

2. Акты применения права, их виды

Здесь особое внимание уделяется уяснению того, что деятельность по применению норм права завершается изданием акта применения права. Он фиксирует принятое решение, придает ему официальное значение и властный характер. Особое внимание сосредоточьте на признаках правоприменительного акта, дайте их классификацию. Усвойте основные отличия правоприменительных актов от нормативных правовых актов.

3. Пробел в праве

Способы преодоления пробелов. Пробел в праве - отсутствие правовой нормы при разрешении конкретной жизненной ситуации, которая входит в сферу отношений, урегулированных правом. Уясните причины возникновения пробелов в праве. Основными способами преодоления пробелов в праве являются аналогия закона и аналогия права. Необходимо знать различия между этими двумя способами.

Тема 17. ТОЛКОВАНИЕ ПРАВОВЫХ НОРМ

1. Понятие толкования правовых норм

При подготовке вопроса студент уясняет, что толкование права - это деятельность, направленная на установление юридического содержания правовых норм. Толкование представляет собой вид интеллектуальной деятельности. Его можно рассматривать в двух аспектах: уяснение ("для себя") и разъяснение ("для других"). Результатом толкования должна быть полная определенность и ясность смысла правовой нормы.

2. Способы (приемы) толкования правовых норм

Студенты должны знать основные приемы и способы толкования правовых норм - грамматический, систематический, формально-логический, историко-политический. Особое внимание уделяется таким способам толкования, как буквальное, ограничительное и расширительное (толкование по объему).

3. Толкование - разъяснение

По своим юридическим последствиям толкование-разъяснение разделяется на официальное и неофициальное. Последнее не носит обязательного характера. Официальное толкование дается только уполномоченными на это государственными органами. Студент должен усвоить основные различия между такими видами официального толкования, как нормативное и казуальное, легальное и аутентическое.

Тема 18. РЕАЛИЗАЦИЯ И ЭФФЕКТИВНОСТЬ ПРАВА

1. Понятие реализации норм права и ее основные формы

При подготовке вопроса уясните, что реализация норм права есть воплощение их предписаний в поведении субъектов. Следует усвоить такие формы реализации права, как использование (осуществление), исполнение и соблюдение. Обратите внимание на особое место в процессе реализации права такой формы, как применение права.

2. Механизм правового регулирования

Это понятие сравнительно недавно введено в научный оборот. При подготовке к ответу следует исходить из представления о механизме правового регулирования как совокупности юридических средств (юридических норм, правоотношений, субъективных прав и обязанностей), с помощью которых оказывается действенной регулирование общественных отношений. Выделите основные стадии воздействия права на регулируемые отношения.

3. Эффективность права

Усвойте, что эффективность права может определяться как на уровне отдельной нормы, так и на уровне системы в целом. Для разного вида правовых норм применяют разные методики измерения их эффективности. Особое внимание уделите изучению наиболее распространенной методике - измерение соотношения между ожидаемым и фактически достигнутым результатом действия нормы.

Тема 19. ПРАВОСОЗНАНИЕ И ПРАВОВАЯ КУЛЬТУРА

1. Понятие и виды правосознания

При рассмотрении вопроса следует исходить из того, нормы права оказывают влияние на развитие правосознания, правовой культуры. Сформулируйте эти понятия. Обратите внимание на такие виды правосознания, как общественное, индивидуальное и профессиональное.

2. Структура правосознания

Уяснение вопроса следует начать с того, что в структуре правосознания выделяются два уровня восприятия правовой действительности - правовая психология и правовая идеология. Эти элементы правосознания играют существенную роль в процессе правообразования и в реализации права.

3. Понятие правовой культуры

При изучении вопроса важно понять, что правовую культуру образует вся система правовых ценностей: право, правопорядок, правовая наука, юридическая техника и т.д.. Наряду с этим, выделяют правовую культуру отдельных лиц. Специально следует рассмотреть вопрос о правовом воспитании граждан. Особое внимание должно быть уделено проблеме формирования профессионального правосознания и профессиональной правовой культуры.

Тема 20. ГОСУДАРСТВО, ПРАВО И ЛИЧНОСТЬ

1. Понятие правового статуса личности

При подготовке к ответу студент уясняет понятия "человек", "личность" и "гражданин". Правовой статус личности определяется как совокупность прав и обязанностей, предоставленных действующим правом субъекту внутригосударственного права, как мера возможного и должного поведения.

2. Гражданин как член государственной организации общества

Подготовку вопроса начните с уяснения понятия "гражданин". Обратите внимание на особый характер юридической связи гражданина с государством. Рассмотрите такие понятия, как "иностранец", "лицо без гражданства" и сравните их правовой статус со статусом "гражданина".

3. Понятие прав и свобод человека и гражданина

Обратите особое внимание на право на жизнь и его основополагающее значение в системе прав и свобод человека. Уясните особенности правового понятия свободы личности.

При подготовке вопроса рассмотрите также условия, устанавливающие пределы свободы личности. Соотнесите содержание понятий "юридическая обязанность" и "ответственность" личности перед обществом.

Тема 21. ПРАВОМЕРНОЕ ПОВЕДЕНИЕ, ПРАВОНАРУШЕНИЕ И ЮРИДИЧЕСКАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ

1. Понятие правомерного поведения

При подготовке вопроса уясните соотношение понятий право и поведение. Обратите внимание на различные виды мотивации правомерного поведения (активное одобрение права, конформизм, боязнь наказания), на роль воли лица в определении его отношения к праву.

2. Понятие и виды правонарушений

Уясните понятие правонарушения как волевого противоправного действия (бездействия) деликтоспособного лица. Обратите внимание на элементы юридического состава правонарушения. При классификации правонарушений основное внимание уделите таким основаниям, как степень общественной опасности и отраслевому признаку.

3. Понятие и виды юридической ответственности

Необходимо начать подготовку к ответу с усвоения понятия юридической ответственности как применения санкции правовой нормы к лицу, нарушившему предписания диспозиции данной нормы. Основаниями юридической ответственности выступают признаки состава правонарушения. Уясните особенности таких видов юридической ответственности, как уголовно-правовая, гражданско-правовая, административная и дисциплинарная.

4. Принципы юридической ответственности

При подготовке ответа особое внимание уделите таким принципам, как законность, гуманность, неотвратимость, соразмерность. Усвойте предусмотренные действующим законодательством основания освобождения от юридической ответственности. Раскройте смысл и значение такого основополагающего принципа, как презумпция невиновности.

ЛИТЕРАТУРА ОСНОВНАЯ

Алексеев С.С. Государство и право. Начальный курс. М., 1993.

Алексеев С.С. Теория права. М., 1994.

Общая теория права. Под ред. Пиголкина А. С. М., 1996.

Общая теория права и государства. Под ред. Лазарева В.В. М., 1994.

Теория государства и права. Выпуск 1. Под ред. Венгерова А. Б. М., 1993.

Теория государства и права. Выпуск 11. Под ред. Венгерова А. Б. М., 1994.

Теория права и государства. Под ред. Манова Г. Н. М., 1995.

Хропанюк В. Н. Теория государства и права. М., 1993.

Лифшиц Р. З. Теория права. М., 1995.

ДОПОЛНИТЕЛЬНАЯ

Алексеев В. П., Першиц А. И. История первобытного общества М., 1990.

Давид Р. Основные правовые системы современности. М., 1988.

Куббель Л. Е. Очерки потестарной и политической этнографии. М., 1988.

Мюллерсон Р. А. Соотношение международного и национального (внутригосударственного) права. М., 1988.

Нерсесянц В. С. Право и закон: из истории правовых учений. М., 1983.

Право и власть. М., 1990.

Четвернин В.А. Понятия права и государства. М., 1997.

ВОПРОСЫ К ЭКЗАМЕНУ

1. Причины возникновения государства и права.
2. Функции государства и формы их осуществления.
3. Понятие правоотношения.
4. Социальное регулирование в догосударственном обществе.
5. Толкование норм права: понятие, виды и способы.
6. Предмет науки теории государства и права.
7. Систематизация права: понятие и виды
8. Понятие и виды юридических фактов.
9. Власть в догосударственном обществе.
10. Закон: понятие и виды.
11. Виды правовых отношений.
12. Государство в политической системе общества.
13. Субъекты правовых отношений.
14. Понятие и признаки государства.
15. Объекты правовых отношений.
16. Форма правления: понятие и виды.
17. Виды правонарушений.
18. Форма государственного устройства: понятие и виды.
19. Система права: понятие и структура.
20. Механизм государства.
21. Понятие и виды источников права.
22. Действие нормативных правовых актов во времени.
23. Политическая система общества и ее структура.
24. Гражданское общество и государство.
25. Правовое государство: понятие и основные признаки.
26. Понятие прав и свобод человека и гражданина.
27. Понятие и формы реализации права.
28. Понятие и признаки права. Право и закон.
29. Состав правонарушения.
30. Пробелы в праве и способы их преодоления.
31. Связь права и государства.
32. Понятие правонарушения.
33. Государственный режим и его виды.
34. Основания и принципы юридической ответственности.
35. Структура нормы права.
36. Классификация норм права.
37. Понятие и виды юридической ответственности.
38. Понятие и виды социальных норм.
39. Понятие применения норм права.
40. Нормативный правовой акт: понятие и виды.
41. Понятие и структура правосознания.
42. Понятие и виды правотворчества.
43. Правосознание и правовая культура.
44. Действие нормативных актов в пространстве и по кругу лиц.
45. Понятие и признаки нормы права.
46. Законодательный процесс и его основные стадии.
47. Субъективное право и юридическая обязанность.
48. Соотношение правовых и моральных норм.
49. Общая характеристика нормативистского, психологического, социологического и марксистского учений о праве. Школа естественного права.
50. Общая характеристика теологической, патриархальной и марксистской концепций государства. Теория общественного договора.