

М. В. ГРИЦЕНКО, Н. И. ЛЕТУШЕВА

ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

УЧЕБНИК

*Рекомендовано
федеральным государственным автономным учреждением
«Федеральный институт развития образования» (ФГАУ «ФИРО»)
в качестве учебника для использования
в учебном процессе образовательных учреждений,
реализующих программы СПО по специальностям
«Право и организация социального обеспечения»,
«Правоохранительная деятельность»,
учебная дисциплина «Теория государства и права»*

*Регистрационный номер рецензии 039
от 28 февраля 2013 г. ФГАУ «ФИРО»*

9-е издание, стереотипное



Москва
Издательский центр «Академия»
2014

УДК 34(075.32)
ББК 66.0я723
Г82

Авторы:

Н. И. Летушева — разд. I; разд. II (гл. 3, 4); разд. II (гл. 5) в соавторстве; разд. II (гл. 6—8); разд. III (гл. 10, 13—15) в соавторстве; разд. III (гл. 16); разд. IV (гл. 17, 18, 20—28) в соавторстве; разд. V;

М. В. Гриценко — разд. II (гл. 5) в соавторстве; разд. II (гл. 9); разд. III (гл. 11, 12); разд. III (гл. 10, 13—15) в соавторстве; разд. IV (гл. 19); разд. IV (гл. 17, 18, 20—28) в соавторстве

Рецензенты:

преподаватель Московского государственного колледжа книжного бизнеса и информационных технологий *С. В. Харитонова*;
преподаватель Городского гуманитарно-правового колледжа г. Москвы
Ю. В. Куракина

Гриценко М. В.

Г82 Теория государства и права : учебник для студ. учреждений сред. проф. образования / М. В. Гриценко, Н. И. Летушева. — 9-е изд., стер. — М. : Издательский центр «Академия», 2014. — 224 с.

ISBN 978-5-4468-1437-4

Учебник создан в соответствии с требованиями Федерального государственного образовательного стандарта среднего профессионального образования по специальностям «Право и организация социального обеспечения» и «Правоохранительная деятельность», ОП.01 «Теория государства и права».

Учебник содержит материал для базового изучения теории государства и права. В нем учтены новые тенденции в развитии юридической науки, рассмотрены проблемы построения в нашей стране правового социального государства.

Для студентов учреждений среднего профессионального образования.

УДК 34(075.32)
ББК 66.0я723

Оригинал-макет данного издания является собственностью Издательского центра «Академия», и его воспроизведение любым способом без согласия правообладателя запрещается

- © Летушева Н. И., Летушева М. В., 2005
- © Гриценко М. В., Летушева Н. И., 2013, с изменениями
- © Образовательно-издательский центр «Академия», 2013
- © Оформление. Издательский центр «Академия», 2013

ISBN 978-5-4468-1437-4

ПРЕДИСЛОВИЕ

Государство и право играют существенную роль в жизни как отдельного человека, так и всего общества в целом. Поэтому нужно знать закономерности их возникновения, построения и функционирования.

Особенное значение государство и право приобретают в переломные периоды развития общества, в обстановке обострения конфликтов в сфере государственно-правовой жизни.

Учебник написан с учетом необходимости изменения мировоззрения граждан нашей страны в русле тех требований, которые предъявляет к ним жизнь в этот нелегкий для страны период. Авторы включили в материал учебника философские проблемы общей теории государства и права.

Поколению молодых людей, вступающих в жизнь, следует научиться демократически мыслить и демократически действовать, выбирать свой вариант ответа на актуальные вопросы современности, иметь активную гражданскую позицию. Авторы учебника излагают основные проблемы теории государства и права, но не навязывают свое видение, а стараются дать учащимся возможность самим оценить высказанную позицию. Для этого в учебнике приводятся разные точки зрения видных отечественных теоретиков государства и права, таких как А. Б. Венгеров, В. В. Лазарев, В. С. Нерсисянц и др.

При написании учебника авторы опирались на последние результаты современных научных исследований в области государства и права и других общественных наук. Новые исторические реалии повлекли за собой серьезные изменения и уточнения основных понятий и категорий теории государства и права. Это относится к причинам и закономерностям происхождения государства и права, а также к типологии, сущности и содержанию теории государства и права.

Философ И. Ильинский в статье «За целостное миропонимание» сформулировал требования к системе образования будущего: «Только целостное миропонимание — путь к системе образования в XXI веке целостной личности взамен нынешнего “разорванного” человека. Необходимо помочь человеку реализовать себя любым возможным образом в качестве представителя прогресса, приверженца демократии, гражданина мира, автора идеи самореализации и найти свой путь, ведущий через реальный мир к идеалу совершенного человека»¹.

¹ Вузовские вести. — 2002. — № 18.

Авторы убеждены, что понять такие явления общественной жизни, как право и государство, невозможно, не учитывая влияния на них религии, философии и морали. Анализируя государственно-правовые проблемы, авторы исходили из понимания того, что в процессе развития человеческого общества формируется отношение человека к высшим силам, к природе, к другим людям и к самому себе. И этим разным формам отношений соответствуют разные формы общественного сознания: религия, искусство, наука, мораль, право, политика, философия. Они взаимно влияют друг на друга.

Теория государства и права изучает такую форму общественного сознания, как право, а с позиции понимания права изучаются проблемы государства. Правовая форма общественного сознания отражает отношение человека к другим людям, объединенным определенными правилами поведения, которые необходимо соблюдать. Политическая форма общественного сознания также отражает отношение человека к другим людям. Но если право предполагает формальное равенство, то политика предусматривает наличие власти, которой в обществе должны подчиняться все, чтобы избежать хаоса и вражды.

Материал многих тем учебника опирается на статьи Конституции Российской Федерации и другие нормативные акты российского законодательства.

Практика преподавания учебной дисциплины «Теория государства и права» показала, что теоретический материал лучше усваивается, если он дополняется схемами. Поэтому учебник содержит схемы, которые помогают студенту осознать основные понятия и категории дисциплины «Теория государства и права»; в конце каждой главы приведены вопросы и задания для повторения и списки рекомендуемой литературы для более подробного изучения темы.

Теория государства и права не стоит на месте, а изменяется с изменением государства, права и общественных отношений. В последнее время идет укрепление отношений между государством и индивидом в отношении объема прав и обязанностей между ними, гарантий реализации предоставленных прав. Государство ждет от граждан осознанного и юридически грамотного поведения при исполнении, использовании и соблюдении своих прав и обязанностей. Таким образом, мы все вместе создадим крепкое гражданское общество, которое необходимо для развития государства и личности.

Авторы надеются, что учебник поможет студентам сформировать активную гражданскую позицию и творчески применять полученные знания в практической деятельности.

ПРЕДМЕТ И МЕТОД ТЕОРИИ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

Глава 1

ПРЕДМЕТ ТЕОРИИ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

§ 1. Понятие объекта и предмета теории государства и права

Наука отражает с детства знакомую вам реальность в понятиях и категориях. Понятия и категории — это научное отражение определенных свойств этой реальности. Свойства объекта, которые в данный момент имеют значение для ученого, являются предметом его науки. Понятия и категории каждой науки образуют логическую систему, которая отражает законы развития изучаемого явления.

В 14 лет в жизни каждого из вас произошло знаменательное событие — получение паспорта. С этого момента вы взяли на себя обязанности по отношению к другим гражданам, т.е. вступили в правовые отношения данного государства. Если какая-то из обязанностей вами будет нарушена, то вы столкнетесь с определенными государственными учреждениями, которые заставят вас выполнить вашу обязанность или понести наказание за ее нарушение. Эти отношения и эти учреждения являются объектом теории государства и права.

Одновременно с обязанностями у вас появились и права (некоторые ваши права государство защищало еще до вашего рождения). Если ваши права будут нарушены, то вы можете обратиться в государственные учреждения, которые их защищают. И эти отношения и учреждения также являются объектом теории государства и права.

Сами отношения, в которые вступают граждане в данном государстве, и все государственные учреждения являются объектом теории государства и права, а ответ на вопрос, что представляют собой эти отношения и учреждения, как они развиваются, данный в определенной системе понятий и категорий, является предметом этой науки.

Понятие права и понятие государства невозможно отделить друг от друга. Хотя государство и право являются разными сферами жизни организованного человеческого общества и, таким обра-

зом, разными объектами познания, но предмет теории государства и права единый. Почему?

Предметом теории государства и права являются *всеобщие законы развития государства и права*. Теория государства и права ищет то, что является общим и для государства, и для права. Она определяет, с какой точки зрения надо подходить к разным элементам единой структуры государственно-организованного общества, каким критерием их оценки пользоваться.

История возникновения и развития государства и права свидетельствует, что таким общим исходным понятием для изучения и государства и права является понятие *свободы индивида*. Право — мера этой свободы. Оно определяет отношения людей в каждом конкретном обществе. А гарантировать эту меру может только государство. Это один аспект общности.

Свобода это не вседозволенность, а возможность реализовать свой творческий потенциал. Чтобы свобода не превратилась во вседозволенность, необходима принудительная сила, которой обладает государство. Вот почему предмет теории государства и права един, несмотря на то, что налицо два объекта.

Другой аспект единства права и государства заключается в том, что реализовать свой творческий потенциал в одинаковой степени люди не могут из-за своего неравного материального положения. И здесь на помощь приходит государство, которое берет на себя заботу о социально незащищенных слоях населения.

Каждая наука формирует свой категориально-понятийный аппарат, т. е. отражает объект своего познания в присущих только ей понятиях и категориях.

Понятие — это форма мышления, которая отражает систему признаков, позволяющих отграничить одно явление от другого.

Категория — наиболее общее понятие.

Какие же понятия и категории вырабатывает теория государства и права?

Основные понятия — это понятие права и понятие государства. Их конкретизируют такие понятия, как закон, законодательство, правовые нормы и т. д. С помощью категорий раскрываются взаимосвязи государственно-правовых явлений. Теория государства и права формирует такие категории, как правоотношения, реализация права, правопорядок, правовые системы, формы правления, политический режим и т. д.

Человеческое общество продолжает свое развитие. В связи с этим появляются новые виды взаимоотношений людей с природой, друг с другом. Эти отношения не всегда носят миролюбивый характер. Экологические и техногенные катастрофы, рост мирового терроризма ставят перед государством новые задачи по руководству обществом, поэтому предмет науки все время изменяется, обогащается новыми направлениями исследования.

§ 2. Теория государства и права в системе юридических наук

Теория государства и права относится к юридическим наукам. Термин «юридический» происходит от латинского слова *jus* — право.

Теория государства и права занимает особое место среди юридических наук. С чем это связано?

Государство и право изучаются разными юридическими науками. Многообразие юридических наук объясняется сложностью данных объектов исследования.

История отечественного государства и права исследует закономерности возникновения и развития Российского государства и российской правовой системы. История государства и права зарубежных стран исследует закономерности возникновения и развития зарубежных государств и правовых систем. Эти науки относятся к *историческим* юридическим наукам.

Теория государства и права является *теоретической* юридической наукой. Она разрабатывает методы, общие для всех юридических наук. Основные понятия, разрабатываемые теорией государства и права, используются во всех юридических науках.

Юридическая наука возникла и развивается как юриспруденция, предмет которой — понятие права и соответствующее правовое понятие государства.

Все юридические дисциплины являются различными формами конкретизации одного и того же понятия права (схема 1).

Так, гражданское право изучает отношения граждан в частной сфере, международное частное право — отношения граждан данного государства с гражданами другого государства и т.д., земельное право изучает отношения, связанные с приобретением и отчуждением земли. Это множество юридических наук относится к *отраслевым* юридическим наукам.

В процессе обучения и на практике становится понятно, что некоторые науки не умещаются в одну отрасль, например природоохранительное право или предпринимательское право. В результате происходит заимствование знаний из нескольких наук, и такие науки называют *межотраслевыми*. Развивающиеся науки могут также попадать в одну группу отраслевых юридических наук, например информационное, компьютерное право.

Существуют еще и *специальные*, или *прикладные*, науки. К ним относятся криминалистика, юридическая психология, статистика и т.д. Они существуют в помощь или в дополнение к отраслевым и другим наукам, используют современные достижения технических и естественных наук.

Место теории государства и права в системе юридических наук проиллюстрировано на схеме. Некоторые авторы разделяют блок



историко-теоретических наук, а межотраслевые науки не выделяют в принципе.

Теория государства и права занимает центральное место в системе юридических наук, так как именно в теории даются основные понятия и категории, которые применяются во всех юридических науках.

§ 3. Теория государства и права в системе гуманитарных наук

Как известно, жизнь общества не ограничивается государством и правом. Государство и право являются всего лишь элементами более общих материальных и духовных систем. Поэтому изучением права и государства занимаются и многие неюридические науки. Они изучают эти объекты под своим углом зрения, со специфических позиций своего предмета и метода.

Так как все явления материального мира взаимосвязаны, то без учета данных этих наук нельзя было бы более глубоко познать государство и право. Что, например, можно почерпнуть для познания государства и права в философии?

Философия дает общую картину мира и места в ней человека, а следовательно, определяет отношение человека к государству и праву на данном этапе его развития, вооружает современными способами познания объективной действительности.

Социология исследует законы развития общества, связи людей в нем, способы регулирования отношений людей, а значит, как одни из них, — правовые. Государство рассматривается социологией как часть общества.

Политология изучает государство в качестве одного из политических элементов в системе других политических элементов (партий, профессиональных объединений людей, фондов, движений и т.д.).

В свою очередь и эти науки не могли бы развиваться без учета законов, раскрытых юридическими науками. Теория государства и права является связующим звеном между наиболее общими, фундаментальными науками об обществе (философией, социологией, политической экономией и т.д.) и юридическими науками. Так, она использует общие закономерности общественного развития, которые формулируются философией и другими науками, наполняет их юридическим, государственно-правовым содержанием и передает их юридическим наукам в виде государственно-правовых закономерностей.

Развитие теории государства и права обусловлено стоящими перед ней задачами. Теория государства и права выполняет следующие функции: познавательную, прогностическую, мировоззренческую и некоторые другие.

Конечной целью теории государства и права являются служение государственно-правовой практике, разработка рекомендаций и предложений, которые могут быть использованы в ходе государственно-правового строительства.

Вопросы и задания для повторения

1. Что изучает теория государства и права?
2. Почему государство и право изучаются разными юридическими науками?
3. Какие науки относятся к отраслевым юридическим наукам?
4. Какие науки, кроме юридических, изучают государство и право?
5. Почему теория государства и права имеет два разных объекта исследования, но один предмет?
6. Какие основные функции выполняет теория государства и права?
7. Назовите основные понятия и категории государства и права.

Рекомендуемая литература

Венгеров А.Б. Теория государства и права. — М., 2011.

Марченко М. Н. Теория государства и права. — М., 2009.

Проблемы общей теории права и государства / под ред. В. С. Нерсесянца. — М., 2008.

Байтин М. И. О методологическом значении и предмете общей теории государства и права // Государство и право. — 2007. — № 4. — С. 5.

Глава 2

МЕТОД ТЕОРИИ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

Метод — это система приемов, принципов и способов научной деятельности, которая направлена на получение научных знаний. Это путь научного познания и установления истины, ведущий от объекта к предмету, от первичных чувственных знаний о праве и государстве к теоретическому, понятийно-правовому знанию об этих объектах.

Основные функции метода теории государства и права — получение юридических знаний и построение теоретической (научной) системы юридических знаний.

Для изучения закономерностей развития государства и права применяются разные методы: общенаучные, частнонаучные и специальные.

Совокупность определенных теоретических принципов, логических приемов и специальных методов исследования государственно-правовых явлений обусловлена философским мировоззрением теоретика. В соответствии с этим методы делятся на *материалистический* и *идеалистический*, а внутри них — на *диалектический* и *метафизический*.

В нашей стране на протяжении ряда десятилетий развитие государства и права изучалось на базе материалистического, исторического, диалектического методов.

Философской основой отечественной теории государства и права выступает *диалектика* — учение о наиболее общих закономерных связях, становлении и развитии бытия и познания. Диалектика пользуется выработанными категориями как инструментами проникновения в природу изучаемого явления. Качество и количество, форма и содержание, сущность и явление имеют для теории государства и права первостепенное значение. Важнейшей категорией диалектики является материя. С ней связаны движение, пространство, время.

Общенаучные методы анализа государственно-правовых явлений — это логически непротиворечивый комплекс исследовательских средств, выступающий методологическим фундаментом отраслевых и специальных юридических дисциплин. Кроме *диалектического* к ним относятся *исторический* и *системный* ме-

тоды, а также *анализ, синтез, дедукция, индукция, моделирование, абстрагирование, формализация.*

Частнонаучные методы применяются в одной или нескольких близких между собой науках. Для теории государства и права, как и для отраслевых юридических наук, характерными являются *формально-юридический* метод, *сравнительно-правовой* метод и *техничко-юридический* метод, связанный с использованием при анализе юридических документов правил юридической техники.

Специальные методы используют возможности других наук. К этим методам относятся *математические, статистические, психологические, социологические.*

Существует два уровня научного познания: эмпирический и рациональный.

На **эмпирическом уровне** исследование направлено непосредственно на объект и опирается на данные наблюдения и эксперимента.

Рациональный уровень связан с развитием понятийного аппарата науки и имеет целью всестороннее познание объективной реальности в ее существенных связях и закономерностях.

Соответственно существует и два подхода в исследовании государственно-правовой реальности. Оба они тесно взаимосвязаны.

Эмпирический подход ориентирован на выявление новых данных наблюдений и экспериментов. Он стимулирует развитие теоретического исследования, ставит перед ним новые задачи.

Теоретический подход развивает и конкретизирует рациональное содержание науки, открывает новые перспективы, объясняет факты, обобщает и направляет эмпирические исследования.

Вопросы и задания для повторения

1. Дайте определение метода научного познания.
2. Назовите виды методов теории государства и права.
3. Что изучает диалектика?
4. Перечислите общенаучные методы теории государства и права.
5. Какие два подхода существуют в исследовании государства и права?

Рекомендуемая литература

- Венгеров А.Б. Теория государства и права. — М., 2011.
- История политических и правовых учений / под ред. В.С.Нерсесянца. — М., 2004.
- Кулапов В.Л. Теоретические основы государства и права. — Саратов, 2003.
- Радько Т.Н. Хрестоматия по теории государства и права. — М., 2009.
- Чанышев А.А. История политических учений. — М., 2000.

Глава 3

ТЕОРИИ ПРОИСХОЖДЕНИЯ ГОСУДАРСТВА

Ответ на вопрос, что представляют собой государство и право, начинается с описания их происхождения и зависит от мировоззренческой позиции ученого. Этот ответ не может быть оценен с точки зрения правильности или неправильности, а только с точки зрения того, какие основные черты государства и права он делает для нас более понятными. В каждом подходе есть доля истины.

Одной из наиболее древних была **теологическая теория** происхождения государства и права. Рассмотрим ее христианскую версию, которая наиболее подробно изложена в IV в. в труде Аврелия Августина «О граде Божьем» и конкретизирована в XIII в. в трудах Фомы Аквинского.

Суть ее сводилась к пониманию человека как существа, имеющего двойную природу: духовную и материальную. По духовной своей природе люди являются бессмертными гражданами вечного Божьего государства, которое сейчас невидимо для их плотских, обремененных материальной оболочкой глаз. Как существа смертные, временные, ограниченные материей они принадлежат земному временному государству. Оно возникло как следствие греха, т. е. отпадения человека от Бога, как нарушение духовного Божьего закона, изначально данного людям. Потеряв связь с Богом, нарушив его волю, человек попал в зависимость от материального мира. Он утратил Божье обеспечение своей безопасности. Вместо Божьего закона любви в мире стали править вражда, ложь, корысть. Для того чтобы не уничтожить друг друга, люди должны были подчиниться принуждению извне, т. е. государству, власти, стоящей над всеми и устраняющей разногласия между людьми.

Фома Аквинский, разрабатывая эту концепцию, говорит об устройстве земной власти, о ее принципах, элементах, четко разграничивает сферы действия двух властей: *светской* (государствен-

ной) и *духовной* (церковной). Светская власть ведет человека к земному блаженству и упорядочивает его внешние поступки, а духовная ведет человека к небесному блаженству и упорядочивает его внутренний мир. Цели духовной власти выше целей светской.

Сильная сторона этой концепции заключается в разграничении двух сфер жизни людей: *правовой* и *религиозной*. Эта концепция подчеркивает необходимость нравственного воспитания людей для достижения мира и согласия между ними.

Патриархальная теория происхождения государства была впервые разработана в Древнем Китае мудрецом Конфуцием, а в Древней Греции — философом Аристотелем. Мировоззрение этих мыслителей в отличие от христианского можно охарактеризовать как языческое, космоцентристское. По их концепции, человек, как и все существа Вселенной, подчиняется мировым естественным законам. Одним из этих законов является закон власти. Аристотель выделяет несколько видов власти: власть мужа над женой, власть отца над детьми, власть господина над рабом и, наконец, государственную власть. Государственная власть вырастает из власти отца над детьми. Первая в истории семья (о том, как она появилась, теория умалчивает) разрослась, и власть главы семьи распространилась на отпочковавшиеся от нее семьи, затем на роды, затем на союзы родов и т. д.

Сила этой теории — в анализе категории «власть». Сущность государства — это политическая власть.

Концепция **договорной теории** происхождения государства была разработана в Европе в XVII в. в трудах Г. Гроция, Т. Гоббса, Дж. Локка и др. Их мировоззрение формировалось под влиянием протестантизма, т. е. направления в христианстве, возникшего в XVI в. в Германии и распространившегося на некоторые другие западноевропейские страны. Особенность этого мировоззрения заключается в том, что кроме констатирования двойственной природы человека, божественной и материальной, подчеркивается свобода человека и его ответственность за свою жизнь перед Богом.

Согласно этой концепции до образования государства люди жили в естественном состоянии. Бог создал людей свободными и наделил всех равными правами. Неудобство естественного состояния заключалось в том, что не было единого порядка в отношениях людей, каждый человек имел право по своему произволу наказать другого человека, нарушившего его права. Чтобы устранить это неудобство, люди договорились объединиться в государство и отдать часть своих прав совместному органу управления, который издавал бы единые для всех законы. Законы, издаваемые государством, называются волеустановленными или позитивными. Волеустановленные законы должны соответство-

вать законам естественным, только тогда они будут считаться справедливыми.

Эта теория подчеркивает активный творческий характер в отношениях людей к государству, закладывает принципы демократии и конституционализма в Западной Европе.

Основы *материалистической теории* происхождения государства и права сформировали в середине XIX в. немецкие философы К. Маркс и Ф. Энгельс. По их мировоззрению, человек — продукт материальной природы, подчиняющийся ее законам.

Первичными являются материальные отношения людей, стихийно складывающиеся в процессе их взаимодействия с природой и друг с другом. Для объяснения истории человеческого общества они разработали понятие общественно-экономической формации, которая состоит из базиса и надстройки. Базис — это отношения людей по поводу производства средств к существованию, а надстройка — отражающая их форма государства и права. Надстройка будет меняться по мере изменений в сфере производства, где складываются отношения людей по поводу собственности.

Класс, в руках которого оказывается собственность на средства производства, является господствующим и диктует свои условия классу, не имеющему этой собственности. Маркс и Энгельс считали классовые отношения антагонистическими, т. е. такими, при которых неизбежны непримиримые интересы. Поэтому между ними всегда идет борьба. Чтобы держать в подчинении эксплуатируемые классы, эксплуататорам нужна сила принуждения, т. е. государство. Необходимость государства и права они объясняли непримиримостью классовых интересов. Все, что было направлено на примирение классовых противоречий, например религию, они отвергали как заблуждение и признавали только борьбу как движущую силу истории.

Что дает эта теория для объяснения природы государства и права? *Она дает возможность систематизировать знания о государстве и праве.* Маркс и Энгельс выделяли пять общественно-экономических формаций: первобытно-общинную, рабовладельческую, феодальную, капиталистическую и коммунистическую. Критерием такого деления является господствующий класс, которому принадлежит собственность на средства производства.

Заслугой Маркса и Энгельса было и то, что они применили новый метод исследования государственно-правовых явлений — социологический. Отправной точкой своих умозаключений они делали наблюдаемый факт общественной, или, по-другому, социальной, жизни людей. Если предыдущие мыслители исходили из представления о том, какими должны быть идеальные отношения людей, то Маркс и Энгельс отталкивались от тех отношений, какие они наблюдали в реальности.

К середине XIX в. такой подход был оправдан тем, что христианское мировоззрение, которое господствовало в Западной Европе в Средние века, уступило по ряду причин место юридическому мировоззрению. В основе юридического мировоззрения лежит вера в то, что благодаря праву можно изменить природу людей и урегулировать отношения между ними. Религия перестала быть воспитательной, сдерживающей разрушительные инстинкты силой. Лицемерие стало основой нравственности в обществе. С этим-то и не были согласны Маркс и Энгельс, которые встали на сторону угнетенного, обездоленного рабочего класса. Но встав на позиции одного класса, они утратили объективность, абсолютизируя только классовую борьбу в обществе.

Итак, вы познакомились с основными теориями происхождения государства и права. Каждая из них определялась пониманием сущности человека, его положения в мире, т.е. философской позицией мыслителя, его мировоззрением и его религиозными взглядами. Все эти теории имеют и сегодня своих последователей в разных странах.

Последователь теологической теории происхождения государства и права в XX в. — французский философ Ж. П. Маритен. США являются воплощением договорной теории. В современных российских учебниках предпочтение отдается материалистической теории. Вам же предоставляется возможность выбора или создания своей.

Вопросы и задания для повторения

1. Назовите положительные стороны теологической теории происхождения государства.
2. В чем суть патриархальной теории происхождения государства?
3. Назовите представителей договорной теории происхождения государства.
4. Какое понятие является основным в материалистической теории происхождения государства?
5. Назовите преимущества материалистической теории происхождения государства.
6. Что такое юридическое мировоззрение?

Рекомендуемая литература

- Венгеров А.Б. Теория государства и права. — М., 2011.
- История политических и правовых учений / под ред. В.С.Нерсесянца. — М., 2004.
- Кулапов В.Л. Теоретические основы государства и права. — Саратов, 2003.
- Марченко М.Н. Теория государства и права. — М., 2009.
- Общая теория права и государства / под ред. В.В.Лазарева. — М., 1997.

Проблемы общей теории права и государства / под ред. В.С.Нерсесянца. — М., 2002.

Чанышев А.А. История политических учений. — М., 2000.

Глава 4

ПРИЧИНЫ ВОЗНИКНОВЕНИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

§ 4. Характеристика общества как саморазвивающейся системы

Общество представляет собой саморазвивающуюся систему, которая состоит из различных элементов. Ее элементами являются люди, их различные объединения. Чтобы система не распалась, она должна иметь определенную структуру, устойчивые связи между своими элементами. Структура определяется той целью, которую преследуют люди, вступающие в общение.

Для человеческого общества характерна нормативность. Поведение людей в обществе нормировано, т.е. регулируется различными нормами. Как возникли эти нормы? Являются ли они неизменными? Если изменяются, то что является причиной их изменения?

Сначала рассмотрим различные **социальные нормы**: *моральные, правовые, политические*. Они отражают соответственно единичные, особенные и всеобщие связи в саморазвивающейся системе, которая называется человеческим обществом. Что это значит?

Каждый человек в обществе индивидуален и неповторим. Не найдешь двух людей с одинаковыми отпечатками пальцев или одинаковыми мочками ушей, а также с абсолютно одинаковым внутренним миром.

Но люди неизбежно объединяются в группы, вступают в отношения с другими людьми по различным поводам: по поводу продолжения рода, по поводу производства товаров потребления, по поводу распределения и обмена товарами. В каждом из этих случаев устанавливаются свои повторяющиеся связи, свои устойчивые нормы поведения.

Все же люди, живущие на одной территории, имеют интересы, объединяющие их всех. Это интересы выживания в трудных условиях, защиты от стихийных бедствий, от вторжения противников, от голода, засухи и т.д., бороться с которыми не под силу одному. Следовательно, в обществе должен существовать орган, представляющий единство общества, осуществляющий связь его частей.

Мораль регулирует связь человека с другим человеком как с личностью, имеющей безусловную ценность, учитывает разли-

чия людей, их индивидуальность, неповторимость. Нарушение моральных норм ведет к нарушению связи с какой-то конкретной личностью.

Право регулирует связь человека с определенной группой людей, в которой все формально равны (семья, трудовой коллектив, потребительский кооператив и т.д.), в которой определены обязанности каждого по выполнению общего дела. Нарушение правовых норм ведет к нарушению связи с какой-то определенной группой людей, определенным коллективом.

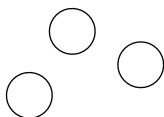
Политика регулирует связь человека с государственной властью. (Власть — это способность оказывать воздействие на поведение людей с помощью воли, авторитета, права или насилия.) Политика как форма общественного сознания отражает всеобщий интерес. Нарушение политических норм ведет к нарушению связи со всем обществом.

Связи человека в обществе представлены на схеме 2.

Во всех этих состояниях человек находится одновременно.

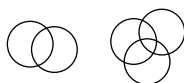
Схема 2

Не связан ни с кем, выступает в качестве индивидуальности



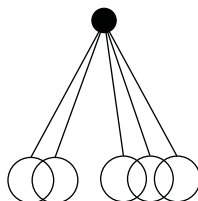
Сфера морали

Принадлежит к определенной группе общества, связан с ее членами



Сфера права

Связан со всеми через принадлежность к общему для всех государству



Сфера политики



— индивид



— государство

§ 5. Проблемы исследования первобытного общества

Возникновение общественных связей уходит в глубь веков, из которых до нас дошли весьма скудные сведения. Поэтому все теории происхождения государства и права построены рациональным путем, т. е. путем логических рассуждений. В учебнике «Проблемы общей теории права и государства» говорится: «Время, к которому относится существование предчеловека и первобытного человека, охватывает ряд громадных археологических эпох. Справедливо отмечают, что с учетом времени эволюции жизни на земле люди палеолита, не говоря уже о неолите, представляются немалого более первобытными, чем мы сами»¹.

В понимании процессов, происходивших в первобытном обществе, до сих пор не решена проблема: что преобладало в первобытном обществе, природный коллективизм или природный эгоизм? Есть предположение, что в первобытном обществе шла борьба между индивидуализмом и коллективизмом, между биологическим и социальным началами. В том же учебнике замечено, что предчеловек пришел в коллектив не как бывший эгоист, из-под палки, злобно огрызаясь, а потому, что по своей биологической природе он есть «стадное животное». Индивидуалист и эгоист не имели шансов выжить. Они как человеческие типы немислимы в доисторическую эпоху.

Характеризуя сознание первобытного человека, современные ученые выделяют следующие его черты: образность, синкретизм и нормативность. В первобытном обществе представления об окружающем мире носили характер образов, слитых воедино с переживаниями. В первобытном сознании невозможно отделить идею объекта от чувств, эмоций и даже двигательных-моторных эффектов, вызываемых восприятием предмета.

Большое значение в объяснении отношений человека с его сородичами и с природой имел миф. **Миф** — это художественно-образное повествование о прошлом. В сознании древнего человека все существующее имеет право на существование именно потому, что оно так существует давно. Древний человек стремился иметь целостную картину мира, поэтому, чтобы объяснить какое-то явление, сознание древнего человека стремится свести его к этой целостной картине мира. Исследователи мышления древнего человека отмечают, что первобытный человек не просто видел какой-то объект, но вместе с тем верил в него, любил или боялся его, т. е. переживал объект как нечто, требующее от человека определенного поведения.

¹ См.: Проблемы общей теории права и государства / под ред. В. С. Нерсесянца. — М., 2002. — С. 724.

Представления первобытного коллектива — это нормативные представления. Все они являлись нормами поведения. Многих исследователей родоплеменной организации поражала избыточность нормативного регулирования. Очевидно, эта нормативность всех сфер жизни людей в догосударственный период их существования давала возможность обществу как саморазвивающейся системе сохранять стабильное равновесие.

Все виды нормативных требований в древности неизменно принимали форму **обычая**, т. е. традиционного поведенческого стереотипа, передаваемого от старших поколений младшим. Обычай — единственный универсальный источник древнего права, морали, религии.

Способ мышления, в котором не различимы разные нормы, регулирующие поведение, такие, как мораль, религия, право, называют **синкретическим**. Ученые, констатирующие синкретичность первобытного мышления, обращали внимание на то, что древний человек не отделял естественного от сверхъестественного, считал их одинаково реальными и с легкостью переходил из одной сферы в другую, находил вполне обыденным делом общение с богами, духами, умершими предками, одухотворенными предметами.

Нормы и ценности поведения являлись одинаковыми как для людей, так и для сверхъестественных сил, для животных и т. д. Человек ощущал себя частью миропорядка. Он не был отчужденным от своей среды. Ученые с удивлением отмечают тот факт, что отчуждение человека от своей среды, от своего коллектива развивается по мере увеличения знаний человека об окружающем мире.

§ 6. Организация жизни первобытного общества

Первичной организационной единицей был **род**, основанный на кровнородственных отношениях. Экономика первобытного общества получила название **присваивающей**.

Предполагается, что экономическую основу первобытного общества составляла общественная собственность с половозрастной специализацией труда и уравнительным распределением его продуктов. Возникает вопрос: почему первобытный охотник отдавал свою добычу родичу менее удачливому? Объяснение можно найти в том факте, что большую роль в первобытном сознании имели религиозные представления. Возможно, охотник свои заслуги приписывал не себе, а высшей силе, которая действовала в этот момент через него, а в следующий раз могла действовать через другого. Распределение было строго регламентировано. Например, тому, кто стоял справа при дележе добычи, доставалась правая часть туши животного; кто стоял слева — левая; лучшая

же часть всегда отдавалась старейшинам. Охотник, убивший животное, мог получить наименьшую долю.

Все наиболее важные вопросы жизни рода решались общим собранием его членов. Каждый взрослый имел право участвовать в обсуждении и решении любого вопроса.

Для решения вопросов, не терпящих отлагательства, избирался старейшина. Им был наиболее авторитетный, наиболее уважаемый член рода. Эта должность была выборной и сменяемой. Она не давала никаких привилегий. Он работал вместе со всеми. Власть старейшины основывалась только на авторитете, уважении к нему других членов рода. В первобытном обществе не возникало таких противоречий, для устранения которых нужна была бы какая-то особая власть. Общество развивалось стабильно.

§ 7. Причины перехода от внутренних форм регулирования к внешним

Около 6 тыс. лет назад люди пережили экологический и демографический кризис. Наступившее похолодание привело к исчезновению крупных животных, которые служили основным источником питания людей. Это обстоятельство вынудило людей заняться земледелием и скотоводством, т.е. перейти к производящей экономике. Вследствие этого произошло первое крупное разделение труда. Появилась частная собственность. Усилился обмен между группами людей продуктами потребления. Это привело к выделению из общества такой социальной группы, как купечество. Стал накапливаться избыточный продукт, что дало возможность эксплуатировать своих соплеменников и пленных рабов. Общество разделилось на богатых и бедных, имущих и неимущих. Появилась необходимость в особом органе, который бы силой внешнего принуждения удерживал классовые противоречия от конфликта.

Эта теория называется *потестарной*, или *кризисной*. Она вписывается в рамки материалистического понимания истории, которое считает источником развития общества производственные отношения, изменения в экономике.

Но не исключена и другая точка зрения, согласно которой вначале произошли изменения в сознании людей. Она основывается на следующих рассуждениях. Нормы, регулирующие отношения людей, перестали осознаваться как божественные. Как отмечалось ранее, в древний период в саморазвивающейся системе человеческого общества отношение к себе подобным, к членам рода определялось отношением к высшим силам. Некоторые ученые высказывают предположение о том, что люди разбились на небольшие семейные коллективы и кочевали вместе с мигрирую-

шими животными. Возможно, что при этом что-то из общей мифологической аргументации их отношений было утеряно, появился плюрализм мировоззрений. Вынужденное разрушение единства, появление множества различных мифов у разных групп людей привело к возникновению сомнений в их истинности, а значит, к подрыву веры в то, что необходимо выполнять все нормы поведения, предписанные ранее.

Так или иначе, чтобы противоречия между членами коллектива не разрушили его единства, появилась необходимость во внешнем регулировании, в принуждении, которое должны были осуществлять определенные группы людей. Это привело к образованию бюрократического аппарата. Новый орган управления противопоставляется обществу, власть становится политической, т.е. имеющей свои особые интересы, не во всем совпадающие с интересами общества в целом. Приходит конец первобытно-общинному синкретизму. Каждая форма общественного сознания начинает регулировать только ей свойственные связи и отношения. В самостоятельную область выделяются политические отношения (отношения к управлению, к власти). Именно в этот период произошло разветвление путей развития человечества на восточный и западный.

§ 8. Отличие государственной власти от первобытного самоуправления

Общество от самоуправления переходит к внешнему управлению. Чем же отличается новая форма власти от прежней?

1. При политической форме власти разрушаются кровно-родственные связи, деление населения происходит по территориальному признаку.

2. Политическая власть возвышается над обществом. Она осуществляется специальным аппаратом, состоящим из профессионалов, которые получают за свою работу денежное вознаграждение.

3. Для содержания государственного аппарата нужны материальные средства, которые собираются с населения путем налогов.

4. Для управления обществом активно используется право. Появляются правовые обычаи, а наряду с ними новые источники закрепления правовых норм: законы, юридические прецеденты, нормативные договоры.

§ 9. Пути образования государства

Самые древние государства возникли около 5 тыс. лет назад в плодородных долинах рек Нила, Тигра, Евфрата, Инда, Ганга,

Янцзы и Хуанхэ, т. е. в зонах поливного земледелия. Поливное земледелие требовало проведения больших общественных работ по строительству ирригационных сооружений (каналов, дамб, водоподъемников и т. д.). Все это определило необходимость объединения общин под единым началом и централизованного управления, так как объем общественных работ превышал возможности отдельных родоплеменных образований. Вместе с тем это способствовало сохранению общественной формы собственности на землю. В руках руководящего аппарата скапливается общественное достояние. Возникает родоплеменная знать. Управлять становится выгодным. Это приводит к тому, что управленческая должность закрепляется за определенными лицами, а потом появляются и наследственные должности. Постепенно родоплеменная знать превращается в обособленную социальную группу, осуществляющую управление, которая все более отдаляется от остальных членов общества, приобретает интересы, не совпадающие с интересами всего общества. Появляются особые группы должностных лиц, выполняющие функции общинных администраторов, казначеев, контролеров и т. д.

Восточный, или *азиатский*, путь образования государства характеризуется тем, что управленческая власть становится привилегией особой группы людей на основе отправления ими какой-либо общественной функции, общественной должности.

Восточные государства имели много общего. Все они были абсолютными монархиями, деспотиями, обладали мощным чиновничьим аппаратом; в основе их экономики лежала государственная форма собственности на основные средства производства, а частная собственность имела второстепенное значение. Государственный аппарат возник из аппарата управления родоплеменными объединениями.

В большинстве ныне существующих стран образование государства шло по восточному пути.

Образование государств по **западному** пути было исключением из общего правила, по нему шло образование государств в Западной Европе.

Большая роль в образовании государств на территории Западной Европы принадлежит классовому разделению общества в результате интенсивного формирования частной собственности на землю, скот, рабов.

Наиболее типичной формой такого образования государства можно считать образование Афинского государства, которое возникло из классовых антагонизмов.

Уже на раннем этапе разложения общинного строя наблюдается экономическое неравенство: у аристократов скапливается больше земельных наделов, рабов, скота, орудий труда. По мере развития частной собственности растет влияние экономически силь-

ной группы, которая стремится ослабить роль народного собрания и передать власть своим представителям.

Выше была изложена позиция *формационного* подхода¹ к образованию государств, которая считает, что развитие определяют экономические отношения. А существует и другой подход, называемый *цивилизационным*. Он считает определяющими изменения в религии.

Согласно этому подходу пути развития человечества разошлись по восточному и западному образцам вследствие появившегося различия в понимании высших сил, т.е. вследствие появившегося разнообразия религий. По восточному пути пошли государства, которые признавали единый источник божественной воли, а религия западных обществ — Древней Греции и Древнего Рима — многобожие.

Если учесть значение религии в нормативном регулировании первобытного общества и то, что народы после ледниковой катастрофы кочевали, то наиболее вероятно, что в устьях рек, где требовалось трудоемкое поливное земледелие, оседали группы людей, которые признавали власть единого божества и олицетворяющую его светскую власть.

В менталитете таких народов была практика послушания, самоограничения и совместных трудовых действий. Они смогли осилить поливное земледелие.

У людей, признающих многобожие, не возникла привычка подчиняться единой власти. Они выбрали себе для проживания такую местность, где могли заниматься индивидуальным трудом, не требующим совместных усилий. Это определяло и форму собственности.

Проследим, как на политический режим государства повлияла господствующая форма собственности. Так, частная собственность на Западе делает необходимым создание механизмов, обеспечивающих согласование интересов и воли независимых собственников. При такой форме собственности государства образуются в виде республик и рабовладельческих демократий. Отношения людей в таких обществах регулируются законом.

В азиатских же государствах возникали авторитарные системы с государственной формой собственности, роль законов в них выполняли нравственно-религиозные нормы и правовые обычаи.

Итак, на возникновение государства в основном влияло несколько факторов: территориальный, религиозный и экономический.

Каким же образом развивались и изменялись возникшие государства?

¹ Более подробно формационный и цивилизационный подходы будут рассмотрены в главе 13.

Теоретики заметили, что некоторые государства изменяются очень медленно, практически незаметно, новые общественные отношения возникают и укореняются в рамках старого строя. Именно таким эволюционным путем развивались восточные государства. Другие же государства в процессе революции могут быстро изменять социальный и государственный строй, появляется новое по качеству государство с новыми формами собственности и характеристиками политической власти. Такое развитие характерно для западных государств. Существует и третий вариант — конвергенция или заимствование нескольких признаков одним типом государства у другого. В результате конвергенции государство может полностью поменять свой строй и форму собственности.

Вопросы и задания для повторения

1. Какими отношениями с другими людьми связан человек в обществе?
2. Чем характеризуется сознание первобытного человека?
3. Какой была экономика в первобытном обществе?
4. На чем основывалась власть старейшины в первобытном обществе?
5. Каковы причины перехода от первобытного общества к государству?
6. Назовите отличия государственной власти от первобытного самоуправления.
7. Чем западный путь образования государства отличался от восточного?

Рекомендуемая литература

Ветютнев Ю.Ю. Синергетика в праве // Государство и право. — 2002. — № 4.

Кашанина Т.В. Происхождение государства и права. — М., 2009.

Проблемы общей теории права и государства / под ред. В.С.Нерсеянца. — М., 2008.

Глава 5

ГРАЖДАНСКОЕ ОБЩЕСТВО И ПОЛИТИЧЕСКАЯ СИСТЕМА ОБЩЕСТВА

§ 10. Понятие гражданского общества

Между личностью и государством существует общественная среда, которая называется *гражданским обществом*. Она равнозначна и для личности, и для государства. Что же представляет

собой гражданское общество? Проследим диалектику отношений «личность — государство».

В развитии отношений между личностью и государством на протяжении истории человечества существовали определенные закономерности.

Отечественная теория государства и права до недавнего времени рассматривала закономерности общественного развития с материалистической точки зрения, определяя в качестве основополагающего критерия развитие общественных отношений в сфере производства.

Иной точки зрения придерживаются западноевропейские аналитики: возникновению гражданского общества предшествовали изменения в духовной сфере.

В Западной Европе в доисторические времена господствующей формой общественного сознания была религиозная форма — языческая, а мировоззрение — космоцентристским: человек не мыслил себя вне единства с другими людьми. Он осознанно полностью подчинял себя государству, которое олицетворялось для него в этом единстве. Целью жизни государства и человека было общее благо.

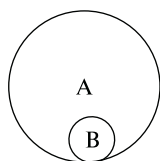
В I в. н. э. возникла новая религия — христианство. Его идеи проповедают безусловную важность каждой отдельной личности и отсюда — освобождение личности от зависимости от других людей: личность ставится в зависимость только от Бога.

Но в Средние века религия, точнее церковь, оказалась тесно связанной с борьбой за власть. Зависимость от Бога стала заменяться зависимостью от церкви, которая стала элементом политической системы общества.

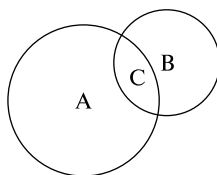
Церковь в Средние века отходит от ранних христианских принципов, которые провозглашали свободу вероисповедания. Она преследовала еретиков — тех, кто верил в Бога не так, как учила официальная церковь. Единство веры, единство идеологии были насильно навязаны гражданам средневекового государства Западной Европы.

Личность опять оказалась подчиненной государству, светской власти, так как эта власть, по учению церкви, дана Богом. Государство выполняло по отношению к своим гражданам *патерналистскую* (отеческую) функцию. Человек освобождался от ответственности за свою жизнь, оставался как бы вечным младенцем.

К XVI в. в Западной Европе противоречия между учением раннего христианства и католицизмом привели официальную католическую церковь к кризису. В результате разрешения этого кризиса появляется новая ветвь христианства — *протестантизм*. Представители этого направления вновь, как и в раннем христианстве, стали утверждать свободу индивида от любого авторите-



Государство полностью
поглощает личность



Между государством и личностью
существует гражданское общество

A — сфера государства, сфера публичного интереса;

B — сфера частного интереса; C — гражданское общество

та, кроме Бога. Это явилось революционным переворотом в сознании западноевропейского общества.

Новое понимание свободы привело к разработке теории естественного права и договорного происхождения государства, согласно которой возникает возможность пересмотреть взаимоотношения личности и государства. Теперь главенствующими признаются интересы личности, а не государства. *Государство должно служить интересам личности*, а не наоборот. В свою очередь *личность должна сама брать на себя ответственность за свою жизнь*. Государство призвано обеспечить личности свободу и безопасность.

На Западе революция сначала произошла в религиозном сознании, а затем в правовом и политическом, и в результате произошли существенные изменения в экономических отношениях. Наряду с мыслью о равенстве всех людей, об их равных правах на участие в управлении государством осознается необходимость ответственности самого человека за свою жизнь, проявление его честности и трудолюбия. Современный западный социолог Макс Вебер считает, что именно протестантская этика явилась стимулом развития капитализма в Европе. Появляется новый тип личности — *предприниматель*, не зависимый от государства.

В XVII—XVIII вв. в Западной Европе между личностью и государством зарождается новое общество — *гражданское*.

Средневековое патерналистское государство мешало развитию новых экономических отношений. Буржуазные революции требовали замены его новым государством, которое бы выполняло функции лишь «ночного сторожа», обеспечивая безопасность граждан и не вмешиваясь в экономику, и было построено на принципах права.

Взаимоотношения личности и государства можно представить следующим образом (схема 3).

Гражданское общество — это результат активной деятельности граждан по высвобождению из области полного

господства государства части общества, в котором люди уstraивают свою жизнь самостоятельно и в котором реализуются не общие для всех, а частные интересы граждан.

В то же время гражданское общество не является необитаемым островом, где личность изолирована от всех. В гражданском обществе люди подчиняются законам государства. Но это та часть общества, где и государство учитывает индивидуальные интересы личности.

Отношения личности и государства в гражданском обществе можно сравнить с отношениями супругов, которые, соединяясь, остаются при этом самими собой. К моменту вступления в брак люди должны созреть не только физически, но и во избежание конфликтов быть готовыми к ответственности один перед другим. Также и в государстве недостаточно только материальных предпосылок для зарождения гражданского общества. Кроме развитых производственных отношений в Западной Европе понадобилась революция в мышлении людей, в их духовной сфере. Думается, это является закономерностью и для России.

Итак, если государство является сферой общего интереса, то гражданское общество — *сферой частного интереса*, в которой человек реализует себя как неповторимую индивидуальность.

В гражданском обществе люди вступают друг с другом в отношения по поводу производства товаров потребления, их распределения и обмена, по поводу владения собственностью и т.п. Это — сфера семьи, воспитания детей, образования, предпринимательской деятельности, религии, искусства и т.п.

Можно выделить несколько основных систем гражданского общества, которые будут включать в себя сферы жизнедеятельности индивидов:

- социальную систему, которая охватывает институт семьи, образования, религии, т.е. первоначальные отношения, объединяющие индивидов в конкретном обществе;

- экономическую систему, которая представляет отношения по поводу производства, потребления и распределения собственности на всех стадиях и всех форм собственности;

- информационную систему, которая является результатом общения индивидов непосредственно и через средства массовой информации;

- политическую систему, которая является результатом властных отношений или отношений по поводу захвата и удержания власти. Индивиды, являющиеся гражданами государства, становятся участниками политической системы непосредственно или опосредованно. Подробнее о политической системе будет рассмотрено в следующем параграфе.

Системы гражданского общества взаимодействуют между собой и обуславливают существование друг друга. Если будет слаба

информационная система, то не будет осуществляться связь между системами; если будет слишком сильна политическая система, то она может довлеть над экономической и социальной системами, при слабой экономической системе нельзя развиваться социальной и т. д.

Итак, гражданское общество будет активно, если активны индивиды: знают свои права, умеют их защищать и своими действиями не нарушают действующего законодательства, а государство со своей стороны дает свободу для полноценного развития каждого и обеспечивает защиту основных закрепленных за человеком прав.

§ 11. Понятие политической системы общества

Соотношение гражданского общества и его политической системы — это соотношение содержания и формы. Каковы люди, как они удовлетворяют свои потребности, в какие классы и группы входят, какие интересы лежат в основе различных объединений людей — все это отражается на характере политической системы общества.

В учебной литературе дается различное определение политической системы общества и ее элементов. В учебнике В. В. Лазарева и В. С. Липеня приведено следующее определение политической системы.

Политическая система общества — это совокупность государственных и негосударственных организаций, связанных нормами и отношениями политико-правового характера, позволяющими участвовать в формировании и осуществлении государственной власти. Такие отношения складываются в связи с завоеванием, удержанием и использованием государственной власти.

Чтобы уяснить понятие политической системы, необходимо вновь обратиться к истории. Последние научные исследования в области теории государства позволяют сделать вывод о том, что между образованием классового государства и первобытным обществом существовало протогосударство, которое получило название чифдом.

Власть в протогосударстве выполняла общесоциальные функции, представляла интересы всего общества. Но со временем общество разделилось на классы: появились группы людей с различными интересами. Власть оказывается у тех классов, в руках которых сосредоточились основные средства производства. Власть из общественной стала властью определенной группы людей, осуществляющих управление обществом, — *политической властью*. Слово «политика» произошло от греческого слова «politike», что в

переводе означает «государственные дела, искусство управлять государством».

Возникла проблема борьбы за власть. Кто имел право участвовать в этой борьбе, зависело от исторического типа государства. Так, в рабовладельческом государстве представителями власти могли быть только свободные люди, в феодальном государстве — только высшие слои общества, владеющие крупными земельными наделами.

В буржуазном государстве благодаря формированию гражданского общества на арену борьбы за власть вышли широкие слои демократии, объединенные в политические партии, профессиональные союзы, массовые общественные организации. Начали формироваться новые теории, идеи, убеждения относительно того, какой должна быть власть, а также складываться новые отношения, правила поведения в сфере власти, соответствующие новым идеям. Все эти относительно самостоятельные элементы объединяются в политическую систему.

Современная политическая система включает в себя следующие элементы:

– *институциональный* — совокупность организаций (государство, политические партии, различные общественные организации, движения и объединения, органы самоуправления, группы давления, средства массовой информации), осуществляющих государственную власть или влияющих на ее осуществление;

– *идеологический* — политическое сознание, идеология (идеи, ценности, теории, учения, убеждения), в соответствии с которыми осуществляется политическая деятельность;

– *коммуникативный* — политические общественные отношения, взаимосвязи между элементами политической системы;

– *нормативный* — политико-правовые нормы, регулирующие наиболее важные отношения в процессе формирования и осуществления политической власти;

– *функциональный* — организация и непрерывное функционирование органов власти.

Среди многообразия элементов политической системы только государство является единственным представителем всего общества, ядром политической системы. Оно обеспечивает координацию всей общественной жизни. Но как государство будет справляться с этой обязанностью, зависит от зрелости гражданского общества.

Политическая система выполняет следующие основные функции:

- выработка целей развития общества;
- определение стратегии общественного развития;
- интеграция всего общества, основанная на консолидации различных интересов.

§ 12. Организации политической системы и их взаимодействие с государством

Совокупность организаций в политической системе охватывает само государство, политические партии, общественные объединения, общественно-политические движения и сравнительно недавно в нее были включены группы давления.

Государство в политической системе занимает ведущее место. Оно является единственным официальным представителем всего народа; единственным носителем суверенитета. Для управления обществом государство располагает специальным аппаратом управления, силовыми органами (вооруженными силами, милицией, службой безопасности и т.п.). Экономическую основу политической деятельности государства составляет государственная собственность. Государство имеет право на сбор налогов с населения. Также государство путем законотворческой деятельности регламентирует деятельность всех организаций, входящих в политическую систему. В процессе правоприменительной деятельности организации получают право на конкретную деятельность и соответствующие органы следят за четким соблюдением ими действующего законодательства.

Политические партии — это организованные группы людей, целью которых является завоевание государственной власти или участие в ее осуществлении, представляющие интересы части общества.

Политические партии выдвигают своих кандидатов для участия в выборах, осуществляют предвыборную агитацию, участвуют в формировании государственных органов, в принятии и реализации государственных решений. Демократический политический режим характеризуется многопартийностью.

Правовое обеспечение деятельности партий гарантируется Конституцией Российской Федерации, в соответствии с которой не допускается незаконное ограничение деятельности политических партий, и регулируется Федеральным законом от 11 июля 2001 г. № 95-ФЗ «О политических партиях».

Общественные объединения представляют собой добровольно организованные группы граждан, объединенных общими интересами, главной целью которых является не политическая деятельность, а влияние на политические решения извне. Общественные объединения принимают участие в выдвижении кандидатов в депутаты, могут участвовать в образовании избирательных комиссий, объединять избирателей вокруг своих кандидатов в депутаты, принимать участие в работе государственных органов и учреждений (парламентских комиссий, подкомиссий и т.д.) в целях учета интересов тех групп населения, которые входят в эти объединения.

Правовое регулирование деятельности общественных объединений закрепляется в Конституции Российской Федерации и осуществляется в соответствии с Федеральным законом от 19 мая 1995 г. № 82-ФЗ «Об общественных объединениях». Деятельность такой общественной организации, как потребительская кооперация, отличается от деятельности других общественных объединений тем, что ее деятельностью через политику ценообразования руководит государство. Статья 1 Федерального закона от 19 июня 1992 г. № 3085-1 «О потребительской кооперации (потребительских обществах и их союзах) в Российской Федерации» гарантирует потребительским обществам и их союзам с учетом их социальной значимости, а также гражданам и юридическим лицам, создающим эти потребительские общества и их союзы, государственную поддержку.

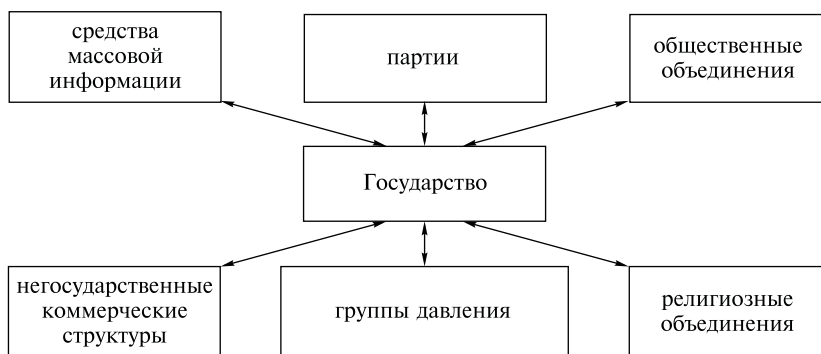
Взаимоотношения государства с профсоюзами, молодежными организациями, творческими союзами строятся на равноправной основе.

Религиозные объединения в силу специфики своей деятельности выделяются теоретиками в отдельную группу элементов политической системы общества. Их деятельность регламентируется Федеральным законом от 26 сентября 1997 г. № 125-ФЗ «О свободе совести и о религиозных объединениях». В уставных документах религиозных объединений отсутствуют цели борьбы за власть, но они, безусловно, оказывают немалое влияние на формирование и осуществление власти в любом государстве, формируют отношение к власти и наполняют идеологический компонент политической системы.

Негосударственные коммерческие структуры формируют экономику страны путем уплаты налогов и непосредственного вложения, делают вклады в государственные предприятия, участвуют в мероприятиях государственного масштаба.

Средства массовой информации (СМИ), не являясь государственной структурой, не имея в своих уставных документах цели борьбы за власть, оказывают большее влияние на деятельность государства. Они являются одним из активных участников всех политически важных событий любого государства. Они существенно влияют на формирование отношения общества к государственной власти на всех этапах ее существования — и в периоды предвыборной гонки, и в течение всей ее деятельности согласно выбранному политическому курсу.

Правовое регулирование деятельности средств массовой информации базируется на положениях Конституции Российской Федерации и в соответствии с Федеральным законом от 27 декабря 1991 г. № 2124-1 «О средствах массовой информации». Важно подчеркнуть, что этот закон был в числе первых, которые отразили действительное содержание провозглашенных прав и свобод человека и гражданина в России.



Группы давления — это еще один элемент политической системы, посредством воздействия которого становится возможным представлять в государственных органах интересы определенных групп общества — промышленных, финансовых, профсоюзных, религиозных, а также отдельных граждан. Эти группы называются *лоббистскими*. Лоббизм представляет собой новое явление в политической системе России, он появляется в таком обществе, где присутствует большое многообразие интересов и имеется доступ к власти различных социальных слоев, т.е. в демократическом обществе.

Деятельность лоббистов направлена на определенные органы власти и отдельные должностные лица в целях переориентации политики в свою пользу, достижения принятия выгодных для себя решений. Лоббизм предоставляет возможность косвенно участвовать в принятии политических решений отдельным гражданам или группам граждан, которые не имеют своих представителей в парламенте.

Яркий пример одной из видов деятельности лоббистов мы могли видеть и продолжаем видеть в период конца 2011 — начала 2012 г. — группы людей, объединенные политическими идеями, санкционированно и не санкционированно выходят на площади и улицы, выдвигают, а чаще не выдвигают требования, смысл их активности заключается в привлечении внимания к определенной политической ситуации, власть их слышит и выносит разнообразные решения, порой совсем не те, что просили.

Другой похожий пример — это действия интернет-сообществ по распространению информации и виртуальному объединению индивидов с одинаковыми политическими взглядами.

Соотношение элементов политической системы проиллюстрировано на схеме 4.

§ 13. Характеристика политических систем

Существуют различные классификации политических систем. Выделяют распределительные (командные), рыночные и смешанные системы.

При **распределительных системах** отводится большая роль государству во всех сферах общественной жизни, и тогда весь процесс создания и распределения созданного национального продукта находится в ведении государства, а деятельность правящей партии сливается с деятельностью государства. Под контролем такой партии находятся все общественные организации и движения. Признается только государственная идеология, поддерживаются только государственные образование и здравоохранение. Даже религия находится под контролем государства.

Рыночные системы основываются на идеологии свободного предпринимательства и товарно-денежном распределении материальных и духовных благ. Государство в таких системах не вмешивается в производственные действия. Допускается местное самоуправление. Положение человека в таких системах определяется его предприимчивостью. Законодательно закрепляется приоритет прав и свобод личности над правами коллектива и общества в целом.

Смешанные (конвергенционные) системы объединяют особенности рыночных и распределительных систем. Они возникают в переходные периоды развития государственности и носят временный характер и постепенно переходят либо в рыночную, либо в распределительную систему.

Политическая система России относится к смешанному виду. В какую систему она перейдет — в распределительную или рыночную — зависит от развития в России гражданского общества. Проблеме построения современного государства посвящена отдельная глава.

Существует также классификация политических систем по уровню предоставляемых прав и свобод гражданам государством и по уровню контроля государства в лице особых органов за жизнью граждан. Выделяют тоталитарные, авторитарные, либеральные и демократические политические системы.

Во всех системах государство остается основной управляющей силой общества. Оно законодательно закрепляет правовое положение всех политических организаций, а также органов самоуправления. Для эффективного управления общественной жизнью государству предоставляется возможность распоряжаться природными, человеческими, иными ресурсами, имеющими общенациональное значение, формировать и использовать право для регулирования наиболее важных отношений.

Последние 20 лет Россия движется по пути все большего предоставления прав и свобод гражданам — от жесткого контроля к

нормативному регулированию всех сфер жизни общества. Принцип «разрешено все, что не запрещено» все больше становится действительным принципом общественной деятельности.

Вопросы и задания для повторения

1. Какую роль в формировании гражданского общества сыграли изменения в религиозной жизни в Западной Европе?
2. Что такое гражданское общество?
3. Что такое политическая система общества?
4. Назовите элементы политической системы.
5. Какое место в политической системе занимает государство?
6. Назовите виды политических систем.
7. К какому виду относится политическая система России?

Рекомендуемая литература

Демидов А. И. Учение о политике: философские основания. — М., 2001.

Карташов В. Н. Теория правовой системы общества: в 2 т. — Ярославль, 2005. — Т. 1.

Лазарев В. В., Липень С. В. Теория государства и права. — М., 2010.

Права человека: итоги века, тенденции, перспективы / отв. ред. Е. А. Лукашева. — М., 2002.

Проблемы общей теории права и государства / под ред. В. С. Нерсесянца. — М., 2008.

Формирование политической системы России / под ред. А. Коршунова. — М., 1996.

Чанышев А. А. История политических учений. — М., 2000.

Глава 6

ГОСУДАРСТВО И ЛИЧНОСТЬ

§ 14. Понятие правового статуса личности

Известно, что человек в обществе вступает в отношения как с отдельными людьми, так и с группами людей, а в лице государства одновременно со всеми гражданами этого государства.

В зависимости от того, какая сторона отношений человека принимается во внимание, человек понимается как индивид, личность или гражданин.

Если человек рассматривается вне связи с другими людьми, его называют индивидом. Понятие *индивид* характеризует человека с точки зрения его неповторимости. Оно учитывает те характе-

ристики, которые присущи только данному человеку. Это пол, возраст, национальность человека и т. п.

Если человек рассматривается в его отношении с конкретными людьми, к нему применяется понятие *личность*. Слово «личность» переводится как *маска*. Оно характеризует человека с точки зрения тех ролей, которые он может играть в обществе (муж, отец, студент, служащий).

Понятие *гражданин* характеризует отношение человека к тому, что одинаково для всех людей данного общества, — к государству.

Связи, возникающие между государством и человеком, и взаимоотношения людей друг с другом фиксируются государством в юридической форме, которая называется правовым статусом человека и гражданина.

Правовой статус — это система прав и обязанностей. Она закрепляется законодательно в конституциях и иных нормативно-юридических актах. Права и обязанности — основной исходный элемент права. Правовой статус определяет положение человека в обществе.

В юридической литературе различаются понятия «правовой статус личности» и «правовое положение личности». К структуре правового статуса относят права и обязанности личности. А такие понятия, как гражданство, правоспособность, гарантии, законные интересы, юридическая ответственность, относят к понятию *правовое положение личности*.

Права и обязанности содержат образцы поведения, которые государство считает обязательными для нормальной жизни данного общества, а также основные принципы взаимоотношений государства и личности.

Права человека — это субъективные права. Они закреплены в конституциях и законах. Закрепление того или иного субъективного права в законодательстве означает, что человек может реально пользоваться определенным благом, совершать определенные действия в границах, обозначенных в законе. Под субъективным понимается то, что человек сам определяет, каким правом ему воспользоваться в данный момент.

Государство не «дарит» эти права личности, а только закрепляет те права, которыми личность обладает по природе и для осуществления которых сформировались экономические и политические условия. Конечно, ни один человек не может воспользоваться сразу всеми субъективными правами.

Е. А. Лукашева определяет субъективное право как юридическую категорию, которая раскрывается через набор определенных признаков: возможность пользоваться данным социальным благом; полномочие совершать определенные действия и требовать соответствующих действий от других лиц; свободу поведения, поступ-

ков в границах, установленных нормой права; возможность обратиться к государству для защиты нарушенного права¹.

Общество и государство заинтересованы в активности индивида, потому что активная личность является важным условием развития демократии.

На расширение правового статуса личности в современных условиях оказывают большое влияние международно-правовые акты по правам человека.

Конституция Российской Федерации разграничивает права и свободы человека и гражданина. Это разграничение вытекает из различения гражданского общества и государства.

Права человека определяют сферу, в которой человек может выступать как автономная личность, реализовать свои индивидуальные интересы. Государство воздерживается от вмешательства в частную жизнь личности и не допускает, чтобы кто-то в нее вмешивался.

Права гражданина охватывают сферу отношений индивида с государством, в которой он рассчитывает не только на ограждение своих прав от незаконного вмешательства, но и на активное содействие государства в их реализации (Е.А.Лукашева).

Во всех статьях главы 2 Конституции Российской Федерации «Права и свободы человека и гражданина» различаются права человека и гражданина. Там, где речь идет о правах человека, используются формулировки «каждый имеет право», «каждый может», «каждому гарантируется». Этими формулировками подчеркивается признание указанных прав и свобод за любым человеком, находящимся на территории России, независимо от того, является ли он гражданином Российской Федерации, иностранцем или лицом без гражданства.

Наряду с этим в ст. 31, 32, 33, 36 Конституции Российской Федерации сформулированы права гражданина, принадлежащие только гражданам Российской Федерации. Это в основном политические права — право собраний, митингов, демонстраций; право участвовать в управлении делами государства; избирать и быть избранным; право равного доступа к государственной службе; право на участие в отправлении правосудия.

Из этого можно сделать вывод, что правовой статус личности различается в зависимости от ее связи с данным государством, от ее гражданства.

В правовой статус индивида закономерно включены и обязанности. **Обязанность** — это необходимое, должное поведение человека. Права одних лиц, не подкрепленные обязанностями других, реализованы быть не могут. Часть обязанностей как элемент правового статуса распространяется на всех лиц, про-

¹ См.: Права человека / под ред. Е.А.Лукашевой. — М., 2003.

живающих в государстве. Например, в ст. 57 Конституции Российской Федерации устанавливается обязанность каждого платить законно установленные налоги и сборы, а в ст. 58 — сохранять природу и окружающую среду, бережно относиться к природным богатствам. В Конституции обозначены и обязанности, которые несут только граждане Российской Федерации, например защита Отечества.

Каково различие понятий и терминов «права» и «свободы»? Е.А. Лукашева считает, что термин «свобода» призван подчеркнуть более широкие возможности индивидуального выбора. Например, в ст. 28 Конституции Российской Федерации говорится: «каждому гарантируется свобода совести, свобода вероисповедания...»; в ст. 37: «каждый имеет право свободно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию» и т.д. Термин «право» определяет конкретные действия человека, например право избирать и быть избранным. По своей юридической природе и системе гарантий права и свободы одинаковы.

§ 15. Гражданство

Гражданство — это устойчивая правовая связь человека с государством, выражающаяся в совокупности их взаимных прав и обязанностей.

Основанием гражданства является приобретение гражданства по рождению или путем натурализации. В основе предоставления гражданства по рождению лежат два принципа — право крови и право почвы.

Предоставление гражданства по праву крови предполагает, что родители являются гражданами того государства, которое предоставляет гражданство. Предоставление гражданства по праву почвы предполагает, что человек родился на территории страны, которая предоставляет гражданство.

В законодательстве большинства государств закрепляются смешанные подходы. В Российской Федерации допускается приобретение гражданства детьми, один из родителей которых является гражданином России, а также детьми, родившимися на территории России, если их родители неизвестны или являются лицами без гражданства.

Натурализация — предоставление гражданства лицу, не являющемуся гражданином страны по рождению, на основании решения компетентного органа.

На территории государства могут проживать граждане этого государства, иностранные граждане и лица без гражданства.

Граждане государства — это лица, имеющие документальное подтверждение их принадлежности к данному государству.

Иностранцы граждане — лица, обладающие документами о принадлежности к гражданству другого государства.

Лица без гражданства (апатриды) — лица, не имеющие документов о принадлежности их к гражданству ни одного из государств.

Беженцы — лица, покинувшие страну, в которой они постоянно проживали. Их статус не отличается от статуса лиц без гражданства.

Законы о гражданстве любой страны признаются другими государствами, если они соответствуют международным принципам права.

Гражданство является предпосылкой, определяющей правовой статус индивида в полном объеме, в отличие от правового статуса иностранца или лица без гражданства.

§ 16. Виды прав и свобод человека и гражданина

Существует несколько классификаций прав человека и гражданина. Наиболее распространенной является классификация в соответствии со сферами общественных отношений на гражданские (личные), политические, экономические, социальные и культурные.

Гражданские (личные) права призваны обеспечить свободу и автономию индивида как члена гражданского общества. К ним относятся: право на жизнь и достоинство личности; право на свободу и личную неприкосновенность (неприкосновенность частной жизни, жилища), свободу передвижения и выбора места жительства, свободу совести, свободу выбора национальности и выбора языка общения. Право на жизнь образует первооснову всех других прав и означает право на свободу от любых незаконных посягательств на жизнь.

Политические права и свободы в отличие от личных направлены не на обеспечение автономии человека, а на его проявление в качестве активного участника политического процесса. Они создают условия для укрепления связей между гражданином, обществом и государством. Они признаются лишь за гражданами. К ним относятся избирательные права, свобода слова, мысли, совести, мирных собраний, создания союзов и объединений, а также право направлять личные и коллективные обращения (петиции) в органы государственной власти.

Экономические и социальные права касаются поддержания и нормативного закрепления социально-экономических условий жизни индивида, определяют положение человека в сфере труда и быта, занятости, благосостояния, социальной защищенности.

К экономическим правам относятся: право быть собственником, право наследования, право на свободное занятие предпринимательской деятельностью, право на труд и свободный выбор профессии и рода занятий, на отдых, на удовлетворительное вознаграждение за труд, на защиту от безработицы и т. д.

К социальным правам относятся: право на благосостояние и достойный уровень жизни, на социальное обеспечение по возрасту, в случае болезни, инвалидности, потери кормильца; право на жилище, на медицинскую помощь, на защиту материнства и детства; право на образование; право на благоприятную окружающую среду.

Культурные права обеспечивают духовное развитие человека, помогают ему стать активным, сознательным участником политического, духовного, социального и культурного процесса. Е. А. Лукашева относит к этим правам право на образование, право на доступ к культурным ценностям, право свободно участвовать в культурной жизни, право на творчество, право на пользование результатами научного прогресса и их практического применения.

§ 17. Условия реализации правового статуса личности. Гарантии защиты прав и свобод личности

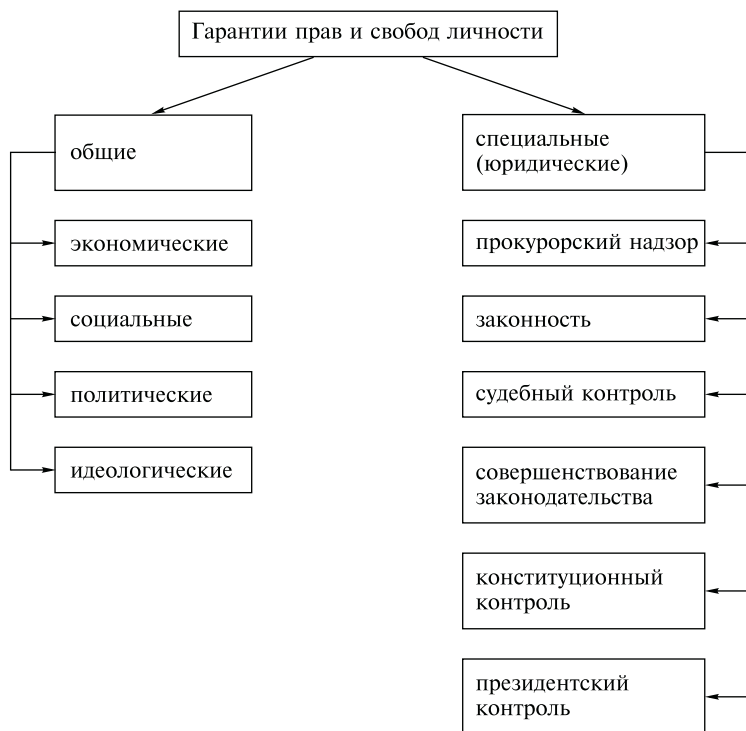
Существует целая система гарантий прав и свобод личности (схема 5)¹. Нарушение прав и свобод личности возможно как со стороны частных лиц, так и со стороны должностных лиц государства. Для того чтобы личность могла реально воспользоваться своими правами, нужно устранить все препятствия, которые могут помешать их реализации, нужны гарантии защиты прав и свобод личности. Это возможно при взаимной ответственности государства перед личностью и личности перед государством и обществом.

Выполнение личностью своих обязанностей перед обществом является одной из основных гарантий реализации ее прав и свобод.

Личность обязана:

- не нарушать права, свободы и законные интересы других лиц;
- не допускать пропаганды или агитации, возбуждающих социальную, национальную или религиозную ненависть и вражду;
- не допускать экономической деятельности, направленной на монополизацию или недобросовестную конкуренцию;

¹ См.: Комаров С. А. Общая теория государства и права в схемах и определениях. — М., 1998.



- не наносить ущерба окружающей среде;
- получить основное общее образование;
- заботиться о сохранении исторического и культурного наследия, беречь памятники истории и культуры;
- платить законно установленные налоги и сборы;
- защищать Отечество;
- заботиться о детях и воспитывать их;
- заботиться о нетрудоспособных родителях.

Основные юридические гарантии зафиксированы в Конституции Российской Федерации и в законах Российской Федерации. В Конституции Российской Федерации закреплены гарантии личности на жизнь, свободу и личную неприкосновенность.

Невозможно представить защиту прав и свобод личности без эффективной судебной системы. Судебная власть в России самостоятельна и независима от законодательной и исполнительной властей, действует на основе Федерального конституционного закона «О судебной системе Российской Федерации».

Законодательство Российской Федерации предоставляет каждому гражданину право защищать свои права, свободы и закон-

ные интересы всеми не противоречащими закону способами. Гражданам предоставляется возможность пользоваться судебной защитой и квалифицированной юридической помощью. Обвиняемому предоставляется право на рассмотрение его дела с участием присяжных заседателей.

Согласно Конституции Российской Федерации каждый обвиняемый в уголовном преступлении считается невиновным, пока его виновность не будет доказана и установлена вступившим в законную силу приговором суда. В Российской Федерации запрещено жестокое или унижающее человеческое достоинство обращение с обвиняемым или его наказание.

В России конституционно закреплена должность Уполномоченного по правам человека, Государственной Думой принят Федеральный конституционный закон «Об Уполномоченном по правам человека в Российской Федерации». Эта должность учреждена в целях обеспечения гарантий государственной защиты конституционных прав и свобод граждан, их соблюдения государственными органами, органами местного самоуправления и должностными лицами. Функциями Уполномоченного являются: восстановление нарушенных прав; совершенствование законодательства Российской Федерации о правах человека и гражданина; развитие международного сотрудничества в области прав человека; правовое просвещение по вопросам прав и свобод человека.

В юридической литературе наряду с положительной оценкой правового статуса личности в Российской Федерации отмечаются негативные факторы, влияющие на снижение обеспеченности важнейших прав личности. Такими факторами являются экономический, политический и духовный кризис, межнациональные конфликты, рост преступности и т.п.

В связи с таким положением особенно важна социальная защищенность гражданина, которая определяется реализацией его права на определенный уровень благосостояния. С.А. Комаров считает, что современная система социальной защиты должна развиваться по следующим направлениям:

- платное распределение жилья с учетом качества квартир в сочетании с бесплатной передачей его части, главным образом, малообеспеченным семьям;
- проведение разумной политики распределения доходов;
- смягчение роста цен компенсациями, в первую очередь малоимущим слоям населения;
- организация мер по трудовой занятости населения¹.

Кроме национальной системы защиты прав и свобод человека существуют и наднациональные, универсальные системы между-

¹ См.: Комаров С.А. Общая теория государства и права. — М., 1998.

народной правозащиты, среди которых можно назвать действующую в рамках Организации Объединенных Наций Комиссию по правам человека. Она рассматривает сообщения о систематических нарушениях прав человека в той или иной стране. Дела о нарушении прав человека рассматриваются в Европейском Суде по правам человека. Обращаться в Суд могут как отдельные лица, так и неправительственные организации.

Вопросы и задания для повторения

1. Охарактеризуйте понятия «индивид», «личность», «гражданин».
2. Что такое правовой статус личности? Какова его структура?
3. Назовите основные права человека.
4. Назовите обязанности личности.
5. Раскройте содержание понятия «гражданство».
6. Какие дополнительные права имеет гражданин Российской Федерации в отличие от иностранца и лица без гражданства?
7. Назовите гарантии прав и свобод человека в Российской Федерации.

Рекомендуемая литература

- Европейское право / под общ. ред. Л. М. Энтина. — М., 2000.
 Затонский В. А. Эффективная государственность. — М., 2006.
 Лазарев В. В., Липень С. В. Теория права и государства. — М., 2010.
 Права человека / под ред. Е. А. Лукашевой. — М., 2003.
 Права человека: итоги века, тенденции, перспективы / отв. ред. Е. А. Лукашева. — М., 2002.
 Поляков А. В. Антрополого-коммуникативное обоснование прав человека // Права человека. Вопросы истории и теории: материалы межвузовской научно-теоретической конференции. 24 апреля 2004 года. — СПб., 2004.
 Радько Т. Н. Хрестоматия по теории государства и права. — М., 2009.
 Хропанюк В. Н. Теория государства и права. — М., 2010.

Глава 7

СОВРЕМЕННЫЕ ПОДХОДЫ К ПОНИМАНИЮ ПРАВА

§ 18. Закономерности развития основных теорий права

В нашей стране налицо различные подходы к праву. Это обусловлено тем, что в связи с перестройкой появилось много новых отношений между людьми. Старое понимание права перестало

удовлетворять потребности регулирования этих отношений. Новые общественные движения и партии имеют различные взгляды на нашу жизнь, на право в частности.

Перед каждым практическим юристом встают вопросы: что сохранять, чему подчиняться и что игнорировать? Для творцов законов важно понять: где искать право, какие принятые законы будут исполняться рядовыми гражданами? Поэтому дать понятие права необходимо для практической деятельности юриста.

Рассмотрим некоторые современные теории права и историю их возникновения.

Теория естественного права возникает в XVII в. в Англии и Голландии вместе с теорией договорного происхождения государства. Предпосылки этой теории восходят к XVI в., к эпохе Реформации. Реформация положила конец господствовавшему в Средневековье католическому мировоззрению. Центром этого мировоззрения была католическая церковь, которая обосновывала неравенство между людьми, средневековую иерархию, т. е. подчинение низших слоев общества высшим. Церковь утверждала свое посредничество между Богом и человеком. Реформаторы поставили под сомнение эту роль церкви как посредника между Богом и человеком, провозгласили равенство всех людей перед Богом, подчеркнули неповторимое, безусловное значение каждой личности.

Теория естественного права логически вытекает из этих взглядов. Она говорит о том, что все люди от рождения наделены Богом одинаковыми естественными правами. Эти права являются неотъемлемыми, государство не может их нарушать. Истинны только те законы, принятые государственной властью, которые основываются на естественных правах. Законодателям необходимо учитывать естественные права при составлении законов. Право делилось на *естественное* и *волеустановленное*. По существу, все требования естественного права сводились к одному: не делай другому того, что не хочешь, чтобы делали тебе, или, по-другому: возлюби ближнего, как самого себя. Все представители теории естественного права говорили о *свободе* человека.

Разновидностью теории естественного права является теория немецкого философа XVIII в. И. Канта. Его философско-правовые взгляды основывались на понимании двойственной природы человека. Как существо естественное, природное, принадлежащее к материальному миру, человек является зависимым от этого мира, а как существо, принадлежащее к высшему духовному миру, человек является свободным. Он наделен способностью ставить самому себе цели, поэтому никто, в том числе и государство, не может навязывать ему цели, указывать, как жить, к чему стремиться.

По мнению Канта, каждый человек рождается со знанием добра и зла, с внутренним повелением делать добро и избегать зла. Эта способность названа им *категорическим императивом*. Но не

все люди поступают в соответствии с этим врожденным знанием, не все избирают добро. Поэтому необходима принудительная сила, которая заставила бы поступать их в соответствии с категорическим императивом.

Этой силой является право. А принудительный характер праву придает государство, которое имеет для этого специальные аппараты принуждения: полицию, тюрьмы, армию. Но государство при этом не навязывает гражданам своей *воли*.

Во всех разновидностях этой теории право имеет надприродный, сверхъестественный источник. Оно — идеал, далекий от реальности. Пока у большинства людей было христианское мировоззрение, было стремление к этому идеалу, который, по существу, сводился к христианским заповедям. Но к XVIII в. христианское мировоззрение уступает в Западной Европе место светскому гуманизму.

В центре этого мировоззрения уже не Бог и не церковь, а человек. Поэтому понимание права, основанное на христианских заповедях, перестает регулировать отношения между людьми. Появляется необходимость найти новое понимание права.

В начале XIX в. появляется новая **теория права — юридический позитивизм**. К основным идеям и положениям юридического позитивизма относится трактовка права как творения власти. Властная принудительность признается единственной отличительной чертой права. Основоположником юридического позитивизма считают английского юриста первой половины XIX в. Дж. Остина.

В юридическом позитивизме *право и закон отождествляются*. Действует формула «закон есть закон». Подчинение всех граждан властно-приказным правилам и установлениям обеспечивает порядок в обществе, но при таком подходе господствует взгляд на человека как на подчиненный объект власти, а не как на свободное существо. Характерно пренебрежение правами человека и гражданина, преувеличение нормотворческих возможностей власти. Правом признается все, что государство считает таковым.

Вторая половина XIX в. приводит к кризису правосознания, к разочарованию в возможности позитивного закона разрешения конфликтов между собственниками и лицами, лишенными собственности (между трудом и капиталом).

Принципы демократии и конституционализма, которые господствовали в западноевропейском буржуазном обществе, утратили свою силу, когда лишились христианских традиций человеколюбия и самоконтроля. Раннебуржуазный индивидуализм переродился в эгоизм.

Становится необходимым новое понимание права. Начинаются поиски права в жизни, в конкретной юридической практике, в деятельности судов. Их осуществляет так называемая **школа сво-**

бодного права, которая дает начало двум новым направлениям в понимании права: социологическому и психологическому.

Своеобразный выход из кризиса правосознания предложила **марксистская теория права**, которая правом считает возведенную в закон волю господствующего класса. Марксизм осуществил попытку заполнить вакуум, образовавшийся в атеистическом сознании людей, отвергающих Бога. Наш великий соотечественник В. С. Соловьев в своем труде «Оправдание добра» доказывал, что всему живому присуще чувство благоговения, т.е. поклонения тому, что выше его. Чему же может поклоняться человек, у которого нет Бога? Например, коллективу, классу, партии. Марксистское учение предполагает, что если господствующим классом общества будет пролетариат, то в обществе восторжествует социальная справедливость. У верующего человека любовь к Богу определяет его любовь к ближнему. У марксистов *отношения людей определяются их классовой принадлежностью*. Тем не менее марксистская точка зрения получила сочувствие у большинства, так как в ней было отражено участие к угнетенному человеку, к его нуждам, но в то же время она подчиняла личность безликой массе, лишала ее индивидуальности.

В начале XX в. русские философы-идеалисты Н. А. Бердяев, И. А. Ильин, С. Н. Булгаков в журнале «Вехи» предложили свой выход из кризиса правосознания. Они выступили с инициативой возрождения духовности, возвращения к религиозным корням. Кстати, многие из них вначале были марксистами. От марксизма их оттолкнул его экономический детерминизм, то, что марксисты все изменения в обществе выводили только из экономических отношений. Духовное возрождение России прервалось в результате революции 1917 года.

Социологическая теория права возникла в начале XX в. Она уподобляет позитивный закон пустому звуку, сосуду, который следует заполнить. Осуществить это заполнение призваны суды и администраторы. Такой подход допускает возникновение права до появления государства и вне государства.

Право возникает из реальных отношений людей друг с другом, которые строятся по принципу взаимного сотрудничества. Право — это норма социального общения. Впервые оно возникает в отношениях родов и союзов. Основоположниками такого понимания права были Е. Эрлих, Р. Паунд, К. Левеллин.

Психологическая школа права также возникает в начале XX в. Она предлагает искать право в особенностях психики людей. Эта школа наряду с нормами и правовыми отношениями включает в понятие права правовое сознание.

Большой вклад в психологическую теорию права внес Л. И. Петражицкий. Он считал, что *субъекты правового общения в своем поведении руководствуются эмоциями*. По его учению право сво-

дится не к позитивным нормам, а к «императивно-атрибутивным (обязательно-притязательным) переживаниям». Правом окзывается даже то, что встречает со стороны государства враждебное отношение, подвергается преследованию и искоренению. Он выделяет разные виды права: например, детское, воровское, спортивное и т.д.

Правовые эмоции отличаются от моральных тем, что моральные сводятся только к императивным эмоциям, т.е. чувству долга, а правовые эмоции носят двойственный характер. Это и осознание своего долга, и ожидание исполнения долга другим человеком по отношению к тебе.

В XX в. теория юридического позитивизма продолжает свое существование в **теории нормативизма**. Эта теория была разработана Г. Кельзенем. Он представляет право как *ступенчатую систему норм*, где каждая верхняя ступенька обуславливает нижнюю, а нижняя вытекает из верхней и ей подчиняется. Верхней ступенькой являются конституционные нормы, далее идут нормы закона, нормы правительственного акта, нормы инструкций министерств и ведомств вплоть до индивидуальных актов. Соответствие одной нормы другой означает утверждение строгого режима законности.

Правом признается *государственная воля, выраженная в обязательном нормативном акте, обеспеченном принудительной силой государства*. Нормативное понимание права хорошо служит в те исторические периоды, которые отличаются стабильностью.

§ 19. Интегративный подход к праву

Итак, мы видим, что юридический позитивизм не интересовался вопросом, что представляет собой право, а отвечал на вопрос, как оно действует. Во второй половине XIX в. теоретики опять возвращаются к вопросу, что такое право, и дают различные ответы.

В XX в., после Второй мировой войны возрождается теория естественного права. Ее представители участвуют в принятии Декларации прав гражданина и человека в 1949 году.

Все вышеуказанные теории имеют свои достоинства и свои недостатки. Поэтому появилась потребность в создании системы, которая не страдала бы этими недостатками, но обладала бы их достоинствами. К тому же многообразие теорий неудобно при решении практических вопросов правового регулирования, а точнее, правотворчества. Через споры о том, что есть право, решаются многие практические вопросы: основание права, источники права, пределы правового воздействия, эффективность права, разрешение противоречий права.

Российские теоретики права отдают предпочтение широкому определению права, которое формулируется следующим образом. *«Право — это совокупность признаваемых в данном обществе и обеспеченных официальной защитой нормативов равенства и справедливости, регулирующих борьбу и согласование свободных волей в их взаимоотношениях друг с другом»* (В. В. Лазарев).

Данная интегративная формулировка оставляет открытым вопрос о том, как формируются эти нормативы. Она ближе к нормативизму с той оговоркой, что эти нормативы признаются обществом, т. е. не навязываются ему государством насильно.

Можно ли определить, в каком направлении будет развиваться и совершенствоваться право? Выше была отмечена связь в изменении понимания права с изменением мировоззрения. Мировоззрение, по нашему мнению, — ведущая переменная в системе саморазвивающегося общества. Можно ожидать, что будущее мировоззрение будет *экологическим*. Главное место в нем будет занимать осознание всеобщих проблем человечества, осознание взаимосвязи всех живущих на Земле. У людей в разных странах общие опасности, угрожающие всему живому: новые болезни, загрязнение атмосферы отходами производства, уменьшение запасов сырья и продовольствия, техногенные катастрофы, международный терроризм и т. д.

Новое экологическое мировоззрение — осознание того, что Земля — наш общий дом. Экос противоположен эгосу.

Возможно, что ведущей формой общественного сознания станет политическая. В центре мировоззрения — всеобщее единство, но это единство добровольное, осознанное. Единство не безликих индивидов, а свободных личностей. Политическая власть будет носить международный характер.

По прогнозам ученых-синергетиков, развитие жизни на Земле сейчас находится в точке бифуркации, т. е. в такой точке, из которой возможны два выхода: или уничтожение всей системы или переход ее в другое состояние. Очевидно, что в этом другом состоянии отношения людей могут определяться только взаимной любовью, которая делает людей истинно свободными. Понятие права как меры свободы пополнится понятием права как меры любви.

Вопросы для повторения

1. В чем теория естественного права видит источник права?
2. Почему возникает необходимость позитивистского понимания права?
3. Что юридический позитивизм признает правом?
4. Как марксизм понимает право?
5. В чем видит источник права социологическая школа?

6. Чем, по мнению Л. И. Петражицкого, правовые эмоции отличаются от моральных?

7. Чем обусловлена необходимость интегративного подхода к праву?

Рекомендуемая литература

Байтин М. И. Сущность права. Современное нормативное правописание на грани двух веков. — Саратов, 2001.

История политических и правовых учений / под ред. В. С. Нерсесянца. — М., 1999.

Лазарев В. В., Липень С. В. Теория государства и права. — М., 2010.

Лазарев В. В. Современные подходы к пониманию права и их значение для юридической практики // Общая теория права и государства. — М., 1999.

Лапаева В. В. Российская социология права. — М., 2005.

Лейст О. Э. Сущность права. — М., 2002.

Современные концепции правопонимания. Материалы «круглого стола». Санкт-Петербург, 21 декабря 2004 года. — СПб., 2005.

Честнов И. Л. Правопонимание эпохи постмодерна. — СПб., 2003.

Четвернин В. А. К вопросу о типологии правопонимания // История государства и права. — 2003. — № 6.

Глава 8

СООТНОШЕНИЕ ПРАВА И ГОСУДАРСТВА

Как вы помните из главы 4 «Причины возникновения государства и права», в догосударственный период все отношения людей регулировались едиными мононормами, которые люди соблюдали добровольно.

Когда мононормы распались на нормы права, нормы религии и нормы морали, появилась необходимость в социальном институте, который бы восстановил утраченное единство. Этим социальным институтом становится государство. Оно осуществляет координирующую функцию в обществе, придает праву общеобязательный характер.

Право, которое раньше фиксировалось в обычае, находит воплощение в законе. Вместе с законом появляются органы, которым поручается обеспечить его соблюдение. Эти органы имеют силу принуждения.

Закон и публичная власть возникают одновременно. Их назначение — обеспечить нормальные условия жизни людей, согласовать различные интересы людей. Государство и право вносят в жизнь организующие начала, регламентируют отношения людей.

В юридической науке исторически сложились два подхода к пониманию взаимоотношения права и государства: *этицистский* и *естественно-правовой*. Первый считает, что право исходит от государства. Второй — что право ограничивает государство, что государством можно назвать только ту социальную систему, которая связана правом. Если власть не связана правом, то это не государство, а деспотия.

Современные теоретики предлагают решать вопрос о взаимоотношении права и государства не на путях их противопоставления, а на путях их взаимовыгодного сотрудничества. Н. И. Матузов пишет: «Важны и нужны оба эти института: один — как “организация силы”, другой — как форма выражения воли»¹.

С момента возникновения государства функционирование права нельзя рассматривать изолированно от государства. Во-первых, правотворческая деятельность осуществляется только государством. Современное государство действует в соответствии с передовыми теориями в области исследования права, закономерностей его изменения. Ученые-правоведы изучают законы общественного развития, проводят социологические исследования и на их основе дают свои рекомендации правотворческим органам. Они изучают тенденции, т.е. направления развития права. Государство на их основе определяет наиболее подходящую форму регламентации отношений людей: закон или акт исполнительной власти.

Государство придает авторитет государственной власти, всеобщий характер таким формам регуляции отношений, которые сложились в практической жизни людей: правовому обычаю и судебному прецеденту.

Во-вторых, государство обеспечивает реализацию права. Государство создает условия, при которых требование, предъявляемое в норме права к поведению людей, можно реализовать. К этим условиям относятся материальное, научно-техническое и морально-политическое обеспечение права. Эти условия можно отнести к объективным условиям реализации права. Государство также создает субъективные условия реализации права. Государство использует специальные методы, чтобы сформировать у граждан и должностных лиц желание или необходимость совершить предусмотренные в нормах права действия. К этим методам относятся как методы принуждения, так и методы поощрения.

В-третьих, государство обеспечивает охрану права. Для этого государство создает правоохранительные органы, к которым относятся суд, прокуратура, органы внутренних дел. Как показыва-

¹ Теория государства и права. Курс лекций / под ред. Н. И. Матузова и А. В. Малько. — М., 2003. — С. 238.

ет жизнь, без хорошей работы этих органов в современном обществе право не может быть защищено от нарушений.

Зависимость государства от права проявляется, во-первых, во внутренней организации государства и его деятельности.

Посредством права закрепляются форма государства, устройство государственного аппарата, компетенция государственных органов и должностных лиц. С помощью права определяются место, роль, функции частей государственного механизма, их взаимодействие с другими органами и населением.

Во-вторых, право обеспечивает дозволенность охранительных и принудительных мер государства, т.е. легализует государственную деятельность.

В-третьих, право определяет границы деятельности государства, пределы вмешательства государства в частную жизнь граждан, создает юридические гарантии против злоупотребления властью. Власть имеет свойство выходить из-под контроля. Как отмечает Н. И. Матузов, «право способно лишь в принципе ограничить, “обуздать” власть, не допустить ее произвола, но на деле это редко ему удается, если власть сама не пойдет на известное самоограничение»¹. Как реально в жизни будут складываться отношения государства и права, зависит от характера того общества, в котором они существуют. Ограничение власти правом является принципом демократического государства. В тоталитарном государстве власть государства над обществом не ограничена.

В переходный период развития государства, когда общество переходит от тоталитарного к демократическому, но демократия еще не достигла цивилизованного уровня, некоторые теоретики предлагают так называемый прагматический вариант взаимоотношения государства и права. При таком варианте государство создает право, но связано им. Однако идея связанности государства правом порождена не российской социальной практикой. Массовым и профессиональным правосознанием она должным образом не воспринята, поэтому является пока целью.

Вопросы для повторения

1. Какое практическое значение имеет вопрос о соотношении государства и права?
2. Что объединяет такие социальные институты, как государство и право?
3. В чем заключается роль государства в функционировании права?
4. Как право может ограничить государственную власть?

¹ Теория государства и права. Курс лекций / под ред. Н. И. Матузова и А. В. Малько. — М., 2003. — С. 239.

Рекомендуемая литература

Лазарева В. В., Липень С. В. Теория права и государства. — М., 2010.

Проблемы общей теории государства и права / под ред. В. С. Нерсеянца. — М., 2008.

Теория государства и права / под ред. Н. И. Матузова и А. В. Малько. — М., 2005.

Глава 9

АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ТЕОРИИ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

§ 20. Проблемы построения гражданского общества в России

В ст. 1 Конституции Российской Федерации Россия провозглашается правовым государством. Правовое государство является политической формой развитого гражданского общества. Закрепив эту норму в своей Конституции, Россия приступила к формированию гражданского общества. Пока этот процесс не идеален, но значительные изменения реально происходят.

Гражданское общество — это общество с развитыми экономическими, культурными, правовыми и политическими отношениями между его членами. Эти отношения способствуют образованию обратной связи в отношениях общество — государство. Такое объединение людей служит удовлетворению их потребностей вне и, возможно, против государства, когда речь идет о сохранении свободы, собственности и безопасности граждан.

Существует ряд трудностей в формировании гражданского общества. При социализме производством и распределением всего национального продукта руководило государство, и каждый человек выступал в роли наемного работника государства. Институтами гражданского общества являются все негосударственные организации: политические партии, профсоюзы, общественные неправительственные организации, пресса и т. д. Разумеется, это не относится к советскому тоталитарному обществу, где все эти институты носили государственный характер и гражданское общество было подменено государством, где доминировало внеэкономическое принуждение к труду, была устранена возможность индивидуальной активности личности. При социализме сферы частного предпринимательства не существовало: государство господствовало во всех сферах жизни общества.

Особенность становления и деятельности гражданского общества в России заключается в том, что преобразование общества идет, как всегда, «сверху».

Исследователи проблем российского гражданского общества характеризуют его как аморфное. Прежняя социальная структура была искусственно создана государством. Переход в другой социальный слой от самого человека не зависел. Государство практически полностью брало на себя обеспечение социального благополучия граждан. Социальное обеспечение предоставлялось государством по количественным и качественным «нормам», установленным для каждой социальной группы.

Социальный статус, материальное положение, будущее детей не зависели от личных усилий, образования, квалификации, а определялись лишь той «территориально-профессиональной ячейкой», в которой человеку доводилось оказаться по рождению или по воле случая. У людей утрачивался стимул к работе¹.

Постсоциалистическая российская экономика нуждается в коренной реконструкции. Но главные изменения должны произойти в мышлении людей. Сознание изменяется медленно, в основном оно остается иждивенческим, ориентированным на социальную помощь государства. Становится очевидным, что постсоциалистическое общество не поддержит политический режим, который не предлагает социальных услуг и социальных гарантий, существовавших при социализме.

Видные российские теоретики предупреждают, что социальная активность государства может иметь отрицательные последствия. При неразвитости демократических традиций в гражданском обществе нет реальной силы, которая могла бы предотвращать возврат государства к прежнему состоянию.

Большинство населения лишено собственности и не имеет навыков самостоятельно заработать деньги. Такое большинство является базой для сохранения мощных перераспределительных рычагов. На экономическую и политическую сцену пока не вышел независимый производитель.

Аморфность гражданского общества ведет к недостаткам политической системы. Ни одна из возникающих партий не имеет четкой социальной ориентации: они не знают, на какие слои населения они опираются, чьи интересы выражают. В основном такие партии представляют собой небольшие группировки, занятые удовлетворением личных амбиций лидеров².

Чтобы общество не утрачивало качества целостности, требуется изменение сознания людей. Доверие людей к власти возможно

¹ См.: Проблемы общей теории права и государства / под ред. В. С. Нерсесянца. — М., 2002. — С. 724.

² Там же.

вернуть, только обеспечив их повиновение и политическое участие и изменив стереотип мышления. Необходимо, чтобы выросло новое поколение людей — мыслящих, действующих демократически, осознающих свою творческую сущность.

В воспитании нового типа личности большую роль будут играть такие институты гражданского общества, как семья, школа, церковь, если они не будут зависеть от государства.

В чем же состоит надежда, что наше общество может разорвать порочный круг, в котором оно оказалось? Согласно Конституции Российской Федерации Россия провозглашена не только правовым, но и социальным государством.

Социальное государство представляет собой новый тип современного государства, который начал формироваться сравнительно недавно. Оно характеризуется тем, что тесно связано со всей мировой системой государств. Человеческое сообщество вступило в такую фазу развития, когда благодаря новым информационным и технологическим достижениям изменения экономической или политической системы в одной части планеты способны внести изменения в экономическую и политическую систему в другой ее части. В не меньшей степени выражается взаимозависимость граждан разных стран в культурной и духовной сферах жизни. А это неизбежно ведет к обогащению жизни людей и в результате к развитию гражданского общества.

§ 21. Проблема постсоциалистического развития России

В 1991 г. Россия отказалась от социалистической модели устройства общества. Это произошло во многом в результате стихийного хода событий. Появилась проблема разработки новой парадигмы развития общества. Эта проблема до сих пор не нашла своего окончательного разрешения. Ее пытались решить исходя из теории модернизации, которая сформировалась в 50—60-е гг. XX в. Она связывала путь прогрессивного развития общества с техническим прогрессом и развитием демократии.

Сторонники теории модернизации считали, что развитие общества направляется и контролируется интеллектуальной и политической элитой, которая стремится с помощью планомерных, целенаправленных действий вывести свою страну из состояния отсталости.

В 80-е гг. XX в. к власти в СССР приходит четвертое поколение советской элиты. Профессор Ланцов оценивает это поколение следующим образом: «Идейные мотивы, которыми руководствовались в своей деятельности предшествующие поколения, ушли в

ть, а на первое место вышли прагматизм, а иногда и откровенный карьеризм».

Профессор кафедры политической психологии Елена Борисовна Шестопап связывает распад СССР и возникновение Российской Федерации с конфликтом между двумя Верховными Советами (СССР и РСФСР) и двумя лидерами (М. С. Горбачевым и Б. Н. Ельциным).

Начало современной российской государственности связано с тем, что новое руководство России декларировало избрание демократической модели развития.

Современная теория, которая изучает переход большой группы стран от авторитарных к демократическим режимам, называется транзитологией. Транзитологи, изучающие различные модели перехода от авторитаризма к демократии, особенно в восточноевропейском и советском вариантах, свидетельствуют, что для этого периода, как правило, характерны неустойчивость политической системы и частые конфликты.

После распада СССР Россия приступила к модернизации, выбрав в качестве образца американскую модель и многое заимствовав из французского опыта. Некоторые зарубежные политологи, которые связывают понятие демократии с эффективно функционирующей рыночной экономикой, считают, что демократизация России не удалась.

Однако за прошедшие годы прогресс ощутим в таких сферах, как свобода слова, прессы, собраний, политических организаций; есть продвижение в области разделения властей и становления современного парламентаризма. Снижение завоеваний демократии Е. Б. Шестопап связывает с кризисом экономики, разрушением социальной инфраструктуры общества, падением морали и ростом преступности. Это приводит к возникновению серьезнейших противоречий между различными ветвями власти, которые нередко достигают такой интенсивности, что мешают управлять политическим процессом. Эти причины могли разрушить государство и создать угрозу безопасности граждан. После распада СССР в 1991 г. угроза распада России возникла неоднократно, являясь одним из вызовов, стоящих перед новой политической системой.

Многие современные ученые признают, что в эпоху модернизации есть угроза нестабильности. Условием успешной модернизации является обеспечение стабильности и порядка с помощью диалога между элитой и мобилизуемой массой.

К сожалению, до настоящего времени политики констатируют как факт то, что власть не доверяет народу, она не верит в то, что люди могут поддержать власть, которая предлагает ей разумные меры. И недоверие взаимно — народ не доверяет власти. Такое взаимное недоверие не укрепляет систему государства. Нужны пути формирования новой власти, нужна серьезная работа по

поиску перспективных лидеров. Таких лидеров надо специально готовить. Это должны быть люди с новым типом мышления, умеющие вести за собой население и разговаривать с ним.

В 30-е гг. прошлого века немецкий философ экзистенциалист Карл Ясперс провозглашал, что будущее полностью зависит от политической и педагогической деятельности: «Напрягать волю в бессилии перед ходом вещей, воздействовать на них — в этом мужество самобытия действующего в политике человека; в бессилии перед сложившимся типом человека все-таки делать все возможное, чтобы посредством передачи глубочайшего содержания традиции придать человеку благородство».

Механизм власти должен обеспечивать стабильность общества. Главная задача модернизации — это способность политических институтов адаптироваться к новым условиям.

§ 22. Понятие суверенной демократии

В начале XXI в. в политической риторике официальных лиц Российской Федерации появляется термин «суверенная демократия». Первоначально термин был использован в программной речи Руководителя Администрации Президента Российской Федерации В. Ю. Суркова перед партийным активом партии «Единая Россия». Впоследствии к этому термину неоднократно обращались в публичных выступлениях официальные лица самого высокого ранга.

Чтобы понять значение термина «суверенная демократия», вспомним, что как таковая **демократия** — это форма правления, при которой власть осуществляется через прямое народовластие (прямая демократия) либо через представителей, избираемых народом или какой-то частью народа (представительная демократия), а **суверенитет** — это исключительное верховенство, совокупность верховных прав, принадлежащих государству или его главе. Именно суверенитет государства предполагает его *полную независимость* — от любого другого государства и любой государственной организации.

Новый термин «суверенная демократия» в меньшей степени касается внутренних особенностей политического режима. Он характеризует политическую систему в целом, как с внутренней, так и с внешней точки зрения. Согласно идеологической парадигме суверенной демократии Россия как суверенное государство оставляет за собой право самостоятельно определять сроки, формы и методы движения к демократии.

Это не новый статус демократии именно в России. Политико-философский смысл данного термина основан на современном понимании нации как демократии. Нация — это политический

этнос, демократия — это объединенный идеалами и государственностью народ, в том числе (и в последние десятилетия — как правило) многонациональный. Здесь термин «демократия», безусловно, не целиком заменил собой многозначное понятие «нация», а лишь одно из его значений — «государство-нацию». И когда мы говорим о суверенной демократии в России, мы имеем в виду Россию как суверенную демократическую нацию.

Современное понимание суверенитета демократического государства означает, что государственная власть, основанная на суверенной воле народа, независима от кого бы то ни было во внутренних делах и в международных отношениях. Известно, что провозглашенное в учредительных документах Организации Объединенных Наций равноправие и самоопределение народов (суверенное равенство) на практике ни до, ни после возникновения новейшей системы международного права не обеспечивало одинакового уровня суверенитета всем странам.

России удалось удержать суверенитет после распада СССР, но борьба за него не только не завершена, но скорее разгорается.

Декларация о государственном суверенитете РСФСР от 12 июня 1991 г. и «беловежские соглашения» о создании Содружества Независимых Государств немногим более 10 лет, как начали процесс установления Российской Федерацией суверенитета — верховенства политической власти и законов Российской Федерации — на всей ее территории и в международных отношениях. Этот процесс далеко не закончен до сих пор. Он осложняется внешними факторами и внутренне противоречив.

Конституция Российской Федерации в ст. 3 определяет носителем суверенитета и единственным источником власти многонациональный народ, который в органах государственной власти и в политической системе представляется группами или элементами гражданского общества, такими как национальная буржуазия, военные, средний класс общества и т.д. Сейчас эти группы становятся все более многочисленными и приобретают влияние. Но своих общенациональных интересов они еще не осознают в достаточной степени, а реализация проекта России как «суверенной демократии» зависит именно от них.

Таким образом, термин «суверенная демократия» может послужить началом формирования национальной идеи, которая даст толчок развитию гражданского общества и поможет устранить противоречия между обществом и государством.

§ 23. Проблема легитимности власти

В современном обществе понятие «власть» употребляется достаточно часто. Для нас привычны такие понятия, как «власть

родителей», «власть привычки», «власть чувств», «власть старших», «власть денег», «партийная власть», а также, конечно, «судебная власть», «государственная власть» и т.д. Каждое понятие имеет свой смысл.

Рассматривая подобные отношения власти, мы можем заметить, что это отношения, в которых воля и действия одних (субъектов, обстоятельств) господствует над волей и действиями других. Главным элементом существования и функционирования власти, а также закрепления ее в обществе, является легитимность.

Легитимность — это форма поддержки, оправдание правомерности применения власти и осуществление конкретной формы правления либо государством в целом, либо его отдельными структурами.

Понятие легитимности ввел немецкий политолог Макс Вебер. Он же показал, что легитимация (обретение властью законности) представляет собой в каждом конкретном случае вовсе не однотипный процесс, имеющий одни и те же корни, одно основание. Он выделил типы легитимности по способам м о т и в а ц и и, такие как традиционная легитимность, рациональная легитимность, харизматическая легитимность. Также выделяют идеологическую легитимность и патриотическую легитимность. Рассмотрим каждый тип подробнее.

Традиционная легитимность, формирующаяся на основе веры людей в необходимость и неизбежность подчинения власти, получает в обществе (группе) статус традиции, обычая, привычки к повиновению тем или иным лицам или политическим институтам. Данная разновидность легитимности особенно часто встречается при наследственном типе правления, в частности в монархических государствах. Длительная привычка к оправданию той или иной формы правления создает ореол ее справедливости и законности, власть приобретает высокую стабильность и устойчивость.

Рациональная (демократическая) легитимность возникает в результате признания людьми справедливости рациональных и демократических процедур (как правило, выборов), на основе которых формируется система власти. Рациональный тип легитимности имеет нормативную основу, характерную для организации власти в сложноорганизованных обществах, и встречается при представительных и выборных формах правления.

Харизматическая легитимность складывается в результате веры людей в выдающиеся качества политического лидера. Этот образ, которому приписываются непогрешимость, исключительные человеческие качества, переносится общественным мнением на всю систему власти. Безоговорочно веря всем действиям и замыслам харизматического лидера, люди некритически воспринимают стиль и методы его правления. Такой тип легитимности

чаще всего возникает в период революционных перемен, когда рушатся привычные для человека социальные порядки и идеалы и люди не могут опереться как на прежние нормы и ценности, так и на только формирующиеся правила политической игры. Харизма лидера воплощает в себе веру и надежду людей на лучшее будущее в смутное время. Подобная безоговорочная поддержка властителя населением нередко приводит к вождизму и культуре личности.

Идеологическая легитимность, выделяемая некоторыми учеными, активизирует и провоцирует поддержку властей со стороны общественного мнения, создаваемого в результате агитационно-пропагандистских мероприятий, инициируемых со стороны правящих кругов.

Патриотическая легитимность подразумевает в качестве высшего критерия поддержки власти гордость человека за свою страну, полное согласие с проводимой ею внутренней и внешней политикой.

Легитимность власти означает общественное признание власти, доверие и поддержку, которые оказывают ей общество, народ, а не только правовое, юридическое закрепление политической власти в соответствующих государственных документах. Получить юридическую, правовую законность тем, кто взял в свои руки власть, несложно. Следует различать понятия «легитимность власти» (общественное признание ее законности) и «легальность власти» (ее правовое, формальное закрепление).

В одних политических системах власть может быть легальной и нелегитимной, как, например, при правлении метрополий и в колониальных государствах, в других — легитимной, но нелегальной, как, скажем, после свершения революционного переворота, поддержанного большинством населения, в третьих — и легальной, и легитимной, как, например, после победы определенных сил на выборах.

В настоящее время многие государства, и Россия не является исключением, переживают кризис легитимности, что проявляется в политической нестабильности, государственных переворотах, глубоком социально-экономическом кризисе. Это сопровождается утратой доверия к власти, разочарованием в целях, методах политики и в самих политиках. Конечно, предупредить потерю легитимности можно. Если политики умеют считаться с интересами и запросами масс, то утраченная легитимность восстанавливается. Это зависит от субъектов политики, интеллектуальных качеств политической элиты. Свободные, справедливые, регулярные выборы и пресса, которая может критиковать, являются гарантиями поддержания легитимного правления. Недемократические режимы иногда стараются создать видимость легитимности посредством завоевательных войн, экономических программ или кампаний по борь-

бе с коррупцией или преступностью, тем самым отвлекая внимание населения от осуществляемой властью политики.

В России только начинается формирование инфраструктуры гражданского общества, которое способно обеспечить условия для формирования реально заинтересованных групп — организаций, клубов, объединений, партий, способных представлять интересы общества в структурах власти. Ведь мировой опыт показывает, что уровень развития демократии самым непосредственным образом зависит от того, насколько развит политический плюрализм, который проявляется и выражается прежде всего в деятельности политических партий.

Политическим образованиям еще предстоит доказать свою легитимность, получив поддержку у избирателей, и подтвердить, что они действительно являются реальными политическими партиями, за которыми стоят социальные силы, и что они будут представлять интересы народа.

§ 24. Проблема бюрократизма и «раздувания» государственного аппарата

Первоначально термин «бюрократия» обозначал систему управления в обществе, при которой государственная власть осуществляется через четкую иерархию чиновников, «оторванных» от народа и защищающих интересы группы людей, находящихся у власти. Выражалась деятельность подобной государственной системы в ведении и управлении делами государства, буквально — это «власть канцелярии».

С течением времени в такой деятельности стало наблюдаться пренебрежение к существу дела ради соблюдения формальностей. Слово «бюрократия» теперь вызывает в памяти картины канцелярской волокиты, многочасовых ожиданий для получения всякого рода справок и форм, которые порой уже не имеют практической надобности. Все это есть в современном обществе. Однако причиной подобных негативных явлений является не бюрократия как таковая, а недостатки в реализации правил работы и целей организации, текущие трудности, связанные с уровнем самой организации, поведением ее сотрудников, не соответствующим правилам и задачам организации. Опять мы возвращаемся к «человеческому фактору», а не к принципам организации и осуществлению власти. Однако через такую деятельность отдельных чиновников у населения может подрываться, а на практике и подрывается, доверие к государственной власти вообще.

Российской бюрократии свойственны многие черты, общие для всех бюрократий на планете: численность бюрократов имеет тенденцию к росту, которая практически не зависит от реально

необходимой работы. Также характер доходов, которые получают чиновники, играет огромную роль в жизни любого общества. При существенном различии в уровне дохода между чиновниками и остальными слоями населения в обществе в целом возникает конфликт между населением и властью.

Естественно, эта проблема возникла не вчера и многие теории и практики пытались определить черты рациональной бюрократии. Среди них выделяют следующие:

- четкое разделение труда, что приводит к появлению высококвалифицированных специалистов в каждой должности;
- иерархичность уровней управления, при которой каждый нижестоящий уровень контролируется вышестоящим уровнем и подчиняется ему;
- осуществление найма на работу в строгом соответствии с техническими квалификационными требованиями;
- наличие системы обобщенных формальных правил и стандартов, обеспечивающей однородность выполнения сотрудниками своих обязанностей и скоординированность выполнения различных задач;
- формальная обезличенность, с которой официальные лица выполняют свои должностные обязанности, основанные на зафиксированных законах и правилах, определяющих принятие решений.

Большое значение в устранении негативных сторон бюрократии имеет степень зрелости гражданского общества. В недавно изданном учебнике под редакцией В. В. Лазарева «Общая теория права и государства» отмечается как положительный факт обращение большого числа граждан к религии¹. В годы тоталитарного режима, когда государственная власть «подменяла» собой Бога, гражданам признавали право государства вмешиваться во все сферы их личной жизни. В результате они разучились самостоятельно отстаивать свои права, потеряли чувство собственного достоинства и уважения к себе. Люди обращаются к религии в надежде обрести уверенность в своей безусловной ценности. Осознание личностью своей ценности может оказать самое непосредственное влияние на ее поведение в общественных отношениях, в том числе помочь преодолеть чувство безысходности перед лицом безграничной власти бюрократии.

Вопросы и задания для повторения

1. Назовите трудности построения гражданского общества в Российской Федерации.
2. Что, по вашему мнению, препятствует модернизации России?

¹ Общая теория права и государства / под ред. В. В. Лазарева. — М., 2007. — С. 563.

3. Что такое суверенная демократия?
4. Назовите виды легитимности.
5. Чем легитимность отличается от легальности?
6. Что такое бюрократия?
7. Может ли современное государство обойтись без бюрократического аппарата?
8. Какие, на ваш взгляд, необходимо предпринять шаги для устранения «раздувания» бюрократического аппарата?

Рекомендуемая литература

- Вебер М. Харизматическое господство // Социс. — 1988. — № 5.
- Гражданские права человека: современные проблемы теории и практики / под ред. Ф. М. Рудинского. — М., 2006.
- Дибиров А.-Н.З. Теория политической легитимности: курс лекций. — М., 2007.
- Желтов В.В. Теория власти. — М., 2008.
- Затонский В.А. Эффективная государственность. — М., 2006.
- Исаев Б.А., Баранов Н.А. Политические отношения и политический процесс в современной России. — СПб., 2008.
- Керимов А.Д. Современное государство. Вопросы теории. — М., 2007.
- Научно-практический комментарий к Конституции Российской Федерации / отв. ред. В. В. Лазарев. — М., 2009.
- Общая теория права и государства / под ред. В. В. Лазарева. — М., 2007.
- Российская газета. — 2007. — 11 апреля. — Федеральный выпуск № 4338.

Глава 10

СУЩНОСТЬ И ПОНЯТИЕ ГОСУДАРСТВА

§ 25. Признаки государства

Как нами было рассмотрено в главе 4 «Причины возникновения государства и права», государство отличается от первобытного общества наличием особой власти. Существует еще ряд признаков, отличающих государство от первобытного общества.

Государство прошло большой путь развития, и мы можем проследить дополнение признаков в разные периоды истории. Эти признаки присутствуют в любом современном государстве и нельзя сказать, что одни признаки носят главный, а другие — второстепенный характер, все они важны.

Первым признаком является наличие особого, отделенного от остального общества, *аппарата управления*. «Управленцы» не заняты в поле, на охоте. Они только управляют обществом, в то время как в управлении первобытным обществом участвовало все взрослое население племени. Большинство населения отстранено от непосредственного управления государством, и аппарат управления имеет свои собственные интересы, которые могут отличаться от интересов всего общества.

Аппарат управления обладает *государственной властью*. Государственная власть имеет две характеристики. Она является политической и публичной.

Когда мы говорим о том, что власть государства является *политической*, то имеем в виду, что она выступает от имени какой-то социальной группы, которая эту власть завоевала, имеет свои особые интересы, отличающиеся от интересов другой части общества.

Когда говорим, что государственная власть является *публичной*, то имеем в виду, что она распространяется на всей государственной территории, ей подчиняется все население, она выступает от имени всего населения, осуществляется особым аппаратом, стоящим над обществом.

Публичная политическая власть осуществляется особым слоем людей, профессионально занимающихся управлением и состав-

ляющих аппарат управления. Для того чтобы на данной территории ей подчинялись все, включая иностранцев, лиц без гражданства, лиц с двойным гражданством, в данный момент находящихся на территории государства, публичная власть обладает аппаратом принуждения. Это армия, полиция, тюрьмы и другие службы. Так как служащие этих аппаратов не участвуют в материальном производстве, для их содержания государство вводит систему налогов, податей, займов.

Налоги и сборы — следующий признак государства, который также отличает его от первобытного общества. Существуют особые государственные нужды, например, как было сказано выше, — содержание аппаратов управления и принуждения, а также строительство дорог, больниц, школ и многие другие, на которые расходуются денежные средства, поступающие в казну от налогоплательщиков.

Еще одним важным признаком государства является его **суверенитет**. Государственный суверенитет — это присущее государству верховенство на своей территории и независимость в международных отношениях.

Когда мы говорим о государстве, то подразумеваем определенную территорию. **Деление населения по территориальному признаку** — это следующий признак государства. Каждое государство имеет свою четко установленную и охраняемую границу, а в первобытном обществе люди делились по принадлежности к семье, роду, племени, союзу племен и постоянно кочевали, что устраняло необходимость жестко регламентировать свои границы. Возможно, были какие-то границы, но это не было обязательным признаком. Государство же осуществляет управление населением, проживающим на определенной территории.

Население, проживающее на территории государства, обладает определенной правовой связью с государством. Такая связь человека с государством называется **гражданством**, выражается она во взаимных правах, обязанностях и ответственности государства и гражданина. Но гражданством обладают не все люди, находящиеся на территории государства. В разных государствах существует разный порядок приобретения и утраты гражданства.

Итак, государство представляет собой политическую, структурную и территориальную организацию.

§ 26. Понятие суверенитета государства

Слово «суверенитет» произошло от французского *souveraineté* — верх, власть.

Суверенная власть — это верховная, независимая, неделимая, неотчуждаемая, всеобщая власть.

Суверенитет государства включает в себя экономические, политические и правовые аспекты.

Экономической основой государственного суверенитета служит владение территорией, определенной собственностью, культурным достоянием и т.п.

Политической основой суверенитета является существование стабильного, сложившегося государства, наличие развитой политической организации власти.

Правовой основой суверенитета являются конституции, законодательство, декларации, общепризнанные принципы международного права, фиксирующие равенство государств, их территориальную целостность, невмешательство во внутренние и внешние дела, право наций на самоопределение.

Выделяют внутренний и внешний суверенитет государства. **Внутренний суверенитет** предполагает независимость государственной власти внутри страны. Только государство может издавать законы и подзаконные акты. Решения государственной власти обязательны для всех граждан, организаций и учреждений. Только государство обладает силой принудительного воздействия на население.

Внешний суверенитет — независимость государства от других государств и международных организаций. Отношения между другими государствами регулируются особыми соглашениями и договорами, нарушение которых влечет нарушение суверенитета государства.

Иногда суверенитет того или иного государства является ограниченным, ограничение суверенитета может быть принудительным или добровольным.

Принудительным ограничение суверенитета может стать в результате войны, со стороны государства-победителя.

Добровольное ограничение суверенитета может допускаться самим государством по взаимной договоренности с другими государствами ради достижения каких-либо общих для этих государств целей или в случае объединения их в федерацию и передачи ряда своих прав федеральным органам.

Следует заметить, что в последнее время прогрессивные ученые предостерегают от возведения в культ независимости и верховенства государственной власти, так как оно способствует формированию тоталитарного государственного мышления и тоталитарной политической системы, исключая свободу и реальные права личности¹. Но в России сложилась парадоксальная ситуация: пока не сформировалось гражданское общество, борьба с тоталитарным мышлением может быть успешной только благодаря укреплению суверенитета государства.

¹ См.: Лазарев В.В., Липень С.В. Теория государства и права. — М., 2001. — С. 45.

§ 27. Сущность государства

Категория сущности обозначает совокупность наиболее важных, устойчивых свойств предмета или явления.

Наиболее важным свойством государства является непосредственное осуществление им политической публичной власти. Рассмотрим это свойство.

Публичная политическая власть по своему содержанию может быть двух видов:

- первичной по отношению к обществу;
- вторичной по отношению к обществу.

«Всякая публичная политическая власть служит обществу в целом и поэтому выражает такой всеобщий интерес, который состоит в обеспечении целостности и стабильности социальной системы. Но *государственная власть выражает еще и интересы частных лиц* (выделено мной. — *Н.Л.*) — обеспечение свободы, безопасности, собственности. Сущность государственного общения, отношений повеления-подчинения в государстве — это обеспечение свободы, безопасности и собственности членов общества в обмен на их повиновение власти в пределах, установленных правом»¹.

Как отмечается в учебнике «Проблемы общей теории права и государства», аппарат публичной политической власти предназначен для того, чтобы действовать во всеобщих интересах. Но руководители аппарата выражают интересы общества так, как они их понимают.

Аппарат власти и правители всегда стремятся выдавать свои интересы за интересы общества в целом, а на самом деле стараются сохранить и упрочить власть в своих руках².

При демократии аппарат выражает реальные интересы большинства социальных групп. При авторитаризме правители сами определяют, в чем состоят интересы и потребности общества.

Исторически государство имело двойственную сущность. С одной стороны, оно выражало интересы класса или группы людей, которые стоят у власти. С другой стороны, в любом классовом обществе государство представляет общие интересы всех классов и слоев общества.

В рабовладельческом, феодальном и раннебуржуазном обществе классовая сущность государства преобладала над его общесоциальной сущностью.

Сущность государства диктатуры пролетариата также носила классовый характер.

¹ Проблемы общей теории права и государства / под ред. В.С. Нерсеянца. — М., 2002. — С. 536.

² Там же. — С. 518.

Современные демократические государства по своей сущности являются государствами социального компромисса. Они характеризуются идеологическим плюрализмом, гласностью, многопартийностью, свободными выборами, разделением властей, верховенством закона, охраной прав и свобод личности, наличием высокоавторитетного и независимого суда.

§ 28. Современные подходы к понятию государства

Рассмотрев признаки государства, его сущность, мы можем вывести следующее определение государства.

Государство — это организация политической власти класса, блока классов, социальной группы, обладающая аппаратом управления и принуждения, осуществляющая объединение общества.

В научной и учебной литературе имеется множество определений государства. Одно из них определяет государство как публичную организацию, обладающую верховной властью на определенной территории¹. Это определение относится к политико-юридическому пониманию государства. Еще существует позитивистское понимание государства, в рамках которого известны социологические и легистские концепции государства.

Современная либертарная концепция государства основана на различении права и закона. Правовыми же она считает только те законы, которые служат обеспечению свободы и безопасности людей.

Эта же концепция предлагает различать понятия «государственная власть» и «политическая власть». Политическую власть можно считать государственной, если она связана правом, а если не связана, то это антигосударственная политическая власть.

Не связанная правом политическая публичная власть полностью подчиняет человека интересам общества. Определяет человеку место в системе разделения труда. Формирует социальные и экономические структуры общества, его культуру, духовный мир. Такое общество политизировано, человек в нем существует в политических отношениях повеления-подчинения. В.А. Четвернин считает, что в таком обществе государства не существует. Эта социальная система называется *деспотией*.

В.А. Четвернин к деспотии относит и тоталитарное государство, каковым, по существу, являлось государство диктатуры пролетариата: «...не может быть “тоталитарного государства”. Например, так называемое советское государство лишь имитировало го-

¹ См.: Лазарев В.В., Липень С.В. Теория государства и права. — М., 2001. — С. 45.

сударственно-правовые формы. Законодательство тоталитарных систем в общем и целом является неправовым, произвольным, силовым, уравнилельным, хотя в некоторых сферах общественной жизни, в ограниченной мере может сохраняться или использоваться правовое регулирование»¹.

Если люди сами создают институты публичной политической власти, власть исполняет служебную роль по отношению к уже существующему обществу. В отличие от деспотии такие институты публичной политической власти образуют *государство*.

В современной науке либертарная концепция понимает государство как правовой тип организации и осуществления публичной политической власти: «Государство — это форма институционального бытия и осуществления свободы людей в их социальной жизни»².

Понятие государства включает в себя также характеристику его социального назначения.

Современное государство выполняет в обществе следующие задачи:

- устанавливает и охраняет правовой порядок;
- обеспечивает общественную безопасность, права собственности и другие права и свободы граждан;
- координирует экономику;
- способствует развитию культуры, социальной жизни людей;
- следит за состоянием экологии.

Важными задачами государства являются поддержание мира и мирного сосуществования; обеспечение делового партнерства и сотрудничества; защита государственного суверенитета от внешнего посягательства. Задачи государства воплощаются в жизнь посредством осуществления его функций.

§ 29. Правовое и полицейское государства

В последние годы в некоторых учебниках появились разделы, посвященные правовому и полицейскому государствам. Это две нормативные модели, два идеала. Они учитывают различную степень развития свободы в обществе и в зависимости от этого предполагают разные методы руководства для достижения общественного порядка, сохранения государственного суверенитета.

Понятие **правового государства** предполагает максимальное ограничение власти правом. Это идеал. Он требует высокого уров-

¹ Проблемы общей теории права и государства / под ред. В. С. Нерсесянца. — М., 2002. — С. 533.

² Там же. — С. 537.

ня развитости права и государства. Это наиболее развитая государственная форма свободы.

Власть в таком государстве предельно ограничивается свободой граждан, не вмешивается в их жизнь. Граждане способны самостоятельно решать свои частные дела. Государство приходит им на помощь, только когда требуется судебная защита свободы, безопасности и собственности. Власть не вмешивается в сферу экономики и культуры, не перераспределяет национальный доход.

Противоположность правового государства называют **полицейским государством**. Это тоже идеал. Он предполагает минимум ограничения власти свободой подданных. Такое государство исходит из предположения, что граждане склонны злоупотреблять свободой, а поэтому нуждаются в контроле.

Формально полицейское государство не отрицает права и свободы, но оно позволяет административной власти контролировать их осуществление. В таком государстве действует цензура. Соборы и манифестации не запрещены, но для их проведения требуется разрешение административных органов. В сфере предпринимательства административная власть контролирует деятельность частных лиц.

В полицейском государстве гарантируется определенный набор прав и свобод. Но законы прямо или косвенно запрещают почти любую деятельность, не контролируемую государством.

Полицейское государство более или менее эффективно защищает свободу, безопасность, собственность от посягательств частных лиц, но не от вмешательства самого государства.

Деспотия, тоталитарное государство вообще не связаны правами и свободами человека и гражданина, а полицейское государство в идеале стремится к тому, чтобы быть как можно меньше связанным правами и свободами граждан.

Современное российское государство делает первые шаги на пути к правовому государству, но реально еще не достигнут тот уровень понимания свободы, который мог бы существенно ограничить вмешательство власти в частную жизнь людей.

Вопросы и задания для повторения

1. Назовите признаки государства.
2. Что такое суверенитет государства?
3. Чем определяется двойственная сущность государства?
4. Почему в научной литературе существует множество определений государства? Какие вы знаете определения государства?
5. Чем отличается правовой закон от неправового?
6. Чем полицейское государство отличается от деспотии?

Рекомендуемая литература

Комаров С.А. Общая теория государства и права. — М., 2008.

Лазарев В. В., Липень С. В. Теория государства и права. — М., 2010.

Марченко М. Н. Теория государства и права. — М., 2009.

Общая теория права / под ред. А. С. Пиголкина. — М., 1997.

Проблемы общей теории права и государства / под ред. В. С. Нерсесянца. — М., 2008.

Радько Т. Н. Хрестоматия по теории государства и права. — М., 2009.

Глава 11

ФУНКЦИИ ГОСУДАРСТВА

§ 30. Связь сущности государства с его функциями

Для понимания данной темы необходимо вспомнить о том, что можно определить как сущность государства. Сущность государства можно характеризовать как власть, управление обществом, так и осуществление интересов господствующего класса или элиты. В последнем случае неизбежно навязывание обществу своих ценностей, идей, целей. Встает вопрос: в какой мере и какими средствами государство может и должно вторгаться в жизнь всего общества и отдельного гражданина? Если в общих чертах рассмотреть теории о взаимодействии государства и общества, то можно выделить три теории.

Теория полного контроля государства над всеми сферами жизни общества, включая личную жизнь. Пример реализации этой теории мы видим в 1930—1950-е гг. в СССР.

Теория полного невмешательства государства в жизнь общества. Государство — «ночной сторож». Государство осуществляет регулирование только в экстренных случаях, когда необходимо.

Теория социального государства, где государство реализует политику целевой и индивидуальной помощи нуждающимся гражданам своей страны. Не поощряет иждивенчество, а помогает в случае необходимости. Обязательной функцией деятельности социального государства является предоставление всех условий для полного всестороннего развития личности.

В соответствии с теорией, господствующей в данном государстве, оно осуществляет свою политику определенными средствами и имеет определенные функции.

Функции государства — это основные направления деятельности государства, в которых отражаются его роль и назначение.

Итак, каким бы ни было государство, в любой исторический период мы можем проследить взаимосвязь роли и назначения государства в обществе с его функциями.

§ 31. Классификации функций государства

Существует много классификаций функций государства по различным критериям. Правовые основы всех функций российского государства базируются на Конституции Российской Федерации.

Первая классификация: в зависимости от сферы государственной деятельности существует деление функций на внутренние и внешние.

Внутренние функции — основные направления деятельности государства внутри страны. Хотелось бы отметить, что на разных этапах развития государства важнейшее и главенствующее значение приобретают разные функции.

Охрана прав и свобод человека и гражданина, соблюдение законности и правопорядка — одна из важнейших функций современных государств. В ст. 2 Конституции Российской Федерации провозглашено: «Человек, его права и свободы являются высшей ценностью. Признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина — обязанность государства»¹. В ст. 55, 56 Конституции предусматриваются отдельные ограничения прав и свобод человека и гражданина, но обязательно такое ограничение должно иметь целью обеспечение безопасности граждан и защиту конституционного строя.

Содержанием *экономической функции* в период перехода российского общества от плановой экономики к рыночному хозяйству является участие государства в формировании приватизационной и налоговой политики, в создании правовой основы рыночной экономики, в усилении гарантий обеспечения равного партнерства между гражданином и государством. Государство обеспечивает, гарантирует экономическую свободу человека. Отражение экономической функции можно проследить в ст. 8 Конституции Российской Федерации: «В Российской Федерации гарантируются единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности»; в ст. 34 Конституция не допускает экономическую деятельность, направленную на монополизацию и недобросовестную конкуренцию.

Функция налогообложения и взимания налогов тесно связана с экономической функцией. Ее содержание составляют формирование и пополнение казны, всего государственного бюджета. В Конституции Российской Федерации (ст. 57) прописана обязанность каждого «платить законно установленные налоги и сборы». Более подробно регулируют выполнение этой функции та-

¹ Более подробно права и свободы человека и гражданина раскрыты в главе 2 Конституции Российской Федерации, принятой 12 декабря 1993 г.

кие базовые нормативные акты, как Закон РФ «Об основах налоговой системы в Российской Федерации», Налоговый кодекс Российской Федерации (часть первая) и др. Контроль за исполнением данных законов возложен на Министерство финансов Российской Федерации и Федеральную налоговую службу. Эти органы проверяют правильность заполнения деклараций о доходах и исчисления налогов, своевременность их уплаты. От эффективности налоговой системы во многом зависит рост производства.

Функция социальной защиты — это направления деятельности государства по обеспечению экономических, духовных и морально-психологических условий для свободного развития человека. Из ст. 7 Конституции Российской Федерации вытекает, что в Российской Федерации охраняются труд и здоровье людей, обеспечивается материальное вознаграждение труда, осуществляется поддержка семьи, обеспечивается минимальный размер оплаты труда, развивается система социальной защиты и т. д. В Конституции содержится ряд статей, раскрывающих социальную функцию государства.

Содержание *экологической функции* состоит в государственном управлении и координации деятельности в сфере охраны окружающей среды, в контроле и регулировании процессов, направленных на оздоровление и улучшение качества окружающей среды в стране и мире. Постепенно экологическая функция приобретает международное значение.

Конституция РФ в ч. 2 ст. 36 ограничивает владение, пользование и распоряжение землей и другими природными ресурсами, если это наносит ущерб окружающей среде, а ст. 42 устанавливает право каждого не только на благоприятную окружающую среду, но и на достоверную информацию о ее состоянии.

Правовой основой *функции развития культуры, науки и образования* являются нормы ст. 44, 72 Конституции Российской Федерации¹, на основе которых принимаются конкретные федеральные законы и законы субъектов РФ. Содержанием этой функции является государственная поддержка развития науки, приоритетного развития фундаментальных теоретических исследований и современных технологий, творческой деятельности научных коллективов.

Внешние функции — основные направления деятельности государства, проявляющиеся во взаимоотношениях с другими государствами и международными организациями. В основном внеш-

¹ Пункт «е» ст. 72 Конституции Российской Федерации относит общие вопросы воспитания, образования, науки, культуры, физической культуры и спорта к совместному ведению Российской Федерации и субъектов Российской Федерации.

ние функции направлены на представление и защиту интересов государства, поэтому их необходимо рассматривать в тесной взаимосвязи с внутренними функциями государства.

Дипломатическая функция включает в себя сотрудничество с другими государствами. Выделяют функцию сотрудничества и укрепления связей со странами СНГ. Россия укрепляет сотрудничество со странами СНГ по линии формирования экономического союза, общего рынка СНГ, системы коллективной безопасности, совместной охраны границ. К этой функции относятся вопросы соблюдения международных признанных стандартов в области прав человека и национальных меньшинств, гражданства и защиты переселенцев, создания единого информационного пространства.

Россия осуществляет сотрудничество с другими странами мирового сообщества в решении глобальных проблем. Это проблемы безопасности планеты, освоения космоса, охраны флоры и фауны, борьбы с эпидемиями и опасными болезнями, ликвидации последствий крупных производственных аварий и катастроф.

Функция мирового сотрудничества находит законодательное закрепление в международных документах и соответственно во внутренних законодательных актах государств. Например, в Конституции Российской Федерации есть ряд статей, из которых видно, что общепризнанные принципы и нормы международного права могут иметь решающее значение (п. 4, ст. 15, 63 и 69).

Функция поддержания мирового порядка. Задача этой функции — недопущение новой глобальной войны, укрепление режима нераспространения оружия массового уничтожения и новейших военных технологий, военно-техническое сотрудничество с другими странами по предотвращению вооруженных конфликтов.

Функция обороны страны включает в себя развитие оборонной промышленности, определение порядка покупки и продажи оружия, боеприпасов, военной техники и другого военного имущества для создания и поддержания вооруженных сил, деятельность контрразведки, пограничных войск и др.

Функция взаимопомощи — достаточно новая, но очень актуальная функция. Такую функцию возможно проследить в деятельности международных организаций: например, деятельность Международной федерации обществ Красного Креста и Красного Полумесяца (знакомой всем как Красный Крест) и др.

При более подробном изучении можно выделить новые функции, но наша цель — провести общую классификацию функций государства при делении их на внутренние и внешние. Деление функций на внутренние и внешние условно, хотя такое деление присутствует в большей части учебной литературы.

Внутренние и внешние функции государства связаны. Например, нельзя сказать, что экономическая функция только внутренняя, так как государство не только провозглашает рыночные отношения внутри страны, но и закладывает такой принцип и во взаимоотношениях с другими странами, на международной арене. То же мы можем сказать и о внешних функциях. Например, дипломатическая функция, безусловно, является внешней функцией государства. Но в то же время государство взаимодействует с другими государствами для поднятия экономики и благосостояния своей страны. Это способствует успешному осуществлению внутренней экономической функции государства.

Вторая классификация содержит деление функций в зависимости от характера воздействия государства на общественные отношения. Все функции государства подразделяют на охранительные и регулятивные.

Охранительные функции направлены на обеспечение охраны всех существующих общественных отношений. К ним относятся:

- охрана прав и свобод человека и гражданина;
- экологическая функция;
- защита государства от внешней угрозы и др.

Регулятивные функции содержат в себе развитие уже существующих общественных отношений. К ним относятся следующие функции:

- экономическая функция;
- функция взаимодействия с другими государствами;
- культурная функция и др.

Некоторые функции можно отнести к двум группам: например, социальная функция — она и охранительная, и регулятивная.

Третья классификация функций — в зависимости от продолжительности их существования. Выделяют постоянные и временные функции.

Постоянные функции — цели и задачи государственной власти.

Временные функции — отдельные небольшие задачи, конкретизирующие постоянные функции. Примером может служить приведение в нормальное состояние жизни района, региона страны (ремонт дорог после чрезвычайного происшествия, постройка жилья после наводнения).

Четвертая классификация — по значимости функций в жизни общества. По этому признаку выделяют основные и неосновные функции.

Основные функции — это наиболее общие, важнейшие направления деятельности государства по осуществлению главных задач, определяющих перспективное развитие общества.

Неосновные функции являются составными частями основных функций. Они представляют собой направления деятельности го-

сударства по выполнению его задач в конкретной сфере общественной жизни. Осуществление основных функций государства по своему содержанию есть непрерывный процесс реализации многочисленных неосновных государственных функций и функций отдельных государственных органов.

§ 32. Формы осуществления функций государства

Говоря о функциях государства необходимо остановиться на **формах осуществления** (виды деятельности государственных органов) этих **функций**. Существует две группы форм — правовые и организационные (внеправовые).

Правовые формы осуществления государственных функций основываются на существовании трех ветвей власти.

Основными правовыми формами осуществления функций государства являются: законодательная, исполнительная, судебная и контрольно-надзорная.

Законодательная деятельность заключается в издании представительными законодательными органами законов. Эти законы обязательны для исполнения всеми государственными органами, общественными объединениями, органами местного самоуправления, должностными лицами и гражданами.

По Конституции Российской Федерации правом издавать федеральные законы наделено Федеральное Собрание — парламент Российской Федерации.

Исполнительная деятельность — это повседневная реализация органами исполнительной власти функций государства в сферах развития экономики и культуры, социального обеспечения и здравоохранения, транспорта, связи, охраны общественного порядка и обороны страны и т.д.

Судебная деятельность — это осуществление правосудия всеми звеньями судебной системы.

Контрольно-надзорная деятельность — это выполнение функций государства посредством действия всех разновидностей государственного надзора за соблюдением законности.

Организационные формы осуществления функций государства включают в себя:

- организационно-регламентирующие (обеспечение работы государственных органов, подготовка законопроектов, организация выборов);
- организационно-хозяйственные (статистика, бухгалтерский учет, снабжение);
- организационно-идеологические (формирование общественного мнения).

§ 33. Обеспечение функций государства и методы их осуществления

Обеспечивает выполнение функций в государстве система государственных органов. Она составляет аппарат государства.

Для образования государственного органа необходимо издать специальный нормативно-правовой акт. Обычно система государственных органов устанавливается конституцией.

Государственные органы занимаются разными видами деятельности. Для характеристики деятельности государственного органа используется понятие компетенции. **Компетенция** — это круг и объем полномочий и обязанностей государственного органа.

Различают *представительные законодательные органы*, которые принимают законы (парламент, верховный совет, федеральное собрание, конгресс и т. д.); *органы исполнительной власти* (правительство, министерства и ведомства); *судебные органы*, которые разрешают различные имущественные и иные споры, контролируют исполнение законов.

Слой людей, которые обеспечивают выполнение функций государства, не участвует в материальном производстве. Это люди, которые профессионально занимаются управлением общественными делами. Их называют бюрократией, чиновниками, управленцами, менеджерами.

Деятельность государственного аппарата должна осуществляться на основе принципов законности: строгом, точном и неукоснительном соблюдении законов.

Методы осуществления функций делятся на правовые и неправовые (организационные).

К **правовым методам** относятся: *правотворческий* (разработка и принятие законов и других нормативных актов); *правоприменительный* (государственно-властная деятельность компетентных органов по реализации норм права); *правоохранительный* (деятельность, направленная на осуществление правового контроля и реализацию юридической ответственности).

К **неправовым методам** относятся: *экономические* (дотации, госзаказы, кредитование, регулирование цен и др.); *политические* (согласование позиций различных политических течений, международные переговоры и пр.); *идеологические* (обращение к населению, призывы и т. п.); собственно *организационные* (планирование, программирование, контроль).

Вопросы и задания для повторения

1. Дайте определение функций государства.
2. Из какого документа вы можете узнать о функциях государства?

3. Назовите классификации функций государства.
4. Назовите формы осуществления функций государства.
5. Как называется система государственных органов, которая обеспечивает выполнение функций государства?
6. Назовите правовые методы осуществления функций государства.
7. Назовите неправовые методы осуществления функций государства.

Рекомендуемая литература

Бессонов Б.Н. Социальные и духовные ценности на рубеже II и III тысячелетий. — М., 2006.

Лазарев В.В., Липень С.В. Теория государства и права. — М., 2010.

Общая теория права / под ред. А.С. Пиголкина. — М., 1997.

Орлов И.Б. Политическая культура России XX века. — М., 2008.

Проблемы общей теории права и государства / под ред. В.С. Нерсесянца. — М., 2008.

Глава 12

АППАРАТ ГОСУДАРСТВА

§ 34. Понятие аппарата государства

Глава 12 «Аппарат государства» тесно связана с уже рассмотренными главой 5 «Гражданское общество и политическая система общества» и главой 11 «Функции государства». Реализация существующих государственных функций позволяет осуществлять управление обществом. Непосредственное управление обществом кроме государства осуществляется рядом организаций, обладающих специальной или общей компетенцией. Можно выделить три группы организаций, входящих в политическую систему:

- организации, для которых борьба за политическую власть является основной задачей;
- организации, чьи основные задачи не политические, но чьи уставные документы содержат политические цели;
- организации, уставные документы которых не предполагают политических целей.

В данной главе мы будем рассматривать преимущественно первую группу организаций — те организации, которые обладают политической властью.

Реализация функций государства предполагает, что основные направления деятельности государства осуществляют либо компетентные органы государственной власти, либо негосударственные, но делегированные государством органы. Первые осуществ-

ляют такие функции государства, как экономическая, политическая, функции обороны страны, взаимоотношения с другими государствами и др. Вторые осуществляют идеологические, экологические, социальные и другие функции.

Мы видим, что существуют органы, обладающие государственной властью, и органы, государственной властью не обладающие, но в то же время они все осуществляют функции государства.

В кругу современных теоретиков существуют разные мнения на счет соотношения понятий «аппарат государства» и «механизм государства». В данном учебнике мы рассмотрим точку зрения В. В. Лазарева и В. С. Афанасьева.

Аппарат государства — это система государственных органов, обладающих государственной властью и осуществляющих функции государства.

Государственный аппарат состоит из:

- органов законодательной власти;
- органов исполнительной власти;
- органов судебной власти;
- надзорных органов;
- дипломатических органов.

Механизм государства — совокупность всех органов государства, осуществляющих его функции, как обладающих государственной властью, так и не обладающих ею.

Таким образом, в механизм государства можно включить:

- органы, входящие в аппарат государства;
- силовые структуры (вооруженные силы, внутренние войска, специальные подразделения, тюрьмы, колонии и пр.);
- администрации государственных предприятий и организаций.

§ 35. Понятие и признаки государственного органа

Органы аппарата государства обладают государственной властью, осуществляют управление обществом, реализуя функции государства, и являются элементами политической системы. В каждой стране существует аппарат государства, в который входят указанные органы государственной власти, но в зависимости от особенностей страны, обычаев и традиций он может содержать различные элементы, иметь более или менее разветвленную систему государственных органов. Мы будем рассматривать систему государственных органов на примере Российской Федерации.

Для рассмотрения системы государственных органов необходимо дать понятие государственного органа и указать его признаки.

Государственный орган — часть государственного аппарата, осуществляющая государственные функции и наделенная для этого властными полномочиями.

Признаки, отличающие органы государства от других организационных структур в государстве, таковы.

1. Государственные органы формируются по воле государства, от имени государства осуществляют свои функции.

2. Государственные органы обладают устойчивой организационной структурой, состоят из государственных служащих.

3. Государственные органы обладают организационным единством — все части государственного органа находятся в соподчинении.

4. Функции, место в государственном аппарате, структура и территориальный масштаб деятельности государственного органа регламентируются нормами права.

5. Государственные органы обладают определенной компетенцией, которая включает властные полномочия. Реализуя компетенцию (круг прав и обязанностей), государственный орган выполняет функции государства.

6. Государственные органы находятся на бюджетном финансировании, имеют имущество (здания, сооружения, транспорт, техника и т.п.) и лицевой счет.

7. В соответствии со своей компетенцией они имеют право издавать обязательные для исполнения определенным кругом лиц правовые акты и обеспечивать их реализацию.

§ 36. Классификация государственных органов

Классификация государственных органов важна для практических работников. Можно выделить несколько критериев такой классификации.

По характеру выполняемых функций (или по принципу разделения властей):

– законодательные органы (органы, осуществляющие подготовку и принятие законопроектов, обязательных для исполнения всеми, — Федеральное Собрание и др. — см. ст. 94, ч. 1 ст. 104 Конституции Российской Федерации);

– исполнительные органы (органы, осуществляющие непосредственное исполнение законодательных актов, — Правительство РФ — см. ст. 110 Конституции Российской Федерации);

– судебные органы (единственные органы, осуществляющие правосудие, контроль точного исполнения законодательных ак-

тов, — система судов — см. ст. 118 Конституции Российской Федерации);

- надзорные органы (осуществляют надзор за соответствием деятельности органов государственной власти и государственных служащих действующему законодательству — органы прокуратуры — см. ст. 129 Конституции Российской Федерации);

- дипломатические органы (органы, представляющие государство на территории другого государства, представляют и защищают интересы граждан, находящихся на территории другого государства, — посольства, консульства).

По порядку формирования государственных органов:

- выборные представительные органы (государственные органы, в избрании которых участвует население страны, они представляют интересы тех, кто их избрал);

- назначаемые органы (государственные органы, в формировании которых население не принимает непосредственного участия, сотрудники таких органов назначаются на должность компетентными органами).

В настоящее время в России происходят изменения в механизме организации власти на местах. Если раньше, например, губернаторы избирались населением и являлись выборными представительными органами, то теперь губернаторы будут назначаться, но при этом так же представлять интересы населения, как если бы их население избирало.

По месту в системе государственных органов страны:

- федеральные органы (Российская Федерация является сложным государством и в силу этого существует двухуровневая система государственных органов, федеральные или центральные органы государственной власти отражают интересы всего государства в целом, объединяя и управляя обществом);

- органы субъектов Российской Федерации (органы государственной власти являются частью аппарата государства в силу федеративного устройства Российской Федерации, в субъектах Российской Федерации представлены все три ветви государственной власти — законодательная, исполнительная, судебная — они выполняют функции государства в субъектах Российской Федерации, для чего наделены властными полномочиями).

По характеру компетенции:

- органы общей компетенции (органы, рассматривающие и решающие широкий круг вопросов — Президент, Правительство, Федеральное Собрание);

- органы специальной компетенции (обладают полномочиями для решения вопросов в узкой сфере своей деятельности — министерства, ведомства);

– органы исключительной компетенции (органы, которые специально создаются для решения конкретной задачи, при чрезвычайных обстоятельствах).

По способу принятия решений:

– коллегиальные органы (в таких органах решение принимается путем голосования — Федеральное Собрание Российской Федерации);

– единоначальные органы (решение принимает руководитель единолично — Президент Российской Федерации).

По срокам полномочий:

– постоянные органы (члены таких государственных органов работают на постоянной основе, они несменяемы — судьи, государственные служащие, составляющие аппарат Государственной Думы);

– временные органы, которые создаются на определенный срок, либо для выполнения конкретной задачи (Конституционное Собрание — см. ч. 2 ст. 135 Конституции Российской Федерации), либо на определенный срок одним составом (иногда такие органы называют срочными — Государственная Дума — см. ч. 1 ст. 96 Конституции Российской Федерации).

§ 37. Принципы организации аппарата государства

Принцип гуманизма предполагает уважение прав человека в деятельности государственных органов. В деятельности государства интересы личности должны стоять на первом месте. В ст. 2 Конституции Российской Федерации сказано: «Человек, его права и свободы являются высшей ценностью».

Принцип демократизма состоит в признании народа источником государственной власти, в признании права народа на участие в принятии политических решений (ст. 3 Конституции Российской Федерации).

Принцип гласности предполагает информированность общества о деятельности государственных органов, признание права каждого на получение информации, которая касается его законных интересов. Этот принцип закреплен в ч. 4 ст. 29 Конституции Российской Федерации, где говорится, что «каждый имеет право свободно искать, получать, передавать, производить и распространять информацию любым законным способом. Перечень сведений, составляющих государственную тайну, определяется федеральным законом».

Принцип законности означает, что все государственные органы обязаны соблюдать Конституцию Российской Федерации, законы и подзаконные акты Российской Федерации (ч. 2 ст. 15 Конституции Российской Федерации).

Принцип разделения властей. Структура органов государственной власти, составляющих государственный аппарат, в Российской Федерации является примером осуществления теории разделения властей, родоначальником которой является Ш.Л. Монтескье.

В России в соответствии со ст. 10 Конституции Российской Федерации три ветви государственной власти (законодательная, исполнительная и судебная) осуществляют управление в обществе. Главой государства является Президент (п. 1 ст. 80 Конституции Российской Федерации), он также наряду со множеством других полномочий обеспечивает согласованное функционирование и взаимодействие органов государственной власти (ч. 2 ст. 80 Конституции Российской Федерации). Президент имеет влияние на все ветви государственной власти. А ветви государственной власти со своей стороны имеют рычаги воздействия друг на друга и на Президента, в чем и заключается система сдержек и противовесов.

Принцип федерализма выражает единство системы государственной власти, разграничение предметов ведения между Российской Федерацией и субъектами Федерации. Согласно ч. 3 ст. 11 Конституции Российской Федерации разграничение предметов ведения и полномочий между органами государственной власти Российской Федерации и органами государственной власти ее субъектов осуществляется Конституцией, федеративными и иными договорами о разграничении предметов ведения и полномочий; согласно ч. 2 ст. 77 Конституции в пределах ведения Российской Федерации и ее полномочий по предметам совместного ведения Российской Федерации и ее субъектов федеральные органы исполнительной власти и органы исполнительной власти субъектов Федерации образуют единую систему исполнительной власти в Российской Федерации.

Принцип сочетания коллегиальности и единоначалия обеспечивает соотношение демократических и бюрократических начал государственного аппарата. Оба начала имеют свои достоинства и недостатки.

В случае единоначалия решения принимаются быстро, что способствует эффективному осуществлению управленческой деятельности, но принятие решений большинством голосов позволяет находить более взвешенные подходы к сложным проблемам.

Принцип профессионализма предполагает использование наиболее квалифицированных работников в деятельности государственного аппарата.

Это основные принципы. Называют также принципы иерархичности, сочетания выборности и назначаемости, национального равноправия и т.п.

Вопросы и задания для повторения

1. Что такое аппарат государства?
2. Чем механизм государства отличается от аппарата государства?
3. Назовите признаки государственного органа.
4. Назовите основные классификации государственных органов.
5. Из какого документа можно узнать о принципах деятельности государственных органов?
6. Какое значение имеет принцип разделения властей для системы государственных органов?
7. В чем особенность таких принципов организации и деятельности аппарата государства, как демократия и гласность?

Рекомендуемая литература

Алексеев И.А. Муниципально-правовая ответственность как комплексный институт юридической ответственности // Государство и право. — 2006. — № 7. — С. 90.

Керимов А.Д. Современное государство. Вопросы теории. — М., 2007.

Лазарев В.В., Липень С.В. Теория государства и права. — М., 2010.

Малько А.В. Теория государства и права. — М., 2009.

Разделение властей: история и современность: спецкурс / под ред. М.Н.Марченко. — М., 2004.

Глава 13

ТИПОЛОГИЯ СОВРЕМЕННЫХ ГОСУДАРСТВ

§ 38. Основания различий в типологии государства

Проблема выяснения природы государства, перспектив его развития связана с разработкой понятия «тип государства».

Тип государства — это совокупность общих признаков, свойственных определенной группе государств.

Известны два подхода к типологии государства. Это формационный и цивилизационный подходы. Они различаются пониманием природы человека, конечной цели его развития.

В основе *формационного подхода* лежит материалистическое понимание истории. Человек согласно этому пониманию является продуктом естественного развития природы. Цель развития человечества — наивысшая степень удовлетворения все возрастающих потребностей людей.

Цивилизационный подход исходит из понимания двойственной природы человека. Человек подчиняется как естественным, природным законам материального мира, так и надприродным

духовным законам. Цель развития человечества — познание Бога, приближение к нему.

Формационный подход основан на рассмотрении взаимодействия человека с природой. Цивилизационный — на исследовании изменения в понимании высших сил в мировоззрении людей.

На протяжении всей истории и в современном обществе люди взаимодействуют с природой, с материальным миром. Но точно так же люди во всех обществах имеют потребность определить свое отношение к тому, что выше их. Хотя это отношение может принимать форму как религии, так и атеизма. Оба подхода имеют одинаковое право на существование.

§ 39. Формационный подход к типологии государства

Возникновение формационного подхода связано с учением немецких философов XIX в. К. Маркса и Ф. Энгельса. Суть его в том, что тип государства основан на понятии общественно-экономической формации. В общественно-экономической формации различают отношения в сфере производства, или базис, и политическую надстройку.

От того, как складываются отношения в сфере производства, в чьих руках оказывается собственность на средства производства, зависят разделение общества на классы, тип политической надстройки, тип государства. К. Маркс и Ф. Энгельс различали четыре исторических типа государства: рабовладельческий, феодальный, буржуазный и социалистический.

Согласно формационному подходу первым историческим типом государства являлось **рабовладельческое государство**. Экономический базис рабовладельческого общества составляла полная собственность рабовладельцев как на орудия и средства производства, так и на рабов. Государство было необходимо рабовладельцам для удержания в повиновении рабов, для подавления их сопротивления. Государство являлось орудием организованного насилия рабовладельцев, средством охраны, укрепления и развития рабовладельческого экономического базиса.

Вторым историческим типом государства являлось **феодальное государство**. Экономический базис феодального государства, основу производственных отношений феодального общества составляла собственность феодалов на землю как главное средство производства. Она сочеталась с собственностью лично зависимых от феодалов крестьян на необходимые орудия труда. Феодальное государство — инструмент организованного насилия над крепостными крестьянами, средство охраны, укрепления и развития феодального экономического базиса.

Буржуазное государство — третий исторический тип государства. Как надстройка над экономическим базисом оно закрепляет и защищает буржуазный экономический строй. Основа буржуазной эксплуатации — частная собственность на орудия и средства производства. Суть этого типа государства в том, что оно представляет собой диктатуру буржуазии. Государство служит для того, чтобы держать в подчинении рабочий класс и другие трудящиеся классы и слои населения. В то же время буржуазный экономический базис предполагает личную свободу работника. При капитализме не применяются внеэкономические средства принуждения человека к труду.

С точки зрения формационного подхода *социалистическое* государство (четвертый исторический тип государства) представляет собой высший и последний исторический тип государства. Оно является организацией политической власти трудящихся во главе с рабочим классом.

Экономическую базу социалистического государства составляют общественные социалистические формы собственности и социалистическая система хозяйства. Социалистическое государство представлено как орудие уничтожения всякой эксплуатации. Социалистическим государством управляют не представители привилегированного эксплуататорского меньшинства, а трудящиеся массы.

Марксистская формационная теория считает, что социалистическое государство уже не есть государство в собственном смысле слова, так как оно не является орудием власти эксплуататорского меньшинства над трудящимися классами. Оно выражает волю и интересы абсолютного большинства членов общества: рабочего класса и всех других трудящихся. В будущем коммунистическом обществе оно должно было отмереть, уступив свое место коммунистическому общественному самоуправлению.

Как видим, формационный подход представляет смену одного типа государства другим как закономерный, прогрессивный процесс. В основе этого процесса лежит неизбежное совершенствование средств производства, появление на этой основе новых форм собственности, а значит, новых классов в обществе. И как следствие — новой политической организации общества.

Однако эта теория не может научно объяснить изменения в психике, в морали людей, изменения отношения людей друг к другу. Теория ставит в зависимость от формы собственности доброту и милосердие людей. Этим она принижает значение воли и разума.

§ 40. Цивилизационный подход к типологии государства

Другой, цивилизационный подход к типологии государства был основан на трудах таких крупных представителей философско-

социологической мысли, как О. Шпенглер, А. Тойнби, М. Вебер, С. Эйзенштадт, П. Сорокин и др. Этот подход рассматривает государство с позиций определяющего воздействия на него духовно-нравственных факторов общественного развития.

А. Тойнби в своем фундаментальном труде «Постижение истории» выделяет 21 цивилизацию. А. Тойнби — христианин, прогресс в развитии человечества связывает с углублением религиозного понимания. В основе истории он видит взаимодействие Бога и человека. В своем развитии человечество дает Ответ на Вызов Бога. Этот Вызов может быть дан в форме изменения среды обитания или стихийного бедствия либо в столкновении между собой различных цивилизаций, в основе которых — разное понимание Бога. Ответы на Вызов могут быть различны, поэтому цивилизации оказываются непохожими одна на другую. Тойнби делит цивилизации на первичные и вторичные, единичные и локальные. Выделяет православную, мусульманскую, индскую и другие цивилизации.

В учебнике А. Б. Венгерова в цивилизационном подходе выделяется три важных принципа.

1. Природа государства определяется накопленными в ходе исторического процесса представлениями о мире, ценностями, образцами поведения.

2. Государственная власть может рассматриваться как часть мира культуры. Это позволяет раскрыть связь государственной власти и морали, сложившегося мировоззрения и т. д.

3. В сфере государственной жизни особое значение придается различиям, вытекающим из своеобразия национальных культур и черт национального характера.

§ 41. Практическое значение типологии государства

Типология государства выполняет следующие функции.

1. Определяет естественно-исторический процесс развития государств.

2. Выявляет внутреннюю логику и закономерности функционирования государства.

3. Определяет перспективы дальнейшего развития государства.

В настоящее время Россия стоит на пути выбора направления движения. Социализм в России завершил свое существование. Формационный подход выделяет пять общественно-экономических формаций, в ряду которых социализм занимает последнее место. Как можно охарактеризовать сегодняшнее состояние России с точки зрения формационного подхода? В. С. Нерсесянц предлагает продолжить эту классификацию. Он выделяет еще одну общественно-экономическую формацию, следующую за социализмом, и называет ее *цивилизмом*.

Цивилизационный подход позволяет учитывать тот факт, что на Россию оказывают большое влияние страны Западной Европы. Чтобы понять, как в современных условиях использовать самобытность России для выхода из затянувшегося кризиса, ученые обращаются к теоретическим принципам цивилизационного подхода.

Вопросы для повторения

1. Что означает понятие «тип государства»?
2. В чем различие формационного и цивилизационного подходов к типологии государства?
3. В чем, по вашему мнению, преимущества формационного подхода?
4. Как вы считаете, в чем преимущества и недостатки цивилизационного подхода?
5. Какие функции выполняет типология?

Рекомендуемая литература

- Венгеров А.Б. Теория государства и права. — М., 2011.
 Лазарев В.В., Липень С.В. Теория права и государства. — М., 2010.
 Проблемы общей теории права и государства / под общ. ред. В.С. Нерсесянца. — М., 2008.
 Сорокин П.А. Человек. Цивилизация. Общество. — М., 1992.
 Тойнби А. Постижение истории. — М., 2002.
 Шпенглер О. Закат Европы. — М., 1993.

Глава 14

ФОРМА ГОСУДАРСТВА

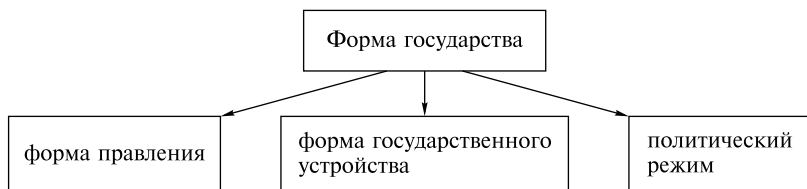
§ 42. Понятие формы государства

Форма государства — организация государственной власти и ее устройство. От того, как организована и как реализуется государственная власть, зависят эффективность государственного руководства, действенность управления и стабильность правительства, состояние законности и правопорядка в стране.

Устройство государственной власти и ее организация могут быть представлены тремя элементами (схема б).

Во-первых, это определенный порядок образования и организации высших органов государственной власти и управления, который называется *формой правления*.

Во-вторых, это способ территориального устройства государства, определенный порядок взаимоотношений центральной, ре-



гиональной и местной властей, т. е. *форма государственного устройства*.

В-третьих, это приемы и методы осуществления государственной власти, или *политический режим*.

Итак, можно дать следующее определение формы государства.

Форма государства — это совокупность его внешних признаков, показывающих порядок образования и организацию высших органов государства, территориальное устройство государства, приемы и методы осуществления государственной власти.

Форма государства должна быть представлена именно тремя элементами, тогда мы можем говорить о соответствии формы государства его содержанию. Если мы будем выдавать за форму государства только какой-то один ее элемент, то строгой взаимосвязи между формой государства и его содержанием не будет. Так, например, и правовое, и полицейское государства могут существовать и в форме монархии, и в форме республики. Но монархия с авторитарным режимом правовым государством быть не может.

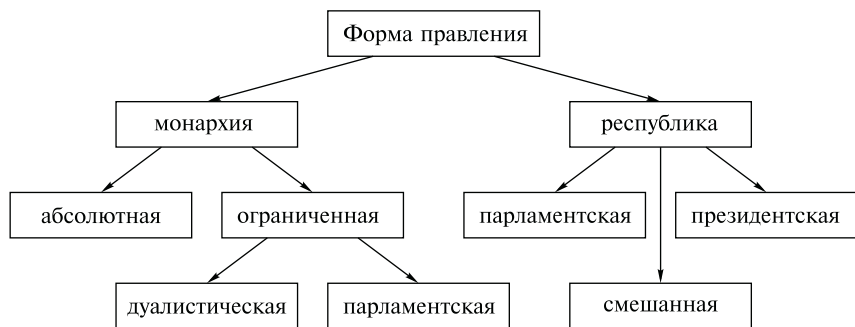
§ 43. Форма правления

Форма правления — организация высших органов государственной власти, их структура, порядок образования, распределение компетенции и взаимоотношения с населением. Форма правления представлена на схеме 7.

Различают две формы правления: монархию и республику. Термин «монархия» греческого происхождения, означает «единовластие», «единодержавие».

Монархией можно назвать такое государство, где верховная власть принадлежит одному лицу. Право этого лица пользоваться властью не делегируется ему никакой другой властью.

Абсолютная монархия. Монарх может называться королем, царем, императором, фараоном, князем, шахом, султаном и т. д. Данную форму правления имели восточные деспотии и государ-



ства на территории Западной Европы в период раннего и позднего феодализма.

Светская и религиозная власти в раннеклассовых государствах не были разделены. Власть монарха объявлялась священной, наделенной религиозным ореолом, поэтому ранние монархические государства были по сути теократиями. Управление делами государства ведется многочисленными советниками, министрами, чиновниками, но вся полнота власти при данной форме правления принадлежит монарху. Законодательная, исполнительная и судебная власть исходит от монарха. Как правило, монарх получает свою власть по наследству и наследует власть пожизненно и бессрочно. За результаты своей деятельности монарх не несет юридической ответственности. Для абсолютной монархии характерно полное бесправие народа.

В настоящее время абсолютная монархия существует только в Омане.

Ограниченная монархия. В ограниченных монархиях власть монарха ограничена законодательством и наличием представительного органа. В ней в той или иной степени реализуется принцип разделения властей.

Дуалистическая монархия представляет промежуточный вариант между абсолютной и парламентской монархиями. Исторически это первоначальная форма ограниченной монархии. При этой форме правления в той или иной мере проведен принцип разделения властей. У монарха остается исполнительная власть, а законодательная принадлежит парламенту. Монарх осуществляет исполнительную власть через назначаемое им правительство. Монарх имеет право абсолютного вето и право роспуска парламента, может издавать чрезвычайные указы, заменяющие или отменяющие законы. Но парламент сохраняет за собой право утверждать бюджет.

Дуалистические монархии возникали в особых исторических условиях как своего рода выражение компромисса между монархом и народом.

Дуалистическая монархия — это форма правления в традиционных государствах. К дуалистическим монархиям можно отнести сословно-представительные феодальные монархии, существовавшие в Западной Европе в Средние века.

В настоящее время дуалистические монархии не существуют.

В *парламентской*, или *конституционной*, монархии власть монарха законодательно ограничена во всех сферах деятельности. В парламентских монархиях законодательная власть принадлежит парламенту. Парламент формирует правительство. Правительство осуществляет исполнительную власть. По предложению парламента в некоторых государствах главу правительства и министров назначает монарх, но он не может отклонить кандидатуру того или иного члена правительства, если она прошла через парламент. Монарх издает указы, но они готовятся в правительстве и подписываются главой правительства или соответствующим министром. Это положение характеризуется формулой: «Царствует, но не правит».

Парламентские монархии существуют в Великобритании, Бельгии, Норвегии, Швеции, Нидерландах, Японии и др. В этих странах развитие институтов государственной власти шло путем постепенных преобразований с сохранением старой формы, наполняя ее новым содержанием.

Источником власти в **республике** является народ. Народ избирает высший законодательный орган государства. Он может называться парламентом, сенатом, федеральным собранием, народным собранием и т. д. Политическая воля должна быть оформлена в правовых нормах, установленных государством. Институты государственной власти формируются на основе разделения властей.

Принцип разделения властей предполагает, что единая по своей сути политическая власть делится на следующие ветви: законодательную, исполнительную и судебную. А. Б. Венгеров говорит о реальном существовании в современный период четвертой власти — о средствах массовой информации¹.

Власть между органами государства должна быть распределена таким образом, чтобы ни одному из них она не принадлежала в полном объеме. Разделение ветвей власти позволяет более качественно решать возложенные на каждую из них задачи и предотвращает злоупотребление властью. Разделение властей выражается в разграничении компетенции, во взаимном контроле, в системе сдержек и противовесов.

¹ См.: Венгеров А. Б. Теория государства и права. — М., 2006. — С. 132.

Система сдержек и противовесов в каждом государстве предусматривается конституцией. Так, организационное разделение различных ветвей власти может запрещать совмещение должностей в законодательных, исполнительных и судебных органах. Систему сдержек и противовесов может обеспечивать, с одной стороны, отлагательное вето Президента, а с другой — законодательное вето парламента. Президент как глава исполнительной власти имеет право отложить законопроекты до их повторного одобрения высшим законодательным органом. Законодательный орган, в свою очередь, имеет право аннулировать принятый правительством административный акт.

По характеру взаимоотношений между законодательной и исполнительной властью различают парламентскую, президентскую и смешанную республики.

В **парламентской республике** президент является главой государства, но не главой правительства. Он не отвечает за действия правительства. В такой республике президент избирается или парламентом, или специально создаваемой коллегией. Президент представляет государство в сфере внешней политики, но согласовывает свои действия с правительством. Он не имеет права на проведение референдума, на введение чрезвычайного положения, наложения вето на законы, принимаемые парламентом. Формально президент может быть верховным главнокомандующим.

В парламентской республике правительство возглавляет премьер-министр. Его избирает парламент. Правительство формируется лидером победившей на выборах партии. Члены правительства ответственны за свою деятельность перед парламентом.

Парламентскими республиками являются ФРГ, Финляндия, Индия, Венгрия, Чехия, Словакия, Эстония, Италия и т.д.

В **президентской республике** президент избирается всенародным голосованием. Президент является главой государства и главой исполнительной власти. Он назначает министров и формирует правительство. Правительство несет ответственность за свою деятельность перед президентом, а не перед парламентом. Законодательная власть принадлежит парламенту, а исполнительная — правительству. Президент имеет право законодательной инициативы, назначения референдума, право введения чрезвычайного положения, является главнокомандующим вооруженными силами, имеет право объявлять войну, заключать мир. Президент может издавать нормативные акты.

Президентскими республиками являются США, государства Латинской Америки, Африки и Азии.

Парламентская и президентская республики имеют как достоинства, так и недостатки. Чтобы преодолеть недостатки и сохранить достоинства, во многих государствах были предприняты попытки сочетания черт парламентской и президентской республик.

Такая **смешанная республика** может иметь сильного президента, избираемого народом. Президент в ней является главой исполнительной власти и руководит правительством. Но в формировании правительства принимает участие парламент. Правительство должно пользоваться доверием большинства в парламенте, должно быть ответственно перед парламентом.

В смешанной (полупрезидентской) республике повышается самостоятельность правительства, увеличивается важность поста главы правительства по сравнению с президентской республикой.

К республикам со смешанной формой правления относятся Турция, Шри-Ланка, Перу и т. д.

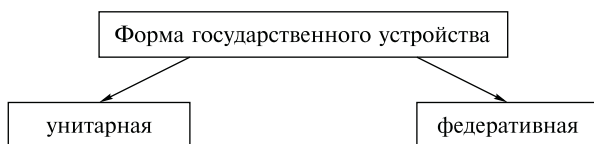
§ 44. Форма государственного устройства

Форма государственного устройства — элемент формы государства, отвечающий за организацию территории государства. Формы государственного устройства различаются в зависимости от правового положения частей государства, принципов взаимоотношения мест и центра и бывают унитарными и федеративными (схема 8).

Унитарным называется государство, части которого не обладают признаками государственности. Унитарное государство делится на административно-территориальные единицы. Административно-территориальные единицы не имеют своего собственного законодательства, своего особого судоустройства. Каждая из составных частей единого государства обладает одинаковыми правами и представительством в органах государства.

Федеративное государство представляет собой союз ряда субъектов — членов федерации. При этой форме государственного устройства образуются общие для всей федерации высшие органы власти и органы управления. Субъекты, входящие в федеративное государство, имеют свои собственные высшие органы власти и управления, но верховенством на их территории обладают высшие органы власти и управления федерации. Субъекты, входящие в федеративное государство, имеют общую конституцию, общую денежную систему, общее гражданство.

Схема 8



Федеративные государства образуются либо по территориальному, либо по национальному принципу.

От федеративного государства следует отличать различные виды объединений государств: конфедерацию, содружество, сообщество и т.д. Они являются различными видами объединений государств и создаются для достижения определенных целей и на определенное время. Так, государства, входящие в конфедерацию, являются суверенными, осуществляют свою власть самостоятельно. Акты, принимаемые на уровне конфедерации, требуют своего одобрения высшими органами государственной власти государств, входящих в конфедерацию. Члены конфедерации имеют самостоятельные источники дохода. Создание конфедерации закрепляется договором. Конфедерация образует лишь те органы, которые необходимы для выполнения ее целей и задач.

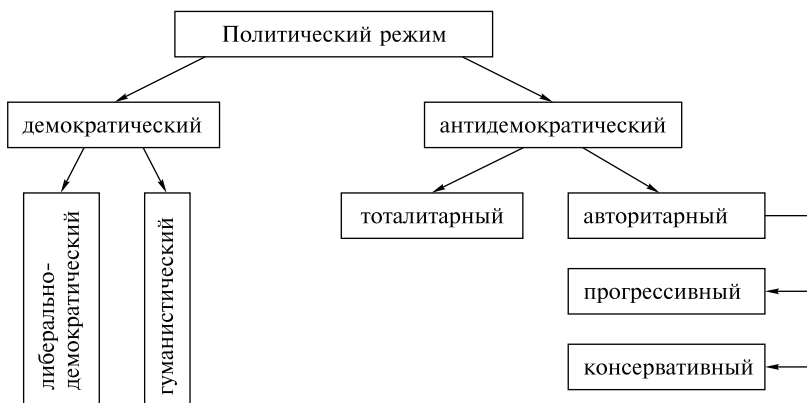
§ 45. Политический режим

Политический режим — элемент формы государства, объясняющий способы осуществления государственной власти, выражает меру и характер участия граждан, социальных групп, общественных объединений в формировании и осуществлении государственной власти. Политический режим, как правило, является политико-правовым. При определении вида политического режима необходимо учитывать правовую форму применения тех или иных способов осуществления государственной власти.

Разновидности политических режимов представлены на схеме 9.

Авторитарный режим. При авторитаризме государственная власть не формируется и не контролируется народом. Реально жизнь в стране направляется правящей элитой при минимальном участии народа.

Схема 9



Деятельность партий, не поддерживающих правящую партию, запрещается. В государстве с авторитарным режимом личность фактически не может пользоваться свободами, даже если они провозглашены формально. Личность лишается гарантий своей безопасности в ее взаимоотношениях с властью. Провозглашается приоритет интересов государства над личностью.

Выделяют два вида авторитарных режима: *прогрессивный* и *консервативный*. Цель прогрессивных режимов — индустриальное развитие на основе экономического принуждения. Таким считают режим Пиночета в Чили.

К консервативным режимам можно отнести мусульманские фундаменталистские режимы, которые возникают в условиях разрушения традиционного общества и представляют собой реакцию традиционно правящей политической элиты на ослабление ее господства.

Авторитарный режим осуществляется в монархиях. Монархический авторитарный режим опирается на политическую традицию. Если при таком режиме обеспечивается благосостояние общества, то в таком обществе нет оппозиции режиму и режим не прибегает к насилию. Такой режим существует в современных нефтядобывающих странах. Некоторые авторы считают тоталитарный режим разновидностью авторитарного.

Тоталитарный режим характеризуется наличием следующих признаков:

- осуществляется внеэкономическое принуждение к труду;
- осуществляется политическое, экономическое, военное и идеологическое господство тоталитарной бюрократии;
- основной структурой в механизме власти является единая партия;
- положение человека в обществе определяется его местом в структуре власти, отношением к власти;
- ложный демократизм (органы, сформированные демократическим способом, не принимают никаких самостоятельных решений);
- политическая, экономическая, идеологическая и военная власть сосредоточена в руках вождя;
- контроль за жизнью людей, периодический массовый террор, фиктивность законодательства и правосудия;
- подчинение внутренней политики интересам военно-промышленного комплекса, агрессивная внешняя политика;
- принудительная идеология;
- атмосфера страха.

С точки зрения уже упомянутой либертарной теории тоталитарный политический режим не относится к государственному.

Современной формой **демократического режима** является *либерально-демократический режим*. Принципы либерально-де-

мократического режима прежде всего характеризуют экономическую сферу взаимоотношений государства и личности. Когда говорят о либерально-демократическом режиме, подразумевают, что человек обладает частной собственностью, экономически и политически самостоятелен. В соотношении личности и государства приоритет сохраняется за интересами, правами и свободами личности. Права и свободы личности не только закрепляются в конституции, но и становятся реальностью.

Либерально-демократический режим основан на идеях и практике народовластия, системе разделения властей, защите прав и свобод личности, при которых важную роль играет судебная власть.

В настоящее время формируется еще одна разновидность демократического режима — *гуманистический режим*. Его правовая форма ориентируется не вообще на личность, на индивида, а на обеспечение здоровья, безопасности, благосостояния и социальную защиту и поддержку конкретной семьи и личной жизни каждого члена общества. Главный принцип этого режима: человек — это цель, а не средство¹.

§ 46. Современное понятие демократии

Термин «демократия» в буквальном смысле означает «власть народа».

Принято различать непосредственную (прямую) и представительную формы демократии.

Непосредственная демократия означает принятие политических решений, осуществление государственной власти всеми полноправными гражданами. Такая форма демократии осуществлялась только в Древней Греции. Признаком непосредственной демократии является народное собрание, в котором участвуют все полноправные граждане.

Для современного государства непосредственная демократия возможна только как форма местного самоуправления. Элементы прямой демократии сохранились в некоторых швейцарских кантонах, в которых раз в году проводятся собрания граждан, имеющих право голоса.

В современном государстве «власть народа» не означает одной только прямой, непосредственной формы демократии. В п. 2 ст. 3 Конституции Российской Федерации говорится о том, что народ осуществляет свою власть как непосредственно, так и через органы государственной власти. В современном государстве существуют институты прямой демократии: свободные выборы и референдумы, которые в п. 3 ст. 3 Конституции Российской Федерации

¹ См.: Венгеров А.Б. Теория государства и права. — М., 2006. — С. 164.

названы высшим непосредственным выражением власти народа. Также к формам непосредственной демократии относятся участие в демонстрациях, собраниях, митингах, шествиях, пикетированиях, право направлять личные или коллективные обращения в государственные органы.

Представительной демократией называют осуществление государственной власти демократически избираемыми представителями народа. Основные законотворческие полномочия принадлежат представительным органам. Избираются представители непосредственно народом на референдуме.

В современном понимании демократия означает формально равное участие полноправных граждан в формировании и осуществлении государственной власти.

Современная демократия характеризуется идеологическим и политическим плюрализмом, многопартийностью, свободой выражения мнений, свободой средств массовой информации, свободой объединений, собраний и манифестаций, всеобщим равным избирательным правом. В условиях демократии регулярно проводятся свободные выборы высших государственных органов. К участию в выборах допускаются все полноправные граждане.

Понятие «полноправный гражданин» в разные исторические эпохи имело разное содержание. В Древних Афинах к полноправным гражданам относились только богатые представители населения. В феодальном государстве граждане делились на полноправных и неполноправных по признакам происхождения, пола, имущественного положения. Занимать высшие государственные должности могли лишь граждане, принадлежащие к высшему сословию. Только в Новое время постепенно достигается равноправие граждан и к полноправным гражданам относится все взрослое население государства, кроме иностранцев и недееспособных.

В.А. Четвернин считает, что смысл современной демократии заключается в том, что «все полноправные граждане (их объединения, организованные группы) формально в равной мере допускаются к формированию высших органов государственной власти и тем самым — к формированию государственной воли»¹.

В действительности в современной демократии источником власти является не весь народ, а большинство активных граждан. В выборах высших органов государственной власти принимают участие партии, которые представляют интересы части народа. Побеждают на выборах партии, имеющие больше возможностей вли-

¹ Проблемы общей теории права и государства / под ред. В.С. Нерсесянца. — М., 2002. — С. 615.

ять на избирателей. Поэтому между политическими партиями идет ожесточенная борьба за обладание властью над средствами массовой информации. Телевидение, радио, печать играют большую роль в манипулировании общественным мнением, в навязывании людям идей, оценок, мнений.

Учиться демократии в настоящее время означает — учиться самостоятельно мыслить, отстаивать свое мнение, уметь говорить «да» хорошему и «нет» плохому.

Вопросы и задания для повторения

1. Назовите элементы формы государства.
2. Как вы понимаете принцип разделения властей?
3. Пользуясь Конституцией Российской Федерации, определите, какую форму правления имеет Россия.
4. Что такое федерация?
5. Чем конфедерация отличается от федерации?
6. Чем тоталитарный режим отличается от авторитарного?

Рекомендуемая литература

- Арон Р. Демократия и тоталитаризм. — М., 1993.
- Венгеров А.Б. Теория государства и права. — М., 2011.
- Кашанина Т.В., Кашанин А.В. Основы российского права. — М., 2003.
- Лазарев В.В., Липень С.В. Теория государства и права. — М., 2010.
- Проблемы общей теории права и государства / под ред. В.С.Нерсесянца. — М., 2008.
- Чиркин В.Е. Система государственного и муниципального управления. — М., 2005.
- Чиркин В.Е. Основы сравнительного государственоведения. — М., 1997.
- Чиркин В.Е. Нетипичные формы правления в современном государстве // Государство и право. — 1994. — № 1.

Глава 15

ТЕОРИЯ ПРАВОВОГО ГОСУДАРСТВА

§ 47. Развитие теории правового государства

Построение правового государства в России является реализацией в жизни теории правового государства. Эта теория относится к теориям, определяющим цель государства. Цель правового госу-

дарства согласно этой теории — обеспечение естественных прав человека, основными из которых с XVII в. принято считать права на жизнь, свободу и собственность.

Требование этих прав формируется в Западной Европе в XVII—XVIII вв. Эти права человека относят к так называемому «первому поколению» прав человека. Это права гражданские. Человек при этом понимается как автономная, независимая личность.

«Второе поколение» прав человека появляется в середине XIX в. Это экономические, политические и социальные права. Им соответствует теория государства всеобщего благоденствия.

После Второй мировой войны появляются права человека «третьего поколения». Это коллективные права народов на мир, на самоопределение, на защиту окружающей среды, на достоверную информацию и т. д.¹ Этому поколению прав человека соответствует теория социального государства.

Современная концепция правового государства включает в себя требования всех трех «поколений» прав человека и гражданина.

В мире существуют две модели правового государства.

В **англосаксонской правовой семье** сформировалась теория государства господства права. По этой теории предполагаются ограниченное государство и свободное правовое общество. Основным источником права является судебный прецедент. Государству отводится роль арбитра, посредника, который вмешивается в правовой конфликт только тогда, когда исчерпаны все другие возможности.

В странах **романо-германской правовой семьи** утвердилась немецкая модель правового государства. По этой модели государство представляется воплощением в законопорядке идеи свободы. Государство безгранично влияет на жизнь всего общества, основным источником права является закон.

Эти две теории отличаются пониманием свободы. Англосаксонская теория сформировалась в XVII в., во время развития механики и математики и господства метафизического метода в науке, который считал мир статичным, неизменным. Поэтому в основании теории государства господства права лежит понимание свободы как величины постоянной, неизменной.

В XIX в. господствующим методом науки становится диалектический метод, который рассматривает все явления как взаимосвязанные и развивающиеся. Большой вклад в теорию правового государства и гражданского общества внес немецкий философ XIX в. Г. В. Ф. Гегель. Он понимал свободу как развитие человеческого духа. В первобытном обществе, по его мнению, нет свободы. Там люди зависят от произвола других людей. Каждый человек пред-

¹ См.: Права человека / под ред. Е. А. Лукашевой. — М., 2003. — С. 137.

ставляет опасность для другого человека. В обществе господствует принцип: «Война всех против всех». С развитием общества человек постепенно приобретает свободу, осознавая свою ответственность перед другими. Истинно свободны тот человек, то общество, в котором люди осознают свою связь с другими людьми, умеют сдерживать свой эгоизм.

Идею права Гегель связывает с идеей свободы. Идеи свободы и права проходят в развитии человеческого духа три ступени: абстрактного права, морали и нравственности. На стадии нравственности появляется гражданское общество и государство. Государство, таким образом, являет собой вершину развития права. Право принимает на этой ступени развития форму закона. Но закон этот не произвол власти. Этот закон правовой. В нем реализуется наивысшая степень свободы, свободы как реализации принципа: «Возлюби ближнего как самого себя». В таком обществе в наибольшей степени может быть обеспечена безопасность и ограниченные способности одного человека могут быть восполнены способностями другого. В таком обществе реализуется творческая сущность человека.

Гражданское общество состоит из людей, объединенных различными корпоративными и другими интересами. Эти интересы порой не согласуются друг с другом. Государство представляет всеобщий интерес в отличие от гражданского общества. Главная гегелевская идея — верховенство правового закона.

В современную теорию правового государства вошли кроме теории Гегеля также и другие теории. В XVIII в. французский юрист Ш. Л. Монтескье исследовал условия, при которых в государстве может быть гарантирована гражданину политическая свобода. Ему было очевидно, что угроза безопасности человека в обществе исходит не только от другого человека, но и от власти.

Чтобы люди, осуществляющие власть, не смогли злоупотреблять своим положением, необходимо разделить власть на три ветви, которые бы контролировали друг друга, осуществляя сдержки и противовесы.

Немецкий философ XVIII в. И. Кант обосновал идею об автономии личности, о пределах вмешательства государства в частную жизнь людей. Теория Канта основывалась на различии морали и права. Право регулирует только внешние поступки людей, а мораль регулирует внутренние мотивы поведения. Государство реализует право, а не мораль, поэтому не может контролировать мысли и чувства людей, навязывать идеалы и цели. Деятельность государства, пределы его вмешательства в частную жизнь граждан должны быть ограничены правом.

Французский просветитель XVIII в. Ж. Ж. Руссо внес в теорию правового государства идею суверенитета народа. Его теория основана на признании права всех людей на свободу и равенство. Свободным и равным людям никто не может навязывать свою

волю. Если свободные и равные люди соглашаются жить вместе, то они заключают между собой общественный договор. Этот договор выражает всеобщую волю. Только народ как выразитель всеобщей воли имеет право на верховную, неотчуждаемую, независимую, т.е. суверенную, власть.

§ 48. Признаки правового государства

В современной науке не существует единого понимания концепции правового государства. Разные авторы дают разный перечень признаков правового государства.

Предпосылки теории правового государства, мечты о нем можно встретить уже в Древней Греции, но развитая теория появляется только с появлением в Западной Европе гражданского общества. Поэтому некоторые авторы признаки правового государства связывают с обеспечением государством функционирования гражданского общества.

Из множества разных признаков, которые приводятся в учебной литературе, наиболее часто повторяются следующие.

Суверенитет народа. Он означает формирование обществом законодательных органов. Изначально верховной властью обладает только народ, который делегирует эту власть на выборах парламенту — высшему представительному органу.

Господство правового закона. Этот признак означает, что деятельность государства должна осуществляться лишь в правовых формах и согласно с правом. Закон является в правовом государстве не просто продуктом государственной воли, а именно выражением права, которое формируется правосознанием индивидов, с которыми государство состоит в публично-правовых отношениях.

Разделение власти на три ветви: законодательную, исполнительную и судебную. Законодательная власть должна принимать законы, исполнительная — организовывать их выполнение, а судебная — решать спор о праве на основании закона, принятого законодательным органом.

Ученые отмечают в последнее время активизацию исполнительной власти, которая расширяет свое поле деятельности. Они относят это к объективной закономерности, поскольку жизнь современного государства принимает более усложненные формы. Поэтому часто требуется незамедлительное вмешательство власти в регулирование отношений. Главное, чтобы деятельность исполнительных органов осуществлялась в правовых формах на основании актов, принятых законодательным органом. Наряду с тремя вышеназванными ветвями власти в государстве функционируют учредительная власть, общественное мнение, армия, полиция, тюрьмы.

Реальное обеспечение прав и свобод личности. В демократическом правовом государстве эти права находят свое выражение в конституции.

§ 49. Проблемы построения правового государства в России

В России, как и в других странах романо-германской правовой семьи, утвердилась немецкая модель правового государства.

В какой степени модель российского государства может отвечать гегелевской? Можно ли сказать, что наше государство явилось развитием идеи свободы? Православная культура, практика православного аскетизма формировали у людей чувства милосердия, взаимопомощи, но в то же время политическую пассивность, безропотное отношение к произволу власти.

Православие было введено в России насильственно. Языческое сознание усвоило в большей степени лишь внешнюю обрядовость греко-византийского христианства. Отношение к государству было не как к выразителю всеобщего интереса, а скорее, как к языческому идолу, от которого ждали чуда, на которого можно было бы переложить ответственность за свою жизнь.

На сегодняшний момент немецкая модель с главенствующей ролью государства в жизни общества нам ближе, чем модель, воплощающая англосаксонскую теорию государства господства права. К тому же она не нарушает логику развития права в странах континентальной Европы, в которых развитие права проходило по следующей схеме: сначала в обществе появляются какие-то правовые идеи, которые затем получают свое закрепление в юридических нормах, а потом реализуются в конкретных правоотношениях субъектов.

Создание условий для развития правового государства во многом связано с деятельностью самого государства. Но именно этим обстоятельством и объясняются основные трудности реализации идеи.

К условиям развития правового государства многие теоретики относят: наличие развитого гражданского общества, создание институтов политической демократии, возвышение суда как одного из средств обеспечения правовой государственности, соответствие закона праву и правовую организацию системы государственной власти.

То, что в России до сих пор не сформировалось гражданское общество, говорит об отсутствии представлений о свободе, об отсутствии навыков жить в свободе. Понятие свободы, не уравновешенное понятием ответственности, перерастает в хаос, во вседозволенность.

Отечественные теоретики справедливо отмечают, что материализации идеи правового государства должна предшествовать кропотливая работа человеческого Духа¹, преобразующая мировоззрение общества и отдельной личности.

Справедливости ради надо сказать, что идея правового государства не была реализована и в условиях западноевропейской культуры, так как и там не было соблюдено основное условие свободы человеческого общества: «Возлюби ближнего, как самого себя». Кантовский категорический императив «Всегда относись к человечеству и к самому себе как к цели, а не как к средству» не получил своего воплощения в жизни. Поэтому в XIX в. возникли экономические, политические и социальные проблемы, а в XX в. к ним прибавились международные, экологические и гуманитарные.

Теория правового государства дополнилась теорией государства всеобщего благоденствия и теорией социального государства. В обществе не хватило сострадания, справедливости, честности, чтобы разрешить проблемы, возникающие между людьми разного материального достатка, разного социального положения. Выявилась недостаточность права как социального института в регулировании отношений между отдельными группами людей. Государству пришлось компенсировать этот недостаток — взять на себя ответственность, которой не хватило у граждан друг перед другом.

Хотелось бы еще отметить, что правовое государство требует мощного экономического базиса, высших стандартов жизни и доминирования среднего класса в социальной структуре общества. Защитить малый и средний бизнес в государстве с невысоким уровнем морали и культуры может только сильная государственная власть.

В России трудность построения правового государства также связана с остатками правового нигилизма, с недостаточной развитостью демократии, с отсутствием необходимого контроля за деятельностью государственного аппарата со стороны гражданского общества.

Новое поколение должно научиться демократии. Формирование правового государства возможно только при наличии рыночной многоукладной экономики. Опыт социалистических стран показал, что экономический монополизм породил монополизм политический, доминирование одной партии, одной идеологии, одной системы ценностей. Задача государства заключается в создании необходимых условий для саморазвития, для разумного существования личности и устранения препятствий, возникающих на этом пути.

¹ См.: Общая теория права и государства / под ред. В. В. Лазарева. — М., 2006.

Вопросы и задания для повторения

1. Чем отличается англосаксонское понимание государства господства права от романо-германской теории правового государства?
2. Какие ученые внесли вклад в теорию правового государства?
3. Какая главная мысль из учения Гегеля вошла в теорию правового государства?
4. Назовите признаки правового государства.
5. Назовите условия правового государства.
6. Дайте характеристику современному этапу развития правового государства в России.

Рекомендуемая литература

- Венгеров А.Б. Теория государства и права. — М., 2011.
- Лазарев В.В., Липень С.В. Теория государства и права. — М., 2010.
- Марченко М.Н. Теория государства и права. — М., 2009.
- Нерсесянц В.С. История идей правовой государственности. — М., 1993.
- Оксамытный В.В. Российское правоведение: тенденции развития // Россия на рубеже тысячелетий. — М., 2000.
- Права человека: итоги века, тенденции, перспективы / отв. ред Е.А. Лукашева. — М., 2002.
- Проблемы общей теории права и государства / под ред. В.С. Нерсесянца. — М., 2008.

Глава 16

ТЕОРИЯ СОЦИАЛЬНОГО ГОСУДАРСТВА

§ 50. Закономерность появления теории социального государства

Ранее были рассмотрены теории происхождения государства. А такие теории, как теория правового государства, теория государства всеобщего благоденствия, теория социального государства, рассматривают вопрос о целях государства как основного института политической системы. Они отражают положение личности в государстве. Появление этих теорий связано с эволюцией прав человека.

Среди ученых получила распространение идея «трех поколений» прав человека. Политические и гражданские права, завоеванные в ходе буржуазно-демократических революций в Европе, а также в результате борьбы США за свою независимость, получили название «первого поколения» прав. В этот период — с XVII по XVIII в. — формируется теория правового государства. Англий-

ский ученый Дж. Локк сформулировал три основных неотъемлемых права: на жизнь, на свободу и на собственность. Эти права были направлены на обуздание произвола государственной власти. В качестве программного требования была выдвинута идея об обязанности государственной власти не вмешиваться в частную сферу жизни человека.

Однако последствия промышленной революции — урбанизация, эксплуатация труда, в частности детского, и невыносимая нищета рабочего класса — привели к необходимости дополнения гражданских прав «первого поколения» на жизнь, свободу и собственность требованием экономических, социальных и культурных прав. В частности, это такие права, как право на всеобщую занятость, отдых, достойную зарплату, благосостояние, социальное обеспечение по возрасту, медицинскую помощь, образование, на доступ к культурным ценностям и т. д.

«*Второе поколение*» прав сформировалось в XIX — начале XX в. Эти права направлены на обеспечение социальной справедливости, свободы от нужды и на участие в социальной, экономической и культурной жизни. Этому поколению прав соответствует положение теории государства всеобщего благоденствия.

После того как была признана непригодность индивидуальных мер для решения социальных проблем, начала развиваться концепция организованного социального обеспечения.

Целью государства всеобщего благоденствия является достижение такого состояния общества, когда оно сможет, благодаря возросшей активности своих членов, контролировать деятельность государства.

Вместе с тем Первая мировая война и ее последствия показали людям, что все в нашем мире взаимосвязано. Появилось общее желание осудить войну и создать институциональную основу для международного сотрудничества. Так закладывались основы «третьего поколения» прав. Оно включает в себя коллективные права, состоящие в том, что каждый человек имеет право на социальный и международный порядок, при котором права и свободы могут быть полностью осуществлены. Борьба с наркоманией, международным терроризмом, с техногенными и экологическими катастрофами также не может быть решена на уровне законодательства одной страны. Способ защиты этих прав не совпадает с механизмом отстаивания личных прав граждан, поэтому нужны новые коллективные формы защиты, новые правовые нормы, которые определили бы общечеловеческие стандарты жизни людей.

Теория социального государства возникла в связи с появлением «*третьего поколения*» прав человека. Все правовые методы осуществления функций социального государства опираются на международно-правовые нормы.

Задача государства всеобщего благоденствия — это преимущественно устранение неравенства в материальной сфере, защита от нищеты и экономической зависимости. Достойное существование предполагает нечто большее. Это — международная безопасность, экологическая безопасность, свобода от всех видов насилия, в том числе от духовного и информационного. Эти требования — общие для всех людей, а не для конкретных государств.

Современное государство не только решает задачи своей нации, но и несет ответственность перед мировым сообществом. Авария на атомной электростанции одного государства имеет трагические последствия для другого государства. Взрыв на атомной подводной лодке отравляет мировой океан. Таким образом, требование достойного существования носит международный характер, и социальное государство — новое явление, касающееся всех государств мирового сообщества.

В предыдущих общественно-экономических формациях государство имело две стороны. Оно обеспечивало соблюдение интересов элиты, стоящей у власти, и решало общесоциальные вопросы. В настоящий период доля общесоциальных забот превышает долю корыстных интересов элиты. Государство неизбежно становится социальным. Поэтому в Конституции Российской Федерации наше государство провозглашается одновременно и правовым, и социальным государством, которое призвано обеспечивать права всех трех «поколений прав».

§ 51. Условия формирования социального государства в России

В ст. 7 Конституции Российской Федерации, провозглашающей Россию социальным государством, говорится о том, что ее политика «направлена на создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека».

Для функционирования социального государства создаются и приводятся в движение разнообразные механизмы. Они определяются и внедряются в жизнь в первую очередь социальной политикой. В социальном государстве социальная политика — главная задающая компонента, ключевой ресурс, активно влияющий на экономику и обеспечивающий ее развитие.

Социальная политика осуществляется в таких основных сферах социальных отношений как:

- оплата и охрана труда;
- рынок труда, занятость и безработица;
- регулирование доходов и потребления товаров массового спроса;

- пенсионное обеспечение;
- социальное обслуживание;
- социальное вспомоществование и предоставление адресной социальной помощи;
- социальное страхование;
- обеспечение жильем;
- образование и профессиональная подготовка;
- наука;
- здравоохранение и т.д.

Проводя социальную политику, важно не забывать ни одно из ее направлений, выделяя на определенных этапах наиболее приоритетные из них — образование, наука, здравоохранение.

Принципами социальной политики являются:

- принцип социальной справедливости;
- принцип индивидуальной ответственности;
- принцип социальной солидарности;
- принцип социального партнерства;
- принцип социальной компенсации;
- принцип социальных гарантий;
- принцип субсидиарности.

В качестве механизма социальной политики важная роль принадлежит государственным социальным стандартам, т.е. устанавливаемым государством нормам и нормативам, обеспечивающим реализацию гарантированных Конституцией Российской Федерации социальных прав граждан. В России действует такой государственный стандарт, как минимальный размер оплаты труда (МРОТ). Предусмотрены социальные стандарты в таких областях, как обеспечение занятости и помощи безработным, пенсионное обеспечение, обеспечение населения товарами и услугами массового спроса, обеспечение населения жильем, социальная помощь и социальное обслуживание населения, образование, наука, здравоохранение, экологическая безопасность и т.д.

Базисным механизмом функционирования социального государства является его экономическая политика, уровень и состояние социального рыночного хозяйства, обеспечивающие реальное выполнение социальных обязательств государства перед своими гражданами. Специфика России заключается в том, что реформы проводятся сверху. При решении вопроса о границах вмешательства государства в экономику страны необходимо придерживаться поиска баланса между свободной рыночной экономикой и сильным государственным воздействием на ее развитие.

В последнее время авторитет России как социально-правового государства значительно возрос на международной арене. Об этом свидетельствует активность России в деле укрепления международной безопасности, в решении общих продовольственных, экологических и культурных проблем.

Вопросы для повторения

1. Какие права человека защищает социальное государство?
2. Что такое достойное существование?
3. Дайте определение социальной политики государства.
4. Каковы особенности формирования социального государства в России?

Рекомендуемая литература

Корнев А.Ф. Формирование теории правового и социального государства в России. — М., 2002.

Лазарев В.В., Липень С.В. Теория права и государства. — М., 2010.

Радько Т.Н. Хрестоматия по теории государства и права. — М., 2009.

Холостова Е.И. Социальная политика. — М., 2001.

Хропанюк В.Н. Теория государства и права. — М., 2010.

СУЩНОСТЬ И ПОНЯТИЕ ПРАВА

§ 52. Отличие норм права от других социальных норм

Как говорилось в главе 4 «Причины возникновения государства и права», до возникновения государства не было четкого различия норм, регулирующих отношения людей с высшими силами, друг с другом и с природой. Регулировал отношения людей обычай, в котором все эти нормы выступали в нераздельном единстве. С появлением государства обособляются нормы права, морали и религии. Их дальнейшее развитие продолжается в рамках различных социальных институтов, в которых новые поколения людей имеют возможность к ним приобщиться. (Под термином «институт» понимается определенная обособленность каких-либо социальных явлений, имеющих свою структуру и задачи.) Главный институт, в котором оформляется право, называется государством (хотя само по себе право также является социальным институтом); институт, в котором развивается мораль, — семья; институт, в котором люди приобщаются к религии, — церковь.

Нормы права регулируют такие отношения людей, которые представляют собой **особенное** в системе взаимосвязей людей в обществе наряду с **единичным** (моралью) и **всеобщим** (политикой). С нашей точки зрения, именно это определяет их отличие от других регуляторов социальной жизни и те требования, которые к ним предъявляются.

В основе морали лежит отношение одного человека к другому вне зависимости от того, связаны ли они каким-либо общим делом, общим интересом. Один человек принимает другого просто на основании того, что другой человек обладает такой же ценностью, как и он. При этом он ожидает, что и его ценность будет признана безусловно. То есть моральные отношения носят безусловный характер.

Право предполагает партнерские отношения людей, их взаимосвязь. Эти отношения уже требуют наличия определенных условий. Одним из условий таких отношений является совместное

обязательство сторон. Люди, вступающие в отношения друг с другом, должны договориться о правилах. Но все люди разные, поэтому им необходимо прийти к определенному компромиссу. Право уже в Древней Греции считали масштабом, мерилom отношений между людьми. Мораль тоже регулирует отношения между людьми, но сущность правовых отношений заключается в том, что в их основе лежит *общая воля*.

Выделяют разные области взаимоотношений людей: это деловые, трудовые, семейные, по поводу купли-продажи, пользования материальными вещами и т.д., поэтому современное право делится на такие отрасли, как гражданское, трудовое, семейное и т.д.

Политические отношения — это тоже обязательственные отношения, но только не по поводу частных интересов, а по поводу всеобщего интереса. Поэтому право уже в Древнем Риме делилось на частное и публичное.

Нормы, регулирующие различные отношения в обществе, с момента образования государства разделились, но они продолжали оказывать влияние друг на друга на протяжении всей истории человечества. Хотя, по нашему мнению, религиозные нормы нельзя отнести к социальным, их влияние на формирование социальных норм было весьма значительным в определенные периоды истории. Русский философ XIX в. В. С. Соловьев в своем труде «Оправдание добра» доказывает, что отношение человека к другим людям и к природе будет зависеть от того, как человек понимает свое отношение к Богу. Если человек считает Бога своим отцом, то к другим людям он будет относиться, как к своим братьям, а его отношение к природе, как к творению Бога, будет не потребительским, а ответственным, бережным.

Особенно большое влияние на формирование социальных норм религия оказывала в Средние века. Церковь и государство были тесно связаны. Монарха считали посланником Бога. Интересы личности были подчинены интересам государства. В основе правил поведения, санкционированных государством, лежали религиозные заповеди. Мораль, которая формировалась в семье, также определялась религией. Выполнение правовых и политических норм осознавалось как религиозный долг, т.е. исполнялось личностью добровольно.

Во время господства атеистического мировоззрения большое влияние на другие социальные нормы стало оказывать право. Авторы современной учебной литературы отмечают, что ценность права заключается в том, что оно является выразителем справедливости; средством утверждения нравственных начал в обществе, воспитания населения, формирования прогрессивной культуры, обновления общества; инструментом перехода к новым экономическим и политическим отношениям.

В современной учебной литературе различие социальных норм не связывают с их местом в структуре взаимосвязей человека в обществе. Они анализируются вне связи с тем, регулируют ли они отношения людей как индивидуальностей или как членов особой группы, в которой они связаны установленными правилами поведения, или определяют их отношение ко всеобщему. Источником всех социальных норм считают одинаковые для всех общественные отношения. Различаются же социальные нормы по происхождению, по форме выражения, по сфере действия, по степени детализации, по способу обеспечения, по тенденции развития.

В учебнике В. В. Лазарева и С. В. Липеня «Теория государства и права» представлена следующая классификация социальных норм.

Нормы права — правила поведения, установленные и обеспечиваемые государством.

Нормы морали — правила, складывающиеся в соответствии с представлениями людей о добре и зле, справедливости и несправедливости, чести и бесчестии.

Обычаи (традиции, обряды, ритуалы, деловые обыкновения) — правила, складывающиеся исторически и вследствие их многократного применения вошедшие в привычку людей.

Корпоративные нормы — правила поведения, издаваемые организациями или сложившиеся в организациях и распространяющиеся на их членов.

К корпоративным нормам В. В. Лазарев и С. В. Липень причисляют и религиозные нормы. Если считать религию объединением людей по интересам, то с этим можно согласиться. Но если ее считать врожденной потребностью рода человеческого в определении того, что реально выше его, то, на наш взгляд, религиозные нормы нельзя считать социальными, так же как и технические нормы, которые определяют отношение людей не к людям, а в первом случае — к Богу, а во втором — к материальным вещам. Выполнение религиозных заповедей осознается как выполнение воли Бога, его требований к человеку. Религиозные заповеди вытекают не из требований людей друг к другу, не из интересов их совместной пользы, а из любви к Богу. Например, такие требования, как «не мстите за себя», «кто посмотрит на женщину с вожделением, тот уже прелюбодействует с ней», противоречат естественной природе человека. Они могут быть выполнены только из желания получить сверхъестественную награду от Бога.

В указанном учебнике В. В. Лазарева и С. В. Липеня приводятся следующие различия указанных социальных норм.

По происхождению. Нормы права издаются государственными органами. Корпоративные нормы вырабатываются соответствующими организациями. Нормы нравственности и обычаи возникают постепенно в процессе развития общества.

По форме выражения. Нормы права фиксируются в официально издаваемых органами государства нормативных актах. Это свойство принято называть формальной определенностью права. Иные социальные нормы этим свойством не обладают. Они либо существуют в сознании людей, либо могут быть записаны в различных источниках, не имеющих официального характера.

По сфере действия. Нормы права распространяют свое действие на всех лиц, находящихся в пределах территории государства. Обычай и корпоративные нормы имеют локальный характер, т.е. распространяются на относительно узкий круг лиц (род, племя, члены организации), а не на определенную территорию.

По степени детализации. Нормы права как правила поведения в конкретной ситуации отличаются достаточно большой степенью подробностей. Нормы же морали не содержат строгих и детализированных правил, а являются общими принципами, которым стараются следовать люди в своем поведении.

По способу обеспечения. Все социальные нормы в своей массе соблюдаются и исполняются добровольно, под влиянием сознательности и внутренней убежденности людей. Но за нормами права в случае их неисполнения стоит возможность государственного принуждения. Внешние гарантии соблюдения иных социальных норм в большинстве случаев — сила общественного мнения, возможность применения мер общественного воздействия.

По тенденции развития. Устаревшие нормы права легко заменить на новые, издав соответствующий нормативный акт. Обычай и нормы морали более консервативны, складываются не сразу и быстро не исчезают¹.

§ 53. Практическое значение разработки категории «сущность права»

Напомним, что категория «сущность» обозначает совокупность наиболее важных, устойчивых свойств предмета или явления. Какие свойства предмета исследователь считает главными, во многом зависит от времени, в котором этот ученый творит, от его положения в обществе, от задач практики.

Как отмечалось в главе 7 «Современные подходы к пониманию права», различие в понимании права в разные периоды истории было связано с различиями мировоззрения, с тем, как понималась сущность человека.

Понимание сущности права всегда имело практическое значение. Оно рассматривалось не само по себе, а в связи с необходимостью государственного строительства.

¹ См.: Лазарев В.В., Липень С.В. Теория государства и права. — М., 2001.

Когда сущность права стали понимать как естественные права личности, были пересмотрены отношения личности и государства. Если до этого периода преобладал общий интерес над личным, то теперь стал главенствующим интерес личности. Вмешательство государства в частную жизнь личности ограничивалось. В Западной Европе началось формирование гражданского общества и были заложены основы государства господства права.

Понимание сущности права как воли господствующего класса, возведенной в закон, привело к построению государства диктатуры пролетариата. Такое государство осуществляло свой контроль всех сфер жизни людей, навязывало единую идеологию, обедняя духовную жизнь общества.

С XVIII в. в Западной Европе под сущностью человека стали признавать его творческую активность, способность к целенаправленному действию. Условия, которые дают человеку возможность реализовать свой творческий потенциал, называются *свободой*. Обеспечение таких условий стало считаться сущностью права.

В понятие свободы входит понятие безопасности и значимости индивида. Угроза индивиду в обществе может исходить как от других индивидов, так и от государственной власти. Защитить его призван закон. Но закон может выражать волю не всего населения страны, а волю того класса, той элиты, которая оказалась у власти.

Наш современник и соотечественник В. С. Нерсисянц считает, что сущностью права являются его формальное равенство, свобода и справедливость. Такое понимание сущности права помогает отличить правовой закон от неправового. Неправовой закон способен подменить нормы права другими нормами, например религиозными или моральными, которым придается в таком случае всеобщий и обязательный характер.

Разработка категории «сущность права», выделение его признаков дают возможность избежать многих ошибок, допускаемых ранее в регулировании общественных отношений, помогают определить пределы вмешательства государства в личную жизнь граждан, выделить те сферы человеческой жизни, которые не поддаются регулированию правом. А. Б. Венгеров приводит такие примеры смешивания права с моралью, как запрет на браки с иностранцами, планирование научной и творческой деятельности под угрозой государственного наказания и т. д.

Формальное равенство присуще, по мнению В. С. Нерсисянца, только праву, с помощью именно этого свойства права можно отличить правовые нормы от неправовых.

В последние годы в России разрабатывается теория социального государства. Дальнейшая разработка категории «сущность права» в Российской Федерации связана с практическими задачами построения социального государства, с возможностями права в решении проблем переходного периода. В связи с этим приобре-

тает немаловажное значение изучение наследия Г. В. Ф. Гегеля. Гегель исследовал право в развитии. По его учению, право — это развитие идеи свободы. Гегель пришел к выводу, что свобода в обществе может быть достигнута только при том условии, что люди осознают свою взаимозависимость. Сущность права по Гегелю — это волевое отношение людей, т. е. отношение сознательно-го ограничения своих интересов в пользу другого человека. Право призвано гарантировать достойный уровень жизни каждому, обеспечивать в обществе социальную справедливость. Нормы права, законы должны приниматься с учетом того, что в обществе есть люди, которые не могут самостоятельно обеспечить себе достойное существование и нуждаются в помощи других людей.

Делая вывод, можно сказать, что **сущность права состоит в его социальном назначении — в регулировании общественных отношений, в организации управления обществом** (В. В. Лазарев, С. В. Липень).

§ 54. Два подхода к определению права. «Узкое» и «широкое» понимание права

Определение и понимание права на сегодняшний день является одной из ключевых проблем юриспруденции. Среди ученых нет единства в понимании права. В отечественной юридической науке в последние десятилетия сложилось два подхода к определению права. Их принято называть «узким» и «широким» пониманием права.

«Узкое» понимание права предполагает, что нормы права содержатся только в нормативных актах, которые издаются государственными органами. Правоприменительная практика не должна выходить за пределы официального писаного права. «Узкое» понимание права дает следующее его определение: **«Право — это система общеобязательных, установленных и обеспечиваемых государством норм, предназначенных для регулирования отношений в обществе»** (В. В. Лазарев, С. В. Липень). Из этого определения вытекают следующие признаки права.

1. Право состоит из норм — правил поведения, регулирующих общественные отношения.
2. Право состоит из дозволений, запретов, обязываний.
3. Право имеет общий характер. Оно регулирует не конкретную ситуацию, а распространяет свое действие на всех, кто оказался в определенных условиях, в определенном качестве.
4. Право характеризуется неоднократностью и длительностью действия.
5. Право — это не просто совокупность норм, а определенная их система.

6. Право устанавливается государственными органами.

7. Право обязательно для исполнения теми гражданами, организациями или органами государства, которым оно адресовано.

8. Реализация права гарантирована государством.

9. Право — система формально определенных норм, содержание которых выражено в тексте нормативного акта.

Пользуясь нормативным пониманием права, удобно регулировать общественные отношения с помощью правовых норм, содержащихся в издаваемых государством нормативных актах.

К недостаткам нормативистского понимания права относятся следующие.

1. Нормативный акт через определенное время перестает соответствовать развивающимся общественным отношениям. В этом случае общественные отношения регулируются правовыми нормами, содержащимися в других источниках права.

2. В процессе реализации права возникают трудности, связанные со способами изложения правовых норм в нормативных актах.

3. Существуют такие правовые нормы, реализация которых зависит в некоторой степени от лица, применяющего данные нормы. Это характерно для норм, которые носят управомочивающий или рекомендательный характер.

Вследствие этого правовые нормы, содержащиеся в нормативных актах, конкретизируются и дополняются правовыми нормами, содержащимися в других источниках права.

Второй подход понимает право более широко, как меру свободы личности. Он вытекает из практических требований к праву. «Широкое» понимание права считает источниками права наряду с официальным нормативным актом также судебный и административный прецедент. Оно формулируется следующим образом: *«Право — это регулятивная система, которая с помощью формально установленных или закрепленных норм (правил поведения), выраженных в нормативных актах, судебных прецедентах, других формах и обеспеченных возможностью государственного принуждения, воздействует на общественные отношения с целью их упорядочения, стабилизации либо социально необходимого развития»* (В. В. Лазарев, С. В. Липень).

§ 55. Функции права

Сущность права конкретизируется в его функциях, которые представлены на схеме 10.

Благодаря осуществлению своих юридических функций право может влиять на все сферы жизни общества.

Регулятивная функция является наиболее важной юридической функцией права. С помощью этой функции координируются



социальные взаимосвязи, устанавливаются позитивные правила поведения в обществе.

Регулятивно-статистическая функция устанавливает запреты, предписания воздерживаться от посягательства на определенные общественные отношения, вести себя пассивно.

Регулятивно-динамическая — обязывает совершать определенные активные действия. Благодаря регулятивно-статистической функции закрепляются определенные общественные отношения, благодаря регулятивно-динамической — обеспечивается развитие соответствующих общественных отношений.

Охранительная функция права — это направление правового воздействия, нацеленное на охрану общественных отношений, урегулированных правом. Эти функции более подробно будут рассмотрены в других темах.

В Российской Федерации право выполняет также следующие основные социальные функции.

Политическая функция права главным образом проявляется в действии права на государство как на определяющий элемент в политической структуре общества. Она проявляется в том, что:

- право воздействует на государство при его взаимоотношениях с населением, с отдельной личностью. Граждане воздействуют на государство с помощью права;

- право легализует государственную деятельность, обеспечивает дозволенность охранительных и принудительных мер государства. Государственная деятельность посредством права вводится в строгие рамки юридических требований, приобретает юридическую форму;

- посредством права определяются границы деятельности государства, обозначающие пределы вмешательства в частную жизнь граждан;

– право закрепляет специфические интересы наций и народностей, т.е. воздействует на государственную власть в ее взаимоотношениях с нациями и народностями;

– правовая форма обеспечивает возможность осуществления действенного контроля за деятельностью государственного аппарата и тем самым создает юридические гарантии ответственного поведения государства перед населением;

– право является основным средством легитимизации государственного принуждения, определяет основания, пределы и формы государственного принуждения.

Отказ от использования государством права имеет экономические, политические и нравственные последствия, ослабляет государственную власть и создает предпосылки для революционной смены существующего строя.

В Российской Федерации в период строительства правового государства, перехода к рыночному регулированию экономики **экономическая функция** права приобретает особенное значение.

В Конституции Российской Федерации 1993 г. законодательно закреплено право гражданина на частную собственность, на предпринимательскую деятельность. В рамках законодательства предприниматель свободен в выборе сферы предпринимательской деятельности. Неурегулированность правом предпринимательской деятельности может привести к ряду серьезных отрицательных последствий: к экологическим катастрофам, к криминализации экономических отношений, к экономическим кризисам, которые могут привести к социальным потрясениям.

В процессе правотворческой деятельности и в ходе реализации права государство осуществляет свой контроль в сфере экономики. К прямому контролю относятся финансовый, экологический, санитарный, пожарный контроль, контроль за мерой весов и денежной единицей, контроль за качеством продукции. Косвенно государство осуществляет контроль в экономической сфере с помощью льгот, налогов и ценовой политики, регулирования занятости населения, профессиональной подготовки, влияния на развитие инфраструктуры, информационное обеспечение и т.д.

В последние годы происходит формирование мирового права. Основой его являются интернационализация экономических отношений, деятельность транснациональных промышленных компаний и международная торговля. В многосторонних и двусторонних соглашениях государства, в национальных законодательствах появляются нормы, регулирующие предпринимательство, конкуренцию, торговлю в международном масштабе. Устанавливаются нормы, ограничивающие монополизм, злоупотребления в партнерских отношениях, обман потребителей и т.д. Отлаживаются процедуры и меры ответственности.

Воспитательная функция права заключается, во-первых, в формировании правовой культуры, в ликвидации правового нигилизма представителей власти, в создании условий, в которых невозможны злоупотребление правом, пренебрежение правами граждан.

Во-вторых, право определяет меры юридической ответственности. Установление законных мер юридической ответственности является профилактикой отступления от нее со стороны тех, кто способен на совершение правонарушений. Тем самым оно способствует повышению общего уровня культуры в обществе.

§ 56. Принципы права

Принципы права — это основополагающие идеи, на которых базируется та или иная правовая система. В них отражается понимание сущности права. Выделяют общеправовые, межотраслевые и отраслевые принципы.

Общеправовые принципы действуют во всех отраслях права. К ним относятся:

- справедливость;
- юридическое равенство граждан перед законом и судом;
- гуманизм;
- демократизм;
- единство прав и обязанностей;
- федерализм;
- законность;
- сочетание убеждения и принуждения и др.

Принцип справедливости наиболее важный для права. Слово «юстиция» в переводе с латинского языка означает справедливость. Этот принцип предполагает соответствие между деянием и воздаянием, между заслуженным поведением и поощрением, между преступлением и наказанием.

Принцип юридического равенства граждан перед законом и судом закреплен в ст. 19 Конституции Российской Федерации: «1. Все равны перед законом и судом. 2. Государство гарантирует равенство прав и свобод человека и гражданина независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения... 3. Мужчина и женщина имеют равные права и свободы и равные возможности для их реализации».

Принцип гуманизма сформулирован в Конституции и законах, в которых закреплены права и свободы человека и гражданина, запрещены различные деяния, посягающие на человеческое достоинство.

Принцип демократизма означает, что в правовых нормах должны быть закреплены механизмы и институты представительного и непосредственного народовластия, с помощью которых граж-

дане могут участвовать в управлении государственными и общественными делами, защищать свои права и свободы.

Принцип единства прав и обязанностей означает, что нет и не может быть прав без обязанностей и обязанностей без прав.

Принцип федерализма присущ только тем правовым системам, которые существуют в федеративных государствах, и означает, что в данном обществе действуют две системы законодательства.

Принцип законности означает систему требований общества и государства, состоящую в точной реализации норм права всеми и повсеместно.

Принцип сочетания убеждения и принуждения в праве присущ различным социальным регуляторам. Главная задача законодателя — найти оптимальное сочетание мер убеждения и принуждения.

К **межотраслевым принципам** относятся те, которые характеризуют наиболее существенные черты нескольких отраслей права. К ним относятся:

- принцип неотвратимости ответственности;
- принцип состязательности и гласности судопроизводства;
- принцип равенства сторон.

К **отраслевым принципам** относятся те, которые действуют только в рамках одной отрасли права:

- принцип всеобщности защиты гражданских прав;
- презумпция невиновности;
- свобода труда.

Вопросы и задания для повторения

1. Чем нормы права отличаются от других социальных норм?
2. Для чего разрабатывается категория «сущность права»?
3. Почему в разные эпохи было различное понимание сущности права?
4. В чем недостатки «узкого», нормативистского понимания права?
5. Дайте характеристику функциям права.
6. Назовите виды принципов права Российской Федерации.

Рекомендуемая литература

- Алексеев С.С. Право на пороге нового тысячелетия. — М., 2000.
 Венгеров А.Б. Теория государства и права. — М., 2011.
 Лазарев В.В., Липень С.В. Теория государства и права. — М., 2010.
 Проблемы общей теории права и государства / под ред. В.С.Нерсеянца. — М., 2008.
 Современные концепции правопонимания. Материалы «круглого стола». Санкт-Петербург, 21 декабря 2004 г. — СПб., 2005.
 Честнов И.Л. Правопонимание эпохи постмодерна. — СПб., 2003.

Глава 18

ИСТОЧНИКИ (ФОРМЫ) ПРАВА

§ 57. Понятие и виды источников (форм) права

В этой главе нас будет интересовать вопрос: где фиксируются правила поведения или нормы права, откуда они исходят или где «живут»?

Предварительно следует заметить, что термин «источник права» имеет различное содержание.

Формирование правовых норм зависит от материальных условий жизни общества, от формы собственности в этом обществе, интересов и потребностей людей. В этом смысле говорят о *материальном* источнике права.

Формирование нормы права в определенном обществе зависит также от правовых учений и доктрин, от правового сознания. В этом смысле говорят об *идеологическом* источнике права.

В данной главе нас будет интересовать вопрос: в какой *форме* закрепляются правила поведения в данном обществе? Ее принято называть *юридическим источником права*.

В формально-юридическом значении под **источником права** понимают *внешнюю форму существования правовых норм*. В этом смысле мы говорим о следующих видах источников (форм) права:

- нормативно-правовой акт государственного органа;
- нормативный договор;
- судебный прецедент;
- правовой обычай;
- религиозные тексты,
- идеи и доктрины;
- общие принципы права.

Нормативно-правовой акт — это акт правотворческой деятельности компетентных государственных органов, который устанавливает, изменяет или отменяет нормы права. Нормативно-правовой акт принимается в определенном порядке компетентным государственным органом. В нем содержатся нормы права. Нормативно-правовой акт носит государственно-властный характер, охраняется средствами государственного принуждения. Нормативный акт обладает юридической силой, т.е. действует реально, фактически порождает юридические последствия. Нормативный акт документально оформлен, имеет ус-

тановленную форму и реквизиты. Правовые нормы, которые содержатся в нормативно-правовых актах, называются писанным правом.

Нормативный договор — это соглашение двух или более сторон, в результате которого устанавливаются, изменяются или отменяются нормы права. Нормативные договоры могут называться по-разному: контрактами, соглашениями, договоренностями. Нормативный договор представляет собой добровольное волеизъявление сторон, акт сознательного поведения людей. Элемент добровольности в принятии на себя обязанности следовать установленным правовым нормам обязателен. Одностороннее невыполнение норм договора влечет за собой наказание. Нормативные договоры распространены в международном, конституционном, гражданском, трудовом праве.

Судебный прецедент — это решение по конкретному делу, являющееся обязательным для судов той же или низшей инстанции при решении аналогичных дел либо служащее примерным образцом толкования закона. Для судебного прецедента как источника права характерны казуистичность, множественность, противоречивость и гибкость. *Казуистичность* означает, что прецедент всегда максимально конкретен, максимально приближен к фактической ситуации. Он вырабатывается на основе решения конкретных, единичных случаев, называемых казусами. Такая характеристика как *множественность* говорит о том, что существует большое количество инстанций, которые могут создавать прецеденты. Решения разных судебных инстанций по сходным делам могут значительно отличаться друг от друга. Это определяет *гибкость* судебного прецедента как источника права.

Правовой обычай — это правило поведения, сложившееся вследствие фактического его применения в течение длительного времени, нигде в официальных документах не записанное, но признаваемое государством. Обычай закрепляет то, что складывалось в результате длительной общественной практики. Обычай может отражать наряду с духовными ценностями народа также и его предрассудки. Поэтому государство одобряет одни обычаи и запрещает другие. Обычай применяется в рамках сравнительно небольших групп людей.

Разновидностью правового обычая являются *деловые обыкновения*. Это такие правила поведения, которые сложились на основе постоянного и единообразного их применения в практической деятельности государственных органов, коммерческих и некоммерческих негосударственных организаций. Деловые обыкновения закрепляют определенный порядок ведения дел. Деловые обыкновения как источники права существуют в гражданском и морском праве. Примером международного обычая может служить дипломатический этикет.

Религиозные тексты как источники права в настоящее время наиболее характерны для мусульманского права. К ним относятся Коран и Сунна.

Идеи и доктрины — это компетентные суждения ученых-юристов по какой-либо правовой проблеме. На определенных этапах развития общества юридическая наука выступала в качестве источника права.

Общие принципы права — это принципы справедливости, доброй совести, социальной направленности права и т. д. В правоприменительной практике иногда возникают ситуации, когда необходимо юридическое решение проблемы, но в законодательстве нет соответствующей нормы права. Тогда дело может быть разрешено на основе принципов права, по справедливости, как она понимается в данном обществе.

Иногда говорят о правосознании как о самостоятельном источнике права.

§ 58. Источники права в Российской Федерации

В каждом государстве может быть несколько источников права. В Российской Федерации в основном действуют три источника права:

- нормативный договор;
- обычаи делового оборота;
- нормативно-правовой акт.

В современных условиях в России увеличивается роль **нормативных договоров**. Они получают распространение в конституционном, трудовом, гражданском, административном праве и в других отраслях права.

В отличие от нормативно-правовых актов, принимаемых государственными органами, нормативные договоры являются результатом соглашения между равноправными субъектами по поводу деятельности, представляющей их общий интерес. Важное место среди договоров нормативного содержания имеют международные договоры.

Договоры устанавливают нормы права и в российском трудовом праве. Примером может служить коллективный договор, регулирующий трудовые, социально-экономические и профессиональные отношения между работодателем и работниками на предприятии, в учреждении, организации.

В Российской Федерации согласно ст. 5 Гражданского кодекса Российской Федерации некоторые имущественные отношения могут регулироваться **обычаями делового оборота**, т. е. сложившимися и применяемыми в какой-либо области предприниматель-

ской деятельности правилами поведения, не предусмотренными законодательством.

Наиболее характерен для Российской Федерации **нормативно-правовой акт**.

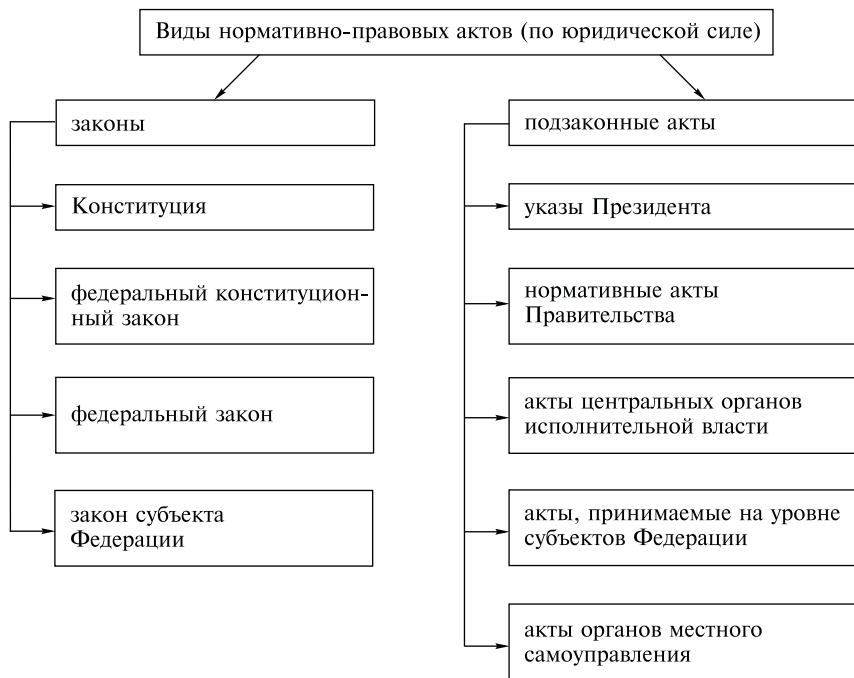
Виды нормативно-правовых актов (по юридической силе) представлены на схеме 11.

Все нормативно-правовые акты принято делить на законы и подзаконные акты. Ведущее место в системе нормативных актов имеют законы. Остальные акты издаются на основе и во исполнение законов и потому называются подзаконными актами.

Высшей юридической силой среди нормативных актов обладает Конституция Российской Федерации. Она определяет организацию государственной власти, закрепляет основы конституционного строя, федеративных отношений, основные права и обязанности граждан.

Конституция Российской Федерации представляет собой юридическую базу для всего действующего законодательства. Все другие нормативные акты развивают и детализируют основополагающие установления Конституции. Они должны соответствовать Конституции.

Схема 11



§ 59. Понятие, виды, структура законов

Закон — это нормативный акт, принятый в особом порядке органом законодательной власти или референдумом, выражающий государственную волю и регулирующий наиболее важные общественные отношения.

Схема 12 дает представление о видах законов.

По юридической силе законы делятся на конституционные и обыкновенные. К **конституционным** относятся законы, вносящие изменения и дополнения в Конституцию, а также законы, необходимость издания которых предусмотрена непосредственно Конституцией.

Обыкновенные законы делятся на кодификационные и текущие. К **кодификационным** законам относятся Основы законодательства Российской Федерации — это федеральный закон, который устанавливает принципы и определяет общие положения регулирования определенных отраслей права или сфер общественной жизни. Кодекс — это закон кодификационного характера, в котором объединены на основе единых принципов нормы, достаточно детально регулирующие определенную область общественных отношений. Кодекс чаще всего относится к какой-либо одной отрасли права: например, Уголовный кодекс, Гражданский процессуальный кодекс.

Схема 12



В зависимости от сферы действия в федеральном государстве различают законы **федеральные** и законы **субъектов Федерации**.

По субъектам, их принимающим, законы делятся на **принятые на референдуме; принятые Федеральным Собранием Российской Федерации; принятые представительными органами власти субъектов Федерации**.

По предмету правового регулирования различают законы **гражданские, уголовные, уголовно-процессуальные, законы о труде** и т.д.

Закон имеет следующие признаки.

1. Важной отличительной чертой закона является то, что в нем всегда содержатся юридические нормы. Этим он отличается от постановлений, деклараций, посланий, обращений.

2. Законом регулируются наиболее важные отношения в обществе.

3. Закон обладает высшей юридической силой в правовой системе страны. Нормы, содержащиеся в актах других видов, основываются на нормах законов, являются производными от них.

4. Закон принимается только высшим представительным органом государственной власти — парламентом страны.

5. Закон принимается в особом порядке, предусмотренном конституцией и регламентом парламента.

6. Никто не вправе отменить или изменить закон, кроме органа, который его принял.

7. Соблюдение закона должно быть обязательным для всех.

Закон имеет особую структуру, состоит из определенного набора элементов. Закон имеет следующие реквизиты.

1. Название органа, принявшего закон. От уровня государственного органа, принявшего закон, зависит юридическая сила последнего.

2. Название закона. Указывает на круг общественных отношений, для урегулирования которых он принят.

3. Номер и дата принятия закона. Необходимы для индивидуализации закона.

4. Преамбула. В ней указываются мотивы, цели и задачи принятия закона.

5. Нормативно-правовое содержание закона, разделенное на разделы, главы, статьи.

6. Указания на вступление закона в силу и отмену иных нормативно-правовых актов, ранее регулировавших данные общественные отношения.

7. Подпись соответствующего должностного лица.

§ 60. Подзаконные нормативные акты

Подзаконный нормативный акт — это акт, изданный на основе и во исполнение закона.

Подзаконные нормативные акты обладают меньшей юридической силой, чем законы. Они применяют общие положения законов к конкретной ситуации.

Подзаконные нормативные акты делятся на общие, местные и внутриорганизационные.

Действие общих подзаконных актов распространяется на всю территорию страны. К ним относятся: указы Президента, нормативные акты Правительства и акты центральных органов исполнительной власти.

Указы Президента. Они могут иметь нормативный характер. Президенту дано право утверждать своими указами положения о министерствах, ведомствах и других государственных органах. Указы Президента как подзаконные акты не могут противоречить Конституции и законам Российской Федерации.

Нормативные акты Правительства. Правительство Российской Федерации издает постановления и распоряжения. *Распоряжения* обычно содержат конкретные предписания, т. е. являются актами индивидуального характера. *Постановления* издаются по наиболее важным вопросам хозяйственного и культурного строительства. Они имеют общий характер, содержат нормы права. Постановления Правительства Российской Федерации подписываются Председателем Правительства Российской Федерации и подлежат официальному опубликованию не позднее 15 дней со дня принятия.

Акты центральных органов исполнительной власти. Центральными органами исполнительной власти являются министерства и ведомства. Их акты регулируют отношения, складывающиеся внутри систем этих органов. Нормативными обычно являются инструкции и постановления. С 15 мая 1992 г. введена государственная регистрация нормативных актов министерств и ведомств, затрагивающих права и законные интересы граждан или носящих межведомственный характер. Государственная регистрация этих актов возложена на Министерство юстиции Российской Федерации.

Местные подзаконные акты издаются органами власти на местах. Их действие ограничено подведомственной данному органу территорией. К местным подзаконным нормативным актам относятся решения и постановления местных органов государственной власти и решения, распоряжения и постановления местных органов управления.

Внутриорганизационные акты — это нормативно-правовые акты, издающиеся различными организациями для регламентации своих внутренних вопросов и распространяющиеся только на членов этих организаций.

Вопросы и задания для повторения

1. Какое значение имеет термин «источник права»?
2. Назовите виды юридических источников права.
3. Какие виды источников (форм) права действуют в Российской Федерации?
4. Дайте понятие нормативно-правового акта.
5. Что такое закон, какова его структура?
6. Что такое подзаконный нормативный акт?

Рекомендуемая литература

- Венгеров А.Б. Теория государства и права. — М., 2011.
- Кашанина Т.В., Кашанин А.В. Основы российского права. — М., 2003.
- Лазарев В.В., Липень С.В. Теория государства и права. — М., 2010.
- Марченко М.Н. Особенности судебного прецедента в системе романо-германского права // Государство и право. — 2006. — № 8. — С. 22.
- Марченко М.Н. Источники права. — М., 2005.
- Марченко М.Н. Судебное правотворчество и судейское право. — М., 2007.
- Научно-практический комментарий к Конституции Российской Федерации / отв. ред. В.В.Лазарев. — М., 2009.
- Общая теория права / под ред. А.С.Пиголкина. — М., 2002.

Глава 19

НОРМА ПРАВА

§ 61. Понятие нормы права

Такое явление человеческого общества, как право, предполагает, что люди, вступая в отношения друг с другом, обязаны соблюдать определенные нормы. Понимание этих норм в разных странах может быть неодинаковым. Например, в Англии и США такими нормами считаются правила судебной практики, сформулированные в связи с конкретными делами. В мусульманских странах такими нормами являются образцы поведения, данные в Священных книгах Коране и Сунне.

В России же норма права является государственным повелением, предписанием, как люди должны или могут вести себя в конкретной жизненной ситуации. Она содержится в нормативном акте.

Знание и соблюдение всеми людьми правовых норм обеспечивают каждому из них безопасность, возможность достижения своих целей, реализации себя как творческой личности.

Норма права — установленное государством и обеспечиваемое мерами государственного принуждения общеобязательное правило поведения, регулирующее общественные отношения.

Рассматривая данное определение, остановимся на следующих моментах:

а) только государство в лице специальных правотворческих органов имеет право издавать, отменять и изменять нормы права для регулирования общественных отношений;

б) неисполнение нормы права влечет за собой применение к нарушителю меры государственного принуждения; за выявление и преследование правонарушителей, а также за законное ведение судебного процесса отвечают специально созданные государственные органы (это органы дознания и следствия, суды, прокуратура);

в) право является социальной нормой, но главное его отличие — это общеобязательность, т.е. вне зависимости от желания, взглядов и традиций, вероисповедания и материального состояния человека правовые нормы будут распространять на него свое действие.

Право распространяет свое действие на все субъекты права, которые могут и несут правовые последствия действия конкретного закона. Например, Конституция Российской Федерации распространяет свое действие на всех граждан Российской Федерации, Федеральный закон «О статусе члена Совета Федерации и статусе депутата Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации»¹ будет распространять свое действие только на лиц, являющихся депутатами Государственной Думы и членами Совета Федерации (подробнее о субъектах права см. главу 20 «Правовые отношения»);

г) нормы права являются социальными нормами наравне с нормами морали, нормами обычаев, корпоративными нормами, они содержат правила поведения, регулирующие общественные отношения.

Социальные нормы оказывают влияние друг на друга, но норма права занимает главное место в системе социальных норм (это утверждение верно для стран романо-германской правовой семьи, подробнее об этом см. главу 26 «Основные правовые системы современности»).

§ 62. Признаки правовой нормы

Как уже было отмечено, кроме норм права жизнь людей регулируют другие социальные нормы. Каковы же отличия нормы права от других социальных норм? Рассмотрим эти отличия подробнее.

¹ См.: Федеральный закон от 8 мая 1994 г. № 3-ФЗ (в ред. от 5 июля 1999 г.).

1. Нормативность — норма права носит общий характер, т.е. направлена на неопределенный круг лиц; регулирует не конкретное, а общее общественное отношение, типичную ситуацию, которая только в конкретном правоотношении будет содержать в себе права и обязанности для сторон.

2. Общеобязательность.

3. Норма права установлена компетентными государственными органами.

4. В случае нарушения нормы права применяются меры государственного принуждения.

5. Системность — все нормы права образуют четкую систему, объединяясь в институты, подотрасли, отрасли. Это необходимо для удобства применения норм в конкретном случае, выявления недостатков при правотворчестве, а также при поиске необходимой нормы в процессе обучения и работы.

6. Формальная определенность — признак, говорящий о том, что норма права имеет определенное место в системе источников права (законе, подзаконном акте), она четко определена с использованием юридической техники и языка закона.

§ 63. Структура нормы права

Норма права имеет особую внутреннюю структуру, которая состоит из трех элементов.

Гипотеза — описание условия, при котором будет действовать правило поведения. Как правило, гипотеза может начинаться со слова «если» или это слово можно подставить при разборе логической структуры нормы.

Если договор дарения заключен в письменной форме, отказ от дара должен быть совершен также в письменной форме (ч. 2 ст. 573 ГК РФ).

Диспозиция — само правило поведения, которое нужно выполнить при наступлении условий, указанных в гипотезе.

Если договор дарения заключен в письменной форме, отказ от дара должен быть совершен также в письменной форме (ч. 2 ст. 573 ГК РФ).

Диспозиция может начинаться со слова «то» либо при построении логической структуры «то» можно подставить.

Если договор дарения заключен в письменной форме, то отказ от дара должен быть совершен также в письменной форме (ч. 2 ст. 573 ГК РФ).

Санкция — меры государственного принуждения, которые наступают при нарушении диспозиции. Санкции в составе нор-

мы права чаще всего встречаются в нормах уголовного и административного права.

Ведение агрессивной войны — *наказывается лишением свободы на срок от десяти до двадцати лет* (ч. 2 ст. 353 УК РФ).

Три элемента нормы права вместе встречаются крайне редко. При анализе нормы права выстраивается логическая структура нормы права. Причем иногда какой-то отсутствующий элемент нормы необходимо будет формулировать самостоятельно либо элементы нормы находятся в разных статьях нормативно-правового акта или в разных нормативно-правовых актах.

Итак, логическую структуру нормы права можно изобразить следующим образом:

если (гипотеза) — *то* (диспозиция) — *иначе* (санкция).

Логическую структуру можно изобразить и по-другому:

если (гипотеза 1) — *то* (диспозиция),
если нарушена диспозиция (гипотеза 2) — *то* (санкция).

Как правило, нормы права имеют двучленную структуру, состоящую либо из гипотезы — диспозиции (такие нормы называются *регулятивными*), либо из гипотезы — санкции (это *охранительные* нормы). Приведем несколько примеров, в которых выделены гипотеза, диспозиция и санкция. Обратите внимание, что гипотеза не обязательно находится в начале нормы. В некоторых нормах структура четко видна, в других ее приходится искать и вычленять путем анализа и построения логической структуры.

Регулятивные нормы права

Условие договора купли-продажи о товаре считается согласованным, если договор позволяет определить наименование и количество товара (ч. 3 ст. 455 ГК РФ).

Гражданин Российской Федерации в случае, если его убеждениям или вероисповеданию противоречит несение военной службы, а также в иных установленных федеральным законом случаях *имеет право на замену ее альтернативной гражданской службой* (ч. 3 ст. 59 Конституции Российской Федерации)

Трудоспособные дети, достигшие 18 лет, *должны заботиться о нетрудоспособных родителях* (ч. 3 ст. 38 Конституции Российской Федерации).

Охранительные нормы права

Угон судна воздушного или водного транспорта либо железнодорожного подвижного состава, а равно захват такого судна или состава в целях угона — *наказываются лишением свободы на срок от четырех до восьми лет* (ч. 1 ст. 211 УК РФ).

Склонение к потреблению наркотических средств или психотропных веществ — *наказывается ограничением свободы на срок до трех лет, либо арестом на срок до шести месяцев, либо лишением свободы на срок от двух до пяти лет* (ч. 1 ст. 230 УК РФ).

Наличие структуры отличает норму права как от индивидуального предписания, которое рассчитано на однократное действие, так и от общих принципов права. В общих принципах права не выделяются гипотеза и санкция, поэтому они регулируют отношения без особой определенности.

§ 64. Классификация норм права

Чтобы легче было ориентироваться в большом количестве норм права, ученые разработали классификации норм права с различными основаниями. Остановимся на некоторых из них. В табл. 1 показано деление норм права на типичные и нетипичные, далее следует пояснение с примерами из действующего законодательства.

Логическая структура нормы права состоит из трех членов, но существуют и нормы, в которых невозможно выделить гипотезы, диспозиции и санкции. Итак, первой классификацией будет в зависимости от роли в регулировании общественных отношений, от назначения в обществе деление норм на типичные и нетипичные.

Типичные нормы — собственно нормы-предписания, в которых содержатся правила поведения. Типичные нормы делятся на два вида: регулятивные и охранительные.

Регулятивные нормы — устанавливают права и обязанности граждан, имеют структуру «гипотеза — диспозиция», как правило, содержатся в Гражданском кодексе, Семейном кодексе, Жилищном кодексе и т.п. В гипотезе регулятивных норм не содер-

Таблица 1

Типичные (нормы-предписания)			Нетипичные									
регулятивные нормы		охранительные нормы	специализированные нормы			обслуживающие нормы						
обязывающие нормы	запрещающие нормы	управомочивающие нормы	абсолютно-определенные нормы	относительно-определенные нормы	альтернативные нормы	нормы-основы	нормы-принципы	нормы-цели	общеакрепительные нормы	нормы-определения	оперативные нормы	коллизийные нормы

жится нарушение. В свою очередь регулятивные нормы делятся на обязывающие, запрещающие и управомочивающие.

Обязывающие нормы — содержат слова «обязан», «должен», «подлежит» и др.

Трудоспособные дети, достигшие 18 лет, *должны* заботиться о нетрудоспособных родителях (ч. 3 ст. 38 Конституции Российской Федерации).

При прекращении договора аренды здания или сооружения арендованное здание или сооружение *должно* быть возвращено арендодателю с соблюдением правил, предусмотренных пунктом 1 настоящей статьи (ч. 2 ст. 655 ГК РФ).

Запрещающие нормы содержат слова «не вправе», «не допускается», «запрещается» и др.

Подрядчик, ненадлежащим образом выполнивший работы, *не вправе* ссылаться на то, что заказчик не осуществлял контроль и надзор за их выполнением, кроме случаев, когда обязанность осуществлять такой контроль и надзор возложена на заказчика законом (ч. 4 ст. 748 ГК РФ).

Управомочивающие нормы содержат слова «может», «вправе», «имеет право».

Имущество, которое отчуждается под выплату ренты, *может быть* передано получателем ренты в собственность плательщика ренты за плату или бесплатно (ч. 1 ст. 585 ГК РФ).

Охранительные нормы устанавливают последствия нарушения предписаний. Структура охранительных норм состоит из «гипотезы — санкции». Гипотеза указывает на нарушение. Охранительные нормы содержатся в статьях Уголовного кодекса, Кодекса об административных правонарушениях.

Охранительные нормы можно классифицировать по характеру определенности санкции либо гипотезы. Выделяют абсолютно-определенные, относительно-определенные и альтернативные нормы. Эта классификация также может быть использована и при классификации регулятивных норм права, главный критерий — определенность.

Абсолютно-определенные нормы права определяют единственно точное условие, единственно точную санкцию.

За вред, причиненный несовершеннолетним, не достигшим четырнадцати лет (малолетним), *отвечают его родители (усыновители) или опекуны*, если не докажут, что вред возник не по их вине (ч. 1 ст. 1073 ГК РФ).

Относительно-определенные нормы права создают приближенные условия или санкцию нормы.

Ведение агрессивной войны — наказывается лишением свободы на срок от десяти до двадцати лет (ч. 2 ст. 353 УК РФ).

Альтернативные нормы права предлагают возможность выбора из нескольких условий действия нормы или из нескольких санкций. Как правило, в норме присутствуют слова «либо», «или».

Вмешательство в какой бы то ни было форме в деятельность суда в целях воспрепятствования осуществлению правосудия — наказывается штрафом в размере от двухсот до пятисот минимальных размеров оплаты труда *или* в размере заработной платы *или* иного дохода осужденного за период от двух до пяти месяцев, *либо* арестом на срок от трех до шести месяцев, *либо* лишением свободы на срок до двух лет (ч. 1 ст. 294 УК РФ).

Нетипичные нормы служат для обслуживания, обеспечения действия норм-предписаний. Выделяют специализированные и обслуживающие нормы.

Специализированные нормы являются основой для принятия правил поведения или обеспечения этих правил. В основном они находятся в Конституции, в общих частях кодексов и также такие нормы не имеют структуры «гипотеза — диспозиция — санкция». Существует несколько видов специализированных норм.

Нормы-основы закрепляют общее положение, базу всего законодательства, они находят свое отражение в Конституции Российской Федерации, на нормах-основах пишутся все правовые нормы.

Нормы-принципы закрепляют основные идеи права, отражающие его сущность, также закреплены в Конституции Российской Федерации (это принципы равенства всех перед законом и судом, правовой характер государства, принцип народовластия, федерализм и др.).

Нормы-цели закрепляют задачи отраслей права, прописаны для каждой отрасли отдельно, находятся в общих положениях кодексов, например ст. 2 ГПК РФ.

Общезапретительные нормы права можно рассмотреть на примере ч. 1 ст. 1 Конституции Российской Федерации: «Российская Федерация — Россия есть демократическое федеративное правовое государство с республиканской формой правления». Эти нормы закрепляют основы политического, государственного, экономического строя.

Деление специализированных норм очень условно, потому что они тесно взаимосвязаны и порой сложно четко их разграничить, они все выполняют одну функцию — обеспечивают действие норм-предписаний (всех остальных правил поведения), но, с другой стороны, являются важной и неотъемлемой частью права. Их изучение очень важно и для теории, и для практики.

То же можно сказать и об обслуживающих нормах. Рассмотрим их подробнее.

Обслуживающие нормы обеспечивают реализацию правил поведения. Выделяют нормы-определения, оперативные нормы и коллизионные нормы.

Нормы-определения, или *дефиниции*, — важный вид норм права, закрепляют и дают разъяснение терминов, встречающихся в нормативно-правовом акте. Нормы-определения встречаются во всех отраслях права и законах.

Соучастием в преступлении признается умышленное совместное участие двух или более лиц в совершении умышленного преступления (ст. 32 УК РФ).

Оперативные нормы — это нормы, которые определяют порядок и сроки введения в действие или отмены, изменения норм права, например ст. 136, 137 Конституции Российской Федерации.

Коллизионные нормы определяют, какие из норм следует применить при необходимости выбора, например абзац 4 ч. 1 раздела второго «Заключительные и переходные положения» Конституции Российской Федерации.

Рассмотренная нами классификация является основной.

Следующей классификацией норм права, которую мы рассмотрим, будет классификация по сфере регулирования. В ней выделяют:

– **нормы материального права** (собственно правила поведения — например, УК РФ, ГК РФ) и **нормы процессуального права** (нормы, защищающие нормы материального права — например, ГПК РФ, УПК РФ);

– **отраслевые нормы права** (например, нормы гражданского, уголовного, административного, конституционного права);

– **нормы публичного права** (нормы, регулирующие деятельность органов государственной власти — например, конституционное право) и **нормы частного права** (нормы, регулирующие отношения индивидов — например, семейное право).

Еще одна важная классификация норм права — по характеру обязательности. Выделяют императивные, диспозитивные и рекомендательные нормы права. Рассмотрим разницу на примерах.

Императивные нормы указывают на единственный вариант поведения, не допуская отступления от нормы или выбора другого варианта поведения.

Несоблюдение формы договора продажи предприятия влечет его недействительность (ч. 2 ст. 560 ГК РФ).

В данной статье предусмотрен только один вариант поведения.

Диспозитивные нормы предполагают возможность выбора из установленных законом правил поведения.

Если продавец передал в нарушение договора купли-продажи покупателю меньшее количество товара, чем определено договором, покупатель вправе, если иное не предусмотрено договором, *либо* потребовать недостающее количество товара, *либо* отказаться от переданного товара и от его оплаты, а если товар оплачен, потребовать возврата уплаченной денежной суммы (ч. 1 ст. 466 ГК РФ).

В этой статье мы можем найти на выбор покупателя три варианта поведения в случае, если продавец передал меньшее количество товара, чем определено договором. Обычно в подобных нормах присутствует перечисление «или...или», «либо...либо».

Рекомендательные, или предписывающие, нормы права не содержат «слов-подсказок», но, конечно, они являются правилами поведения. Они содержат более мягкую форму предписания.

К договору пожизненного содержания с иждивением *применяются* правила о пожизненной ренте, если иное не предусмотрено правилами настоящего параграфа (ч. 2 ст. 601 ГК РФ).

Нормы права могут делиться по сфере действия: распространяющие действие на всю территорию Российской Федерации (Конституция Российской Федерации) или на отдельную ее часть (законы города Москвы).

Нормы права могут быть **внешнего характера** (Конституция Российской Федерации) и **внутреннего характера** (Регламент Государственной Думы).

Ну, и наконец, нормы права делятся по кругу лиц, на которых они будут распространять свое действие — **на все субъекты** Российской Федерации (Конституция Российской Федерации) или **на определенный круг лиц** (Закон Российской Федерации «О статусе судей в Российской Федерации»).

Изучение классификации норм права очень важно, так как это позволяет быстро и точно находить нужную норму права в нужное время и дает структурные знания о построении действующего как российского, так и любого другого законодательства. Каким же образом построены непосредственно нормативные акты и как статьи соотносятся с нормой права, рассмотрим в следующем параграфе.

§ 65. Соотношение нормы права и статьи нормативно-правового акта

Итак, норма права является правилом поведения, состоит из гипотезы, диспозиции, санкции и содержится в нормативно-правовых актах, изданных в особом порядке компетентными госу-

дарственными органами. Нормативно-правовые акты в свою очередь имеют также собственную структуру, которая не всегда совпадает с нормой права, с правилом поведения. Нормы права находятся в статьях законов, и соотношение нормы права и статьи закона очень важно для практикующего юриста.

Если статья закона совпадает с нормой права — это **прямой способ** изложения нормы права.

Не имеют права избирать и быть избранными граждане, признанные судом недееспособными, а также содержащиеся в местах лишения свободы по приговору суда (ч. 3 ст. 32 Конституции Российской Федерации).

Ссылочный способ изложения нормы права предполагает нахождение элементов нормы права в разных статьях одного законодательного акта.

Государственная Дума может быть распущена Президентом Российской Федерации в случаях, предусмотренных статьями 111 и 117 Конституции Российской Федерации (ч. 1 ст. 109 Конституции Российской Федерации).

Бланкетный способ изложения нормы права предполагает нахождение элементов нормы права в разных нормативных актах.

Государственные флаг, герб и гимн Российской Федерации, их описание и порядок официального использования устанавливаются федеральным конституционным законом (ч. 1 ст. 70 Конституции Российской Федерации).

В одной статье закона может содержаться несколько норм права, например ст. 32 Конституции Российской Федерации.

Вопросы и задания для повторения

1. От чего зависит неодинаковое содержание понятия «нормы права» в разных странах?
2. Как понимается норма права в России?
3. Где можно найти норму права?
4. Чем норма права отличается от других норм, регулирующих жизнь общества (моральных, религиозных и т.д.)?
5. Назовите виды норм права.
6. В каких нормативно-правовых актах чаще всего встречаются типичные нормы права, а в каких нетипичные?
7. Каково соотношение нормы права и статьи нормативно-правового акта? Приведите пример.

Рекомендуемая литература

- Афанасьева Л. В. Нормы права. — Тюмень, 2004.
 Кашанина Т. В., Кашанин А. В. Основы российского права. — М., 2003.

Лазарев В. В., Липень С. В. Теория государства и права. — М., 2010.

Общая теория права / под ред. А. С. Пиголкина. — М., 2002.

Оксамытний В. В. Российское правоведение: тенденции развития // Россия на рубеже тысячелетий. — М., 2000.

Поляков А. В. Общая теория права. Проблемы интерпретации в контексте коммуникативного подхода: курс лекций. — СПб., 2004.

Шафиров В. М. Естественно-позитивное право: введение в теорию: монография. — Красноярск, 2004.

Глава 20

ПРАВОТВОРЧЕСТВО

§ 66. Соотношение понятий «правотворчество» и «правообразование»

Следует различать понятия «правотворчество» и «правообразование». Процесс правотворчества и процесс правообразования не одно и то же. Понятие процесса правообразования шире понятия процесса правотворчества.

Многие правила поведения до того, как они были выражены в тексте нормативных актов, уже сложились в реальном правовом взаимодействии людей (в этом смысле мы говорим о материальном источнике права), отразились в их сознании (в этом смысле мы говорим об идеологическом источнике права). Их осталось только документально оформить, придать им официальную форму (в этом смысле мы говорим о формально-юридическом источнике права).

Понятие *правообразование* обозначает *процесс первоначального возникновения права в общественных отношениях до его закрепления государством.*

Понятие *правотворчество* обозначает *процедуру по подготовке, обсуждению, принятию и опубликованию правового документа, а также его изменению или отмене.*

А. С. Пиголкин утверждает, что «на современном этапе развития правотворчество проявляется в первую очередь как принятие правового акта непосредственно населением страны путем референдума либо как издание актов, содержащих правовые нормы, государственными и иными управомоченными органами. В некоторых современных странах одной из форм правотворчества является издание судебного прецедента. Все большее значение ныне приобретает также заключение имеющих нормативное содержание договоров между различными субъектами права»¹.

¹ Проблемы общей теории права и государства / под ред. В. С. Нерсесянца. — М., 2002. — С. 307.

В правотворческом процессе принимает активное участие все население страны. Граждане, их различные объединения в лице партий, профессиональных союзов, различных массовых движений выступают с инициативой создания новых правовых норм или отмены старых; принимают участие в обсуждении предполагаемых законодательных решений. Но процедуру принятия новой правовой нормы осуществляет только государство или иные структуры, правотворческие полномочия которых устанавливаются государством.

По своей сущности правотворчество — это возведение государственной воли в юридические предписания, имеющие общеобязательное юридическое значение.

***Правотворчество** — это форма государственной деятельности, направленная на создание правовых норм, а также на их дальнейшее совершенствование, изменение или отмену* (А. С. Пиголкин).

§ 67. Стадии законотворческого процесса в Российской Федерации

В Российской Федерации наиболее распространенной формой правотворчества является принятие нормативно-правовых актов органами государства. Рассмотрим процедуру законотворчества, которая определяется Конституцией Российской Федерации, Регламентом Государственной Думы и другими юридическими нормами.

Законотворческий процесс состоит из двух этапов, разбитых на строго последовательные стадии. На первом этапе законотворческого процесса создается проект нормативного акта. Все действия на этой стадии носят подготовительный характер и не порождают правовых последствий. На втором этапе государственная воля официально закрепляется в правовом акте, который имеет общеобязательный характер.

Первый этап состоит из пяти стадий.

1. Принятие решения о подготовке закона. В Российской Федерации право законодательной инициативы принадлежит Президенту Российской Федерации, Совету Федерации, членам Совета Федерации, депутатам Государственной Думы, Правительству Российской Федерации, законодательным (представительным) органам субъектов Федерации, Конституционному Суду Российской Федерации, Верховному Суду Российской Федерации, Высшему Арбитражному Суду Российской Федерации.

Принятие решения о подготовке законов включается в планы их подготовки, но может быть реализовано и в виде отдельного поручения государственным органам или общественным организациям.

2. Подготовка текста проекта закона. Эта стадия включает определение круга привлекаемых специалистов, создание рабочей группы, выявление общественной потребности в правовом регулировании данного вопроса. Определяются возможные последствия принятия данного закона: экономические, политические, социальные, юридические; просчитываются финансовые затраты и т. п.

3. Обсуждение текста проекта закона. Эта стадия предполагает предварительное ознакомление с его содержанием. Формы могут быть самыми различными: совещания, заседания подготовительных комиссий, обсуждение в печати, на радио и телевидении, рецензирование проекта научно-исследовательскими учреждениями и т. п. Важные законопроекты могут выноситься на всероссийское обсуждение. В этом случае проект обязательно публикуется в печати, оглашается по радио.

4. Согласование проекта. На этой стадии проект закона согласовывается с заинтересованными ведомствами, с Министерством юстиции, которое определяет основные направления развития правотворчества, соответствие нового законопроекта всему комплексу законодательства в стране.

5. Доработка законопроекта. Эта стадия осуществляется рабочей комиссией, которая учитывает поступившие предложения и замечания, редактирует текст.

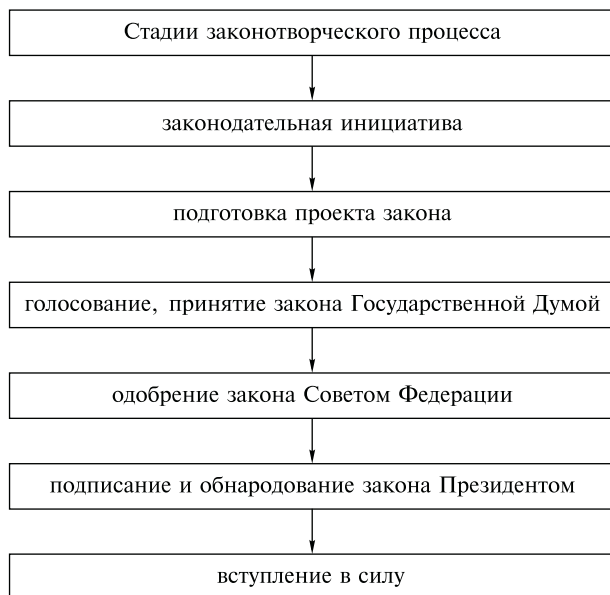
Второй этап законотворческого процесса можно назвать законодательным. Он состоит из шести стадий (схема 13).

1. Стадия законодательной инициативы представляет собой внесение законопроекта на рассмотрение правотворческого органа. Законопроект с пояснительной запиской вносится в Комитет Государственной Думы по гражданскому, уголовному, арбитражному и процессуальному законодательству. Там осуществляется его предварительная экспертиза. Данная стадия заканчивается официальным включением законопроекта в повестку заседания Государственной Думы.

2. На стадии подготовки проекта закона осуществляется обсуждение законопроекта. Обычно предполагается два чтения. По результатам обсуждения проект либо отклоняется, либо одобряется.

3. Процедура стадии голосования и принятия закона Государственной Думой определена в Конституции Российской Федерации. Федеральные законы принимаются большинством голосов от общего числа депутатов Государственной Думы.

4. На стадии одобрения закона Советом Федерации принятые Государственной Думой федеральные законы в течение пяти дней передаются на рассмотрение в Совет Федерации. Федеральный закон считается одобренным Советом Федерации, если за него проголосовало более 50 процентов от общего числа членов этой



палаты либо если в течение 14 дней он не был рассмотрен Советом Федерации.

5. Подписание закона осуществляется Президентом Российской Федерации. Принятый федеральный закон в течение пяти дней направляется Президенту для подписания и обнародования. Президент в течение 14 дней должен подписать его и обнародовать.

Федеральным законом № 5-ФЗ от 25 мая 1994 г. устанавливается, что на территории Российской Федерации применяются только те федеральные конституционные законы, федеральные законы, акты палат Федерального Собрания, которые официально опубликованы в «Собрании законодательства Российской Федерации».

6. Текст закона подготовлен, за него проголосовала Государственная Дума, одобрил Совет Федерации, подписал Президент, закон официально опубликовали и вот теперь мы можем говорить о вступлении его в силу. Обратимся снова к закону № 5-ФЗ, статья 6 гласит: «Федеральные конституционные законы, федеральные законы, акты палат Федерального Собрания вступают в силу одновременно на всей территории Российской Федерации по истечении *десяти дней* после дня их официального опубликования, если самими законами или актами палат не установлен другой порядок вступления их в силу».

Итак, чтобы понять, когда закон начинает непосредственно действовать, мы смотрим в сам закон — он может содержать специальное указание о моменте вступления его в силу; если никаких указаний нет, то мы отсчитываем от дня официального опубликования 10 дней и получаем дату вступления закона в силу. Правило для подзаконных актов — после опубликования должно пройти 7 дней, если нет специального указания.

§ 68. Виды правотворческой деятельности

По видам правотворческая деятельность делится на:

- правотворческую деятельность компетентных государственных органов;
- непосредственное правотворчество народа в ходе референдума;
- заключение различного рода соглашений, содержащих нормы права.

В Российской Федерации *правотворческая деятельность компетентных государственных органов* является наиболее распространенной.

Правом принятия нормативных актов обладают Федеральное Собрание Российской Федерации, представительные органы республик, краев, областей, автономной области, автономных округов, городов Москвы и Санкт-Петербурга. К числу правотворческих органов также относятся Президент Российской Федерации, Правительство Российской Федерации, министерства и ведомства Российской Федерации, президенты, правительства, министерства и ведомства республик, входящих в состав Федерации, главы администраций соответствующих национально-государственных и административно-территориальных образований. Правотворческими полномочиями обладают в пределах своей компетенции администрации объединений, предприятий и учреждений.

Полномочия каждого органа на издание нормативных актов определяются Конституцией Российской Федерации и иными законами в зависимости от места, занимаемого им в системе органов Российского государства.

Непосредственное правотворчество народа в ходе референдума в последнее время получает все большее распространение во многих государствах. Референдум — это всенародное голосование по вопросам, имеющим наиболее важное, общегосударственное значение. Принятые путем референдума решения обладают высшей юридической силой, не нуждаются в последующем утверждении и могут быть изменены только в результате повторного референдума.

Заключение различного рода соглашений, содержащих обязательные для исполнения правовые предписания, в последнее время широко используется в Российской Федерации. Примером такого соглашения является федеративный договор, содержащий нормы о предметах ведения Федерации и пределах ведения ее субъектов, а также их совместного ведения. Между субъектами Федерации заключаются соглашения по экономическим, политическим и другим вопросам.

Разного рода соглашения, содержащие нормативные предписания, заключаются между общественными объединениями и государственными структурами. Так, в соответствии с Законом Российской Федерации «О коллективных договорах и соглашениях» может быть заключен коллективный договор, регулирующий трудовые, социально-экономические и профессиональные отношения между работодателем и работниками на предприятии, в учреждении, организации.

В зависимости от значимости правотворчество делится на:

- законотворчество;
- делегированное правотворчество (нормотворческая деятельность органов исполнительной власти, прежде всего правительства, осуществляемая по поручению парламента);
- подзаконное творчество (здесь нормы права принимаются и вводятся в действие структурами, не относящимися к высшим представительным органам, — президентом, правительством, министерствами, ведомствами и т.д.).

§ 69. Принципы правотворчества

В данном параграфе мы рассмотрим принципы правотворческой деятельности компетентных государственных органов.

В последних изданиях учебной литературы выделяют различные принципы процесса создания нормативно-правовых актов. Наиболее общие из них это: законность, справедливость, научность, демократизм, гласность, профессионализм, техническое совершенство принимаемых нормативных актов.

Принцип законности означает, что нормативно-правовой акт должен приниматься государственным органом только в пределах его компетенции и только в установленном соответствующими нормативными актами процедурном порядке. Содержание нормативно-правового акта не должно противоречить уже принятым нормативным актам, обладающим по сравнению с ним более высокой юридической силой.

Под **принципом справедливости** авторы учебной литературы понимают соответствие содержания нормативного акта идеям гуманизма, равенства граждан перед законом.

Под **принципом научности** понимается то, что при разработке текста нормативного акта, создании и изложении правовой нормы должны учитываться научные рекомендации.

Принцип демократизма провозглашает необходимость участия народа в принятии нормативных актов и относится к законодательному процессу. Демократизм воплощается в самом процессе деятельности высшего представительного органа государства. К формам непосредственной демократии в правотворческом процессе относится принятие нормативно-правовых актов на референдуме, а также обсуждение проектов наиболее важных нормативно-правовых актов в средствах массовой информации.

Принцип гласности состоит в открытости правотворческого процесса, свободном, деловом обсуждении проектов нормативных актов. Результат правотворческой деятельности — нормативно-правовые акты, в которых содержатся права и обязанности граждан, должны быть доведены до сведения граждан.

Принцип профессионализма означает необходимость участия в разработке нормативных актов квалифицированных специалистов соответствующих отраслей общественной жизни. Недостаточный учет этого требования имеет негативные последствия, сказывается на качестве подготовленных и принятых нормативно-правовых актов.

Принцип технического совершенства предполагает использование выработанных юридической наукой способов и приемов подготовки и оформления нормативных текстов, правил законодательной техники. К техническим правилам относятся: ясность и четкость, простота языка правовых актов, лаконичность, конкретность, последовательность в изложении информации, взаимосвязь, согласованность и внутреннее единство материала.

К техническим приемам относится должное оформление нормативного акта: указание его наименования, даты и места принятия, подписи должностных лиц.

Нормативный акт должен иметь определенную структуру: содержать преамбулу, общую и особенную части, нумерацию разделов, главы, статьи, пункты и т. д.

§ 70. Систематизация нормативно-правовых актов

Для того чтобы было удобно найти нужный нормативно-правовой акт, составляются единые сборники, где все нормативно-правовые акты группируются определенным образом.

Деятельность по упорядочению и совершенствованию законодательства называется систематизацией нормативно-правовых актов.

Различают три формы систематизации нормативно-правовых актов: инкорпорацию, кодификацию и консолидацию.

Инкорпорация — это такая форма систематизации, при которой происходит объединение различных нормативно-правовых актов в сборники, расположение их в определенном порядке. Инкорпорация бывает официальная и неофициальная. К официальной можно отнести «Собрание законодательства Российской Федерации». Неофициальная инкорпорация — это сборники нормативных материалов по отраслям права, издаваемые в учебных целях или для просвещения населения. На них нельзя ссылаться при рассмотрении юридических дел в суде.

Если нормативно-правовые акты группируются в той последовательности, в которой они принимались, т.е. по времени принятия, то такую инкорпорацию называют хронологической.

Если в сборнике сведены вместе нормативные акты, в которых содержатся нормы права, регулирующие определенную однородную сферу общественных отношений, то эта инкорпорация называется систематической.

Кодификация — это такая форма систематизации, при которой происходит коренная переработка нормативного материала, объединение его в новые, единые, внутренне систематизированные нормативно-правовые акты. При кодификации изменяется содержание нормативных актов: отменяются устаревшие нормы права, вводятся новые; многие нормы переформулируются, устраняются повторы и противоречия, ликвидируются пробелы.

В содержание кодификации входит правотворческий процесс. В результате кодификации появляются систематизированные нормативно-правовые акты. Они называются *кодексами*.

Консолидация — это такая форма систематизации, при которой нормативно-правовые акты дорабатываются, дополняются и объединяются в новый нормативно-правовой акт.

Консолидация проводится с целью устранения ненужных повторов или противоречий, сокращения количества нормативных актов, для удобства нахождения последних и пользования ими. Этот вид систематизации является чем-то средним между инкорпорацией и кодификацией. Результатом консолидации является нормативный акт, но сам нормативный материал в результате такой систематизации не перерабатывается, возможна лишь редакторская правка, исключение отдельных правовых норм для устранения противоречий.

§ 71. Пределы действия нормативно-правовых актов

Знакомясь с нормативно-правовыми актами, граждане получают знания о содержании нормативных предписаний. Нормативно-правовые акты являются источником права.

тивно-правовой акт определяет, какие общественные отношения регулируют содержащиеся в акте нормы права, когда они начинают действовать, на какую территорию они распространяются, какой категории лиц касаются. Пределы действия правовых норм определяются пределами действия нормативно-правовых актов, в которых данные правовые нормы содержатся. Пределы действия нормативно-правового акта обычно устанавливаются по трем основным параметрам: по времени, по территории и по кругу лиц.

Действие нормативно-правовых актов по времени ограничено моментом вступления в юридическую силу и моментом утраты юридической силы. Срок вступления в юридическую силу может быть указан или в самом нормативно-правовом акте, или в специальном сопутствующем документе.

Следует иметь в виду, что закон обратной силы не имеет, т.е. он не должен распространяться на те отношения, которые уже существовали до момента вступления его в юридическую силу. Придание закону обратной силы возможно в двух случаях: если в самом законе об этом сказано; если закон смягчает или вовсе устраняет ответственность.

Нормативные акты прекращают действовать на следующих основаниях:

- по истечении срока действия акта, на который он был принят;
- в связи с созданием нового акта, заменившего ранее действующий;
- на основании прямого указания конкретного органа об отмене данного акта.

Действие нормативного акта по территории определяется пространством, на которое распространяются властные полномочия органа, его издавшего. Под территорией Российской Федерации понимается ее сухопутное и водное пространство внутри государственных границ, воздушное пространство над ними, недра.

К ней относится также территория российских дипломатических представительств за рубежом, военные и торговые суда в открытом море, воздушные корабли, находящиеся в полете за пределами Российской Федерации.

По кругу лиц на территории Российской Федерации нормативные акты действуют в отношении всех граждан, государственных органов, общественных организаций, иностранцев, лиц без гражданства. Вместе с тем существуют нормативные акты, распространяющиеся только на отдельные категории граждан и должностных лиц. Так, Федеральный закон «О воинской обязанности и военной службе» распространяется только на граждан Российской Федерации.

Нормативные акты могут распространять свое действие не на всех граждан, а лишь на тех, которые занимают определенное должностное положение.

§ 72. Юридическая техника и язык закона

Мы знаем, что нормы права находятся в статьях нормативно-правовых актов. Нормы права принимаются постоянно, так же как меняется состав законодателей, но тем не менее структура и общее оформление законов и иных нормативных актов остаются неизменными. Налицо единая и четкая совокупность средств, приемов и правил разработки, оформления и систематизации правовых актов в целях обеспечения их совершенства.

Юридическую технику разделяют на правотворческую технику, которая распространяет свое действие на все законодательство, и технику индивидуальных правовых актов и применяется в отдельных отраслях права.

Юридическая техника следит за правилами внешнего изложения права с помощью юридических средств и технико-юридических приемов.

Юридические средства включают в себя в первую очередь *юридическую терминологию*. Нормативные акты содержат в себе словесные обозначения определенных понятий, предметов и явлений, они должны быть понятны тем, кто непосредственно работает с нормативным актом, а также должна быть предусмотрена возможность понять смысл законодательства любому желающему, не обладающему юридическим образованием. Юридическая терминология должна быть единой и доступной, сохраняя значение понятий на протяжении как отдельно взятого закона, так и системы права в целом. Большинство терминов, применяемых в законах, являются общеупотребительными или их смысл становится ясен из самого текста закона. Для специально-юридических и специально-технических терминов для уяснения смысла придется обратиться либо к соответствующему нормативно-правовому акту, либо к специальному словарю. Например, статья 5 ГК РФ содержит дефиницию или определение «обычая делового оборота», статья 20 разъясняет, что такое «место жительства». А понять смысл статей 258 и 259 Уголовного кодекса РФ без дополнительных объяснений мы не сможем.

Тут же следует сказать о **технико-юридических приемах**, которыми пользуется законодатель при составлении и написании закона. По способу изложения различают прямые нормы, когда все необходимые понятия изложены в статье; отсылочные, когда необходимо посмотреть другую статью того же нормативного акта для понимания и уяснения (ч. 3, ст. 5 Земельного кодекса — та статья, к которой

мы будем обращаться при отсылочной норме); бланкетные — смысл надо искать в другом нормативном акте (ст. 258, 259 УК РФ).

К юридическим средствам стоит добавить *нормативное построение*, при котором законодатель должен придерживаться логической структуры нормы права, при бланкетных и отсылочных нормах должны присутствовать нормы, к которым отсылает закон и которые должны приниматься в случае необходимости одновременно.

К юридическим средствам относится и «внешний вид» нормативного акта — его *реквизиты* и *структура*.

Язык закона — совокупность лексических средств, посредством которых формируется текст закона.

Особенностями языка закона являются:

- официальный характер (государственный язык или язык государственной власти в случае, если в государстве несколько официальных языков);
- ясность и простота формулировок;
- максимальная точность (логическая последовательность, единообразие, завершенность);
- экономичность;
- эмоциональная нейтральность, беспристрастность;
- безличностный характер.

Вопросы и задания для повторения

1. Что такое правотворчество?
2. Каково соотношение понятий «правотворчество» и «правообразование»?
3. Назовите стадии правотворческого процесса в Российской Федерации.
4. Назовите виды правотворческой деятельности.
5. Назовите принципы правотворчества.
6. Назовите формы систематизации нормативно-правовых актов.
7. Назовите пределы действия нормативно-правовых актов.
8. Что такое юридическая техника и язык закона?

Рекомендуемая литература

Лазарев В. В., Липень С. В. Теория государства и права. — М., 2010.

Марченко М. Н. Судебное правотворчество и судейское право. — М., 2007.

Научно-практический комментарий к Конституции Российской Федерации / отв. ред. В. В. Лазарев. — М., 2009.

Общая теория права / под ред. А. С. Пиголкина. — М., 2002.

Проблемы общей теории права и государства / под общ. ред. В. С. Нерсесянца. — М., 2008.

СИСТЕМА ПРАВА

§ 73. Понятие системы права

Наша отечественная теория права под правом понимает совокупность создаваемых и охраняемых государством норм (правил поведения). В данной главе нас будут интересовать вопросы: как эти нормы располагаются в действующем писаном праве, зависит ли их место в писаном праве от прихоти законодателя, выбирается оно произвольно или зависит от каких-то причин?

В главе 4 «Причины возникновения государства и права» мы говорили о том, что общество представляет собой саморазвивающуюся систему. Человек в обществе вступает в отношения с другими людьми. Эти отношения разнообразны. Но они носят не хаотический, а устойчивый, определенный характер. Отношения людей соответствуют их потребностям, а потребности у разных людей одинаковые, вполне определенные. (Можно говорить о физиологических, социальных и духовных потребностях человека в обществе.) Поэтому правила, регулирующие эти отношения, тоже носят вполне определенный характер и могут быть сформированы в определенные группы норм, которые соответствуют сферам жизнедеятельности людей. Эта совокупность правовых норм представляет собой целостную систему. Система права:

- складывается в соответствии с потребностями общественно-го развития;
- состоит из норм, правовых институтов, подотраслей и отраслей;
- характеризуется наличием прямых и обратных связей;
- должна быть внутренне непротиворечивой, согласованной.

Понятие «система» дает ответы на вопросы: из каких элементов состоит предмет или явление и как эти элементы соединены между собой?

Система права — это внутреннее строение права, деление его на отрасли, подотрасли и правовые институты в соответствии с предметом и методом правового регулирования.

Соотношение элементов системы права представлено на схеме 14.

Отрасль права — это совокупность правовых норм, которая образует самостоятельную обособленную часть системы права. Правовые нормы отрасли права регулируют общественные отношения, связанные с осуществлением довольно широкой сферы деятельности общества, государства или граждан. Например, гражд-

данское право регулирует все имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения. Трудовое право регулирует отношения, в которые вступают работодатели и работники в процессе осуществления трудовой деятельности.

В крупных и сложных по составу отраслях права выделяется *подотрасль права*. В подотрасли права регулируется специфический вид деятельности в пределах сферы правового регулирования соответствующей отрасли права. Например, в гражданском праве в качестве подотрасли выделяется жилищное, авторское, наследственное право; в земельном праве подотраслью является водное и горное право.

Подотрасль права — необязательный элемент, так как в некоторых отраслях права, например в уголовно-процессуальном праве, подотраслей не выделяют.

Правовой институт, или институт права, — это совокупность правовых норм, составляющих часть отрасли права и регулирующих определенный вид общественных отношений.

Норма права — непосредственное правило поведения, «кирпичик» отрасли права. Совокупность норм права составляет всю систему права.

В системе права выделяют связи четырех уровней:

- между элементами нормы права;
- между нормами, объединенными в правовые институты;
- между институтами соответствующей отрасли права;
- между отдельными отраслями права.

§ 74. Предмет и метод правового регулирования. Основания деления норм права на отрасли

Понятия «предмет» и «метод» правового регулирования вводятся в теорию права для того, чтобы объяснить, каким образом нормы права объединяются в отрасли права.

Предметом правового регулирования называется *определенная область общественных отношений, регулируемых правом*. То есть предметом является то, по поводу чего люди вступают в общение. Отрасли права отличаются одна от другой предметом правового регулирования. Но иногда то, ради чего люди вступают в общение, может регулироваться разными методами.

Метод правового регулирования — это совокупность приемов, способов, средств воздействия права на определенную сфе-

Схема 14



ру общественных отношений. Наиболее яркое различие существует между методами правового регулирования, применяемыми в гражданском и административном праве. Например, разные приемы воздействия на отношения людей по поводу предпринимательской деятельности приводят к тому, что нормы права, регулирующие эти отношения, относятся к разным отраслям.

Гражданско-правовой метод предоставляет участникам правоотношений возможность самостоятельно определять свое поведение в отношениях друг с другом. Он характеризуется равенством сторон. Взаимные права и обязанности участников правового общения возникают на добровольной договорной основе. За противоправное поведение здесь наступает чаще всего имущественная ответственность. Санкции, предусматривающие ответственность, имеют в основном *правовосстановительный характер*. Такой метод называется также *диспозитивным*.

Нормы, которые регулируют правоотношения по поводу владения имуществом, предназначенным для осуществления предпринимательской деятельности, по поводу владения продукцией, полученной в результате этой деятельности, относятся к гражданскому праву.

При **административно-правовом методе** правового регулирования общественных отношений взаимные права и обязанности у сторон возникают не по взаимному соглашению, а на основе правовых норм, издаваемых государством. Субъекты правового общения находятся в отношениях власти и подчинения. Их взаимные права и обязанности определены в нормативных актах. Санкции правоохранительных норм, содержащие меры ответственности за нарушение прав и неисполнение обязанностей, носят штрафной, карательный характер. Такой метод называется также *императивным*.

Нормы, которые устанавливают порядок создания и упразднения предприятий и организаций, закрепляют порядок ценообразования, распределения материальных ресурсов и т. д., относятся к административному праву.

В учебной литературе выделяются и другие методы: рекомендательный, поощрительный, метод гарантий.

§ 75. Краткая характеристика основных отраслей российского права

Ведущей отраслью российского права является **конституционное право**. Нормы конституционного права сформулированы в Конституции Российской Федерации, конституциях республик, уставах краев, областей и иных субъектов Российской Федерации. Конституционное право выступает в качестве основы,

исходной нормативной базы системы права Российской Федерации.

Административное право регулирует отношения, складывающиеся в процессе государственного управления. Оно в основном регулирует деятельность Правительства Российской Федерации и иных исполнительных органов Российской Федерации и ее субъектов. Нормы административного права содержатся в Конституции Российской Федерации, в Кодексе об административных правонарушениях, иных федеральных законах, а также в указах Президента Российской Федерации, в постановлениях Правительства Российской Федерации, в приказах и инструкциях федеральных министерств и ведомств, актах органов субъектов Российской Федерации, решениях органов местного самоуправления.

Финансовое право представляет собой совокупность норм, регулирующих отношения по накоплению и распределению финансов. Нормы финансового права содержатся в Конституции Российской Федерации, законах о федеральном бюджете, налогах и сборах, в указах Президента Российской Федерации, постановлениях Правительства Российской Федерации и в других источниках.

Земельное право — это совокупность норм, регулирующих отношения, складывающиеся по поводу распоряжения и управления земельными ресурсами, находящимися в собственности государства или в частном владении, в связи с их использованием и охраной. Земельные отношения регулируются Земельным кодексом, иными федеральными законодательными актами, указами Президента Российской Федерации, нормативными решениями Правительства Российской Федерации, а также законами субъектов Российской Федерации и решениями органов местного самоуправления.

Гражданское право объединяет нормы, которые определяют правовое положение участников гражданского оборота, основания возникновения и порядок осуществления права собственности и других вещных прав, регулирует договорные, другие имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения.

Гражданское процессуальное право — совокупность правовых норм, регулирующих общественные отношения, возникающие в процессе судопроизводства по гражданским делам.

Тесно связано с гражданским **семейное право** — совокупность правовых норм, регулирующих общественные отношения, связанные с браком и принадлежностью к семье.

Трудовое право — совокупность правовых норм, регулирующих отношения работодателей и работников в процессе трудовой деятельности.

Уголовное право — совокупность правовых норм, определяющих круг общественно опасных деяний и устанавливающих нака-

зания, применяемые к преступникам. К уголовному праву относятся те деяния, которые признаются преступлениями и представляют повышенную общественную опасность.

Уголовно-процессуальное право — совокупность правовых норм, регулирующих общественные отношения по расследованию преступлений и рассмотрению уголовных дел в суде. Нормы уголовно-процессуального права регламентируют деятельность органов следствия, суда, прокуратуры.

Уголовно-исполнительное право — совокупность правовых норм, регулирующих общественные отношения, возникающие в процессе отбытия наказания и связанные с воспитанием и перевоспитанием лиц, осужденных в уголовном порядке.

В некоторых учебниках **международному праву** отводится особое место в системе права Российской Федерации на том основании, что оно устанавливается не отдельными государствами, а соглашениями разных государств и регулирует взаимоотношения этих государств и иных субъектов международного права. В Конституции РФ в ч. 4 ст. 15 про международные нормы указано следующее: «Общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора».

Этим перечнем не исчерпываются все отрасли права. Это только *традиционные отрасли*. По мере развития жизнедеятельности людей и возникновения новых отношений между ними возникают новые отрасли права. Например, формируются такие отрасли, как предпринимательское, компьютерное, космическое право и т. п.

§ 76. Понятие института права

Институт права — это понятие теории права. Какое содержание оно имеет? Понятие «институт права» отражает тот факт, что удовлетворение потребностей человека имеет многосторонний характер.

Люди вступают в отношения друг с другом ради осуществления какой-то конкретной цели. Например, ради того, чтобы трудиться и получить за это денежное вознаграждение. При этом у них возникает целый ряд отдельных отношений, без которых невозможно достичь основной цели: нужно договориться об ответственности со стороны работодателя и со стороны работника, об оплате труда и т. п. Нормы, регулирующие эти отдельные отношения, объединяются в группы, которые называются инсти-

тутами права. В данном случае это институт трудового договора, институт трудовой дисциплины и институт заработной платы. Эти институты являются элементами отрасли трудового права. Или люди вступают в отношения по поводу восстановления нарушенных прав. Эти отношения имеют две стороны. Одну сторону представляет тот, чьи права нарушены, другую — тот, кто нарушил. Нормы, регулирующие поведение одной стороны, объединяются в институт гражданского истца, а нормы, регулирующие поведение другой стороны, — в институт гражданского ответчика. Без истца нет ответчика. Оба института взаимосвязаны и входят в отрасль гражданского процессуального права.

В гражданском праве выделяют институты исковой давности, защиты чести и достоинства граждан и т. п. В уголовно-процессуальном праве известны институты потерпевшего, подозреваемого, обвиняемого и т. п., в трудовом праве — институт охраны труда, материальной ответственности и т. п. Таким образом, можно сделать вывод, что правовые нормы института права регулируют вид или определенную сторону однородных общественных отношений.

Каждая отрасль права имеет свой основной институт, который закрепляет общеотраслевые принципы права, определяет предмет и задачи отрасли.

Обычно нормы правового института не выходят за рамки одной отрасли права. Но существуют и смешанные институты или межотраслевые, которые содержат нормы, характерные для разных отраслей права. Такие институты называются межотраслевыми.

Примером межотраслевого института может служить институт собственности. Он является предметом регулирования конституционного, гражданского, семейного и административного права.

§ 77. Связи между отраслями права

Чтобы раскрыть систему права во всей полноте ее системных свойств, необходимо выявить и рассмотреть связи, которые существуют между отраслями права.

Выше уже было отмечено влияние **конституционного права** на все отрасли системы права. Связь конституционного права с остальными компонентами правовой системы состоит в том, что конституционные нормы как бы пронизывают все отрасли права и тем самым обеспечивают их согласованность и единство по всем общим принципиальным вопросам правового регулирования.

Имеется тесная устойчивая связь между отраслями публичного и частного права.

Публичное право — совокупность отраслей права, которые регулируют отношения, обеспечивающие общегосударственный интерес. В современной литературе к публичному праву относят конституционное, административное, финансовое, земельное, экологическое, уголовное, уголовно-процессуальное и гражданско-процессуальное.

Гражданин выступает равноправным субъектом публичных отношений в процессе формирования представительных органов власти, в ходе референдума или участия в иных формах проявления непосредственной демократии.

Государственные органы могут предписывать определенные варианты поведения гражданам и иным субъектам права, требовать от них неукоснительного исполнения и соблюдения действующего законодательства, применять к нарушителям меры государственного принуждения.

Систему **частного права** составляют гражданское, семейное и трудовое право. В сфере частного права безраздельно господствуют законные личные интересы граждан, их объединений.

Государство и его органы могут также выступать субъектами гражданско-правовых и трудовых отношений. Однако в этом случае государство и государственные органы не имеют никаких преимуществ перед остальными субъектами, выступают в качестве юридического лица, имеющего те же права и обязанности, как и у других участников правоотношений.

Все отношения в сфере частного права строятся на принципах равноправия субъектов права, возникают, изменяются и прекращаются по их свободному волеизъявлению. Любые формы принуждения к вступлению в правоотношения, ограничения правоспособности и дееспособности граждан запрещаются законом под угрозой наступления уголовной, административно-правовой и иной юридической ответственности.

Различие публичного и частного права является необходимым условием для установления пределов вторжения государственных интересов в сферу частного права, в сферу личных имущественных и иных интересов, для установления способов защиты прав и законных интересов граждан.

Рассмотрим еще один вид связи отраслей права — связь материальных и процессуальных отраслей права. Она является взаимной и двусторонней.

К **материальным отраслям** относятся такие отрасли права, как конституционное, административное, финансовое, гражданское, трудовое, уголовное, земельное, семейное, уголовно-исполнительное, экологическое.

Нормы материальных отраслей права регулируют материальные отношения, объектом которых являются материальные ценности. К ним относятся, например, нормы, регулирующие дого-

воры купли-продажи, займа, аренды. А также к материальным отраслям относятся такие, нормы которых определяют права субъектов на жизнь, здоровье, на отдых, на чистую окружающую среду, и такие, нормы которых регулируют действия людей: например, трудовую деятельность, выполнение служебных обязанностей.

К **процессуальным отраслям** права относятся уголовно-процессуальное и гражданско-процессуальное право.

Нормы процессуальных отраслей права регламентируют порядок и процедуры деятельности, направленной на охрану соответствующих норм материальных отраслей права. Эти нормы можно назвать «вторичными».

Если граждане не могут прийти к соглашению по поводу своих прав и обязанностей, если их права нарушены, они могут обратиться в суд.

Нормы, регламентирующие правоохранительный процесс, который осуществляется судом, относятся к нормам процессуального права.

Все нормы процессуального права имеют следующие признаки:

- они адресованы компетентным органам и должностным лицам, наделенным полномочиями по осуществлению государственно-властной деятельности в правоохранительной сфере (суду, прокуратуре, милиции и др., их работникам);
- они регламентируют юридический процесс, т.е. порядок правоприменительной деятельности указанных субъектов, связанный с обеспечением законности, обоснованности и эффективности принимаемых ими решений.

Связь **уголовного** и иных отраслей права проявляется в сфере действия охранительных норм, которые устанавливают запреты, основания применения, виды и объем правовых санкций.

§ 78. Соотношение системы права и системы законодательства

Система законодательства — совокупность всех нормативно-правовых актов, а система права — совокупность всех норм права.

Система права не совпадает с системой законодательства.

Нормы отраслей права уподобляют строительному материалу, из которого складывается та или иная конкретная отрасль законодательства. Но при построении каждой законодательной отрасли этот строительный материал может употребляться в разном наборе и в разном сочетании.

Каждая отрасль права (элемент системы права) имеет единый предмет и метод регулирования, поэтому нормы отрасли права отличаются высокой степенью однородности. Отрасли законода-

тельства выделяются только по предмету регулирования и не имеют единого метода.

В системе отраслей законодательства имеется группа отраслей, совпадающих с одноименными отраслями права. Это, например, уголовное, гражданское, трудовое, семейное законодательство. Другая группа отраслей законодательства сложилась на базе подотраслей крупных отраслей права с добавлением некоторого количества норм из других отраслей права. Это горное, водное, лесное законодательство и некоторые другие.

В системе отраслей законодательства имеются комплексные отрасли, которые возникли из сочетания норм административного, гражданского и некоторых других отраслей права. Например, законодательство об образовании, науке, культуре, здравоохранении.

Система права в большей мере связана с системой общественных отношений, система законодательства определяется волей законодателя. Система права менее субъективна, чем система законодателя.

По содержанию система права и система законодательства могут не совпадать в следующих случаях: законодательство, кроме норм, включает призывы, декларации, указания на мотивы, цели издания норм права, а также преамбулы, реквизиты, номер и дату издания. В систему права входят только нормы, правила поведения, которые могут содержаться в других источниках права, не только в нормативно-правовых актах, но и в обычаях и нормативных договорах.

Различия системы права и системы законодательства представлены в табл. 2.

Несовпадение системы права и системы законодательства имеет практические последствия. При подготовке новых крупных законодательных актов, систематизированных сборников законодательства нормативные материалы располагают обычно применительно к существующей четкой и логичной системе законодательства.

Но обе эти системы, несмотря на различия, очень тесно связаны и взаимно дополняют друг друга, образуют единую целостность. Изменение нормы права повлечет автоматическое изменение системы законодательства. Система права — внутреннее содержание, система законодательства — внешняя форма.

Кроме норм права и системы законодательства существуют другие компоненты, элементы, связанные с правовой действительностью. Совокупность всех компонентов правовой действительности называется правовой системой. В правовую систему входят следующие компоненты:

- правовые нормы (входящие в систему права);
- совокупность нормативно-правовых актов (система законодательства);

Различия	Система права	Система законодательства
Сущность	Содержание	Форма
Системообразующий элемент	Норма права	Нормативно-правовой акт
Источник формирования	Система общественных отношений	Воля законодателя
Различия в содержании	Источники права кроме НПА (нормативный договор, правовой обычай)	Преамбула, реквизиты, номер, дата
Построение	Произвольное	Четкое
Деление	По отраслям, которые имеют критерий, предмет и метод регулирования	Только по предмету регулирования

– правовое сознание (сфера сознания, отражающая правовую действительность);

– правовые отношения (общественные отношения, урегулированные нормами права);

– правовая деятельность (любое поведение, связанное с правом соблюдения, исполнения, использования, нарушения, юридическая практика);

– правовые учреждения и институты (правоохранительные органы, правотворческие органы и пр.).

Каждый компонент правовой системы рассматривается в данном учебнике отдельно как самостоятельная система.

Вопросы и задания для повторения

1. Из каких элементов состоит система права?
2. Что такое отрасль права?
3. Дайте характеристику диспозитивному методу.
4. Дайте характеристику императивному методу.
5. Что такое институт права?
6. Какие отрасли относятся к частному праву, какие — к публичному?
7. Каково соотношение системы права и системы законодательства?
8. Какие компоненты входят в правовую систему?

Рекомендуемая литература

Лазарев В.В., Липень С.В. Теория государства и права. — М., 2010.

Нерсисянц В.С. Процессы универсализации права и государства в глобализирующемся мире // Государство и право. — 2005. — № 5.

Общая теория права / под ред. А.С. Пиголкина. — М., 2002.

Поляков А.В. Общая теория права. Проблемы интерпретации в контексте коммуникативного подхода: курс лекций. — СПб., 2004.

Черепяхин Б.Б. К вопросу о частном и публичном праве. — М., 1994.

Четвернин В.А. К вопросу о типологии правопонимания // История государства и права. — 2003. — № 6.

Юриспруденция XXI века: Проблемы и перспективы развития. — Южно-Сахалинск, 2004.

Глава 22

ПРАВОВЫЕ ОТНОШЕНИЯ

§ 79. Понятие правового отношения

В обществе люди связаны друг с другом различными связями. Эти связи могут быть случайными, непреднамеренными, например, если незнакомые люди едут в одном вагоне метро или стоят в одной очереди в магазине. Могут быть преднамеренные связи, например, если люди встречаются, чтобы провести вместе досуг. Тогда они вступают друг с другом в определенные отношения: созваниваются по телефону, договариваются о встрече и т.д. Такие отношения определяются самими участниками этих отношений. Но есть отношения между людьми, которые не выбирают. Они определяются законом. В теории государства и права есть специальное юридическое понятие, для обозначения таких отношений. Это понятие — правовое отношение.

Правовые отношения — отношения между субъектами права (физическими и юридическими лицами), урегулированные нормами права и состоящие во взаимной связи субъективных прав и юридических обязанностей.

Правовые отношения характеризуются рядом признаков, по которым их можно отличить от любых других отношений в обществе.

1. Правовые отношения формируются государством, носят идеологический характер.
2. Правовые отношения носят волевой характер. Они предполагают сознательные действия людей.
3. Правовые отношения имеют определенную структуру: субъект, объект, содержание.

4. Правовые отношения выражаются во взаимных правах и обязанностях.

5. Для участия в правоотношениях люди и организации должны обладать определенными качествами, признанными или установленными законом для всех и каждого из будущих участников правоотношений.

6. Правоотношения выполняют в обществе регулирующую функцию.

§ 80. Субъекты и объекты правовых отношений

Правовые отношения имеют определенную структуру: субъект правоотношения, объект правоотношения, содержание правоотношения.

Субъектами правовых отношений являются люди и образуемые ими организации. Чтобы стать субъектами правовых отношений, нужно стать субъектами права.

Субъектами права являются лица или организации, за которыми признано законом особое юридическое свойство правосубъектности, дающее возможность участвовать в различных правоотношениях с другими лицами и организациями.

Правосубъектность включает в себя правоспособность и дееспособность, а также правовой статус субъекта права.

Правоспособность — это способность иметь права и обязанности, предусмотренные законом, т.е. конкретные позитивные права и обязанности участника различных правоотношений.

Дееспособность — это способность своими действиями приобретать права и налагать на себя юридические обязанности. У юридических лиц, органов государства и общественных организаций правоспособность и дееспособность, как правило, не разрываются, всегда присутствуют у правомочного юридического лица.

Правовой статус — это признанная конституцией или законами совокупность исходных, неотчуждаемых прав и обязанностей человека, а также полномочий государственных органов и должностных лиц, непосредственно закрепляемых за теми или иными субъектами права.

Правовой статус гражданина, иностранца или лица без гражданства непосредственно выражает его правосубъектность, которую, как записано во Всеобщей декларации прав человека, принятой Генеральной Ассамблеей ООН, обязаны признавать все государства. Он включает в себя основные, неотчуждаемые права человека, как правило, закрепленные в конституции, а также частнопроводную правоспособность и дееспособность физического лица.

Виды субъектов права различаются для правоотношений в сфере частного права и в сфере публичного права.

В *сфере частного права* субъекты права подразделяются на физических и юридических лиц.

К *физическим лицам* относятся все граждане, а также иностранцы и лица без гражданства, т. е. все люди, за которыми признано качество правоспособности и дееспособности.

Юридическими лицами являются все предприятия и их объединения, а также учреждения и общественные объединения независимо от формы собственности или иной формы имущественной правоспособности (организации арендаторов, фермерские хозяйства). Для признания организации или учреждения юридическим лицом требуется его регистрация в государственных органах.

Такая классификация субъектов в сфере частного права имеет важное практическое значение. Ведь в правоотношениях частного права не должно быть неравного положения субъектов — подчинения одной стороны другой стороне. Соблюдение равенства сторон — неперемнное условие участия в частнопровых отношениях.

Правосубъектность физических и юридических лиц выражается в их правоспособности и дееспособности.

Все физические лица имеют равную правоспособность в области частнопровых отношений. Она возникает с момента рождения человека (а по отношениям наследования учитываются и права еще не родившегося ребенка) и прекращается с его смертью (по отношениям наследования воля наследодателя учитывается и защищается и после его смерти). Все граждане России имеют равную и полную правоспособность.

Дееспособность физических лиц возникает с достижением определенного возраста. Полная дееспособность в России возникает с восемнадцати лет.

Малолетние дети признаются правоспособными и имеют право на жилье, наследство, личные вещи, но являются недееспособными. Их интересы представляют и защищают законные представители — родители и опекуны. Полностью или частично недееспособными признаются умалишенные, но только признанные таковыми по решению суда.

Правоспособность и дееспособность юридических лиц возникают одновременно и составляют единое качество **праводееспособности**.

Юридическими лицами признаются организации, которые обладают обособленным имуществом (уставным и иными фондами), могут от своего имени приобретать имущественные и личные неимущественные права и нести обязанности, выступать истцами и ответчиками в суде.

В области *публичного права* органы государства выступают как самостоятельные субъекты, обладающие полномочиями по осуществлению властных функций законодательной, исполнительной и судебной ветвей власти. Правовой статус государственного органа очерчивается его компетенцией. Только прямо указанные в законе полномочия (властные права и обязанности) составляют его правовой статус. Выход государственного органа за пределы своих полномочий, так же как и неосуществление их в надлежащих случаях, является неправомерным, незаконным действием.

Должностные лица органов управления, судьи и судебные исполнители также наделяются законом определенным правовым статусом в рамках своей компетенции и обязаны действовать в его пределах. В этих пределах решения и действия органов государства и должностных лиц обязательны для всех других субъектов права, которые должны выполнять предписания органа и должностного лица. В некоторых случаях (например, во время выборов) субъектом публичного права может быть все население страны, города (электорат).

Деление субъектов правоотношения отражено в схеме 15.

Схема 15



Объекты правовых отношений — это то, по поводу чего субъекты вступают в правовые отношения, приобретают права и обязанности. Многие авторы выделяют следующие объекты правоотношений:

- материальные блага (вещи, предметы, ценности) — они характерны для гражданских правоотношений;
- нематериальные личные блага (жизнь, честь, достоинство, свобода, безопасность, неприкосновенность человека) — типичны для уголовных, гражданских и процессуальных отношений;
- поведение субъектов и его результаты (действия или бездействие субъектов, услуги и т.п.) — характерны для административных, хозяйственных правоотношений, отношений в сфере бытового обслуживания и т.д.;
- продукты духовного творчества (произведения литературы, искусства, научные открытия, изобретения и т.д.);
- ценные бумаги, официальные документы (акции, векселя, деньги, дипломы, аттестаты и т.п.) — характерны для финансовых, хозяйственных, гражданских и иных правоотношений.

§ 81. Содержание правоотношений

Содержание правоотношений — это субъективные права и обязанности их участников и реальные действия по их использованию и осуществлению.

Нормы права (или право как система норм) называются *объективным правом*, а то, что по объективному праву принадлежит субъекту, составляет его личную свободу или возможность поведения, пользования вещами, способностями, знаниями и т.д., составляет *субъективное право*. Субъективное право проявляется в трех разновидностях.

Во-первых, *право действия* — возможность обладателя субъективного права совершать определенные действия в целях удовлетворения своих интересов. Например, собственник имеет право распоряжаться и пользоваться принадлежащей ему вещью; фермер имеет право производить на своих угодьях любую сельскохозяйственную продукцию и продавать ее по выгодной цене. Тем не менее возможное поведение управомоченных субъектов не должно выходить за рамки права. Гарантируя и охраняя права субъектов, государство в то же время не допускает злоупотребления ими.

Во-вторых, *право требования* — субъективное право выражается в возможности управомоченного субъекта требовать определенного поведения от обязанных лиц в целях удовлетворения своих законных интересов. Право требования объективно

вытекает из сущности правоотношения, поскольку в ряде случаев невозможно удовлетворить интересы управомоченных лиц непосредственно, т.е. через их субъективные действия. Право заказчика может быть удовлетворено через обязанность подрядчика выполнить оговоренную в договоре работу качественно и в определенный срок.

В-третьих, *право на защиту* — субъективное право включает в себя возможность управомоченного субъекта обратиться к компетентным государственным органам за защитой своих нарушенных прав. Если обязанное лицо в добровольном порядке не выполняет возложенную на него законом обязанность, управомоченный имеет возможность защитить свои интересы, обратившись к помощи государства. Если должник не возвращает собственнику его вещь, то собственнику предоставляется возможность требовать свою вещь через суд.

Определенное должное поведение, которому каждый субъект обязан следовать, соблюдая свободу и интересы других лиц или общества в целом, называется юридической обязанностью субъекта, или субъективной юридической обязанностью.

Содержание юридической обязанности также выражается в трех разновидностях.

Во-первых, *активная обязанность* — установленная законом необходимость совершать активные положительные действия в пользу других участников правоотношений. Например, по договору купли-продажи продавец обязан передать покупателю в собственность имущество, за которое последний уплатил определенную денежную сумму. Юридическая обязанность в этом случае предписывает свершение активных действий, направленных на реализацию права другого участника правоотношения.

Во-вторых, *пассивная обязанность* — юридическая обязанность выражается в необходимости воздержания от действий, запрещенных нормами права. Например, сдача в поднаем имущества, предоставленного нанимателю по договору бытового проката, не допускается. Такие юридические обязанности носят пассивный характер, так как требуют от участника правоотношения воздержания от запрещенных законом действий.

В-третьих, *юридическая обязанность* — обязанность нести юридическую ответственность, неблагоприятные последствия совершенного правонарушения.

В правоотношении не может быть только права у сторон или только обязанности: права и обязанности корреспондируются или пересекаются в строгом соотношении. Это соотношение представлено в табл. 3.

Из-за того, что определенному праву всегда соответствует определенная обязанность, в нормах права указывают что-то одно.

Субъективное право	Юридическая обязанность
Право действия	Пассивная обязанность
Право требования	Активная обязанность
Право на защиту	Юридическая обязанность

Например, ст. 467 Гражданского кодекса «Если по договору купли-продажи передаче подлежат товары в определенном соотношении по видам, моделям, размерам, цветам или иным признакам (ассортимент), продавец обязан передать покупателю товары в ассортименте, согласованном сторонами» содержит только активную обязанность покупателя передать товар. Этой обязанности корреспондируется право требования, но законодатель, чтобы не нагружать норму, его не указал, так как это вытекает из соотношения прав и обязанностей.

§ 82. Юридический факт

Правоотношения возникают, изменяются или прекращаются вследствие наступления определенных жизненных обстоятельств.

Жизненные обстоятельства, с которыми правовые нормы связывают возникновение, изменение или прекращение различных правовых отношений в любой отрасли права, называются юридическими фактами.

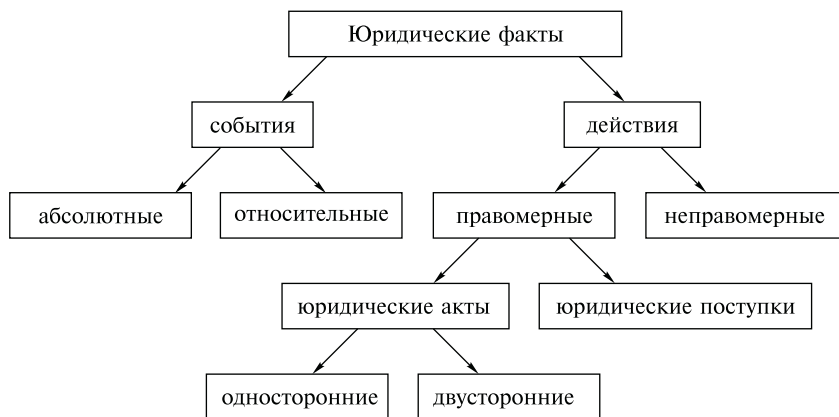
Установление или подтверждение юридических фактов — одна из главных задач практической деятельности каждого юриста. Без этого немислимы правильное применение закона, защита прав граждан и организаций, разрешение споров, привлечение к ответственности нарушителя закона.

Виды юридических фактов изображены на схеме 16.

Юридические факты подразделяются на события и действия.

События — это явления стихийные, не зависящие от воли человека. К ним относятся, например, стихийные бедствия, рождение, достижение определенного возраста, смерть, истечение сроков и т. п. Они могут иметь юридическое значение лишь в той мере, в какой оказывают влияние на общественные отношения.

Событие само по себе не может быть правомерным или неправомерным. Событие становится лишь основанием для правомерных последствий. Например, смерть человека влечет за собой открытие наследства.



Действия разделяются на правомерные и неправомерные.

Действия, совершаемые с намерением породить юридические последствия, называются **юридическими актами**. К ним относятся индивидуальные акты административного управления, гражданско-правовые сделки, заявления, жалобы граждан, регистрация актов гражданского состояния, судебные решения и определения и т. п.

Действия, приводящие к юридическим последствиям независимо от намерений лица, называются **юридическими поступками**: например, создание художественного произведения, находка, потребление имущества и т. п. В отличие от юридических актов поступки могут совершаться недееспособными лицами.

Юридические акты делятся на односторонние и двусторонние. **Односторонний юридический акт** влечет за собой правовые последствия независимо от воли других лиц. Таковы односторонние сделки, завещания, административные акты, заявления. Сюда же относятся односторонние действия участника правоотношения по осуществлению прав и обязанностей.

Двусторонние юридические акты требуют наличия соглашения между двумя лицами или организациями. Примером может служить договор в гражданском и трудовом праве.

Для возникновения правовых отношений, их изменения и прекращения часто имеет значение не отдельный факт, а их совокупность, которая называется **фактическим составом**. Правильное установление фактического состава имеет важное практическое значение. Например, для получения пенсии по старости имеет значение совокупность юридических фактов: достижение пенсионного возраста, наличие необходимого трудового стажа, заявление гражданина, решение о назначении пенсии. Все эти условия подробно

определены законом. Если один из этих фактов отсутствует, то гражданин не может получать пенсию по старости в полном размере.

Для возникновения юридических последствий в ряде случаев имеют значение не только сами явления действительности, но и предположения о наступивших фактах, так называемые *презюмции*. Практическое значение презюмции можно проиллюстрировать на примере судебного признания умершим лица, если в месте его постоянного жительства нет сведений о нем в течение определенного законом времени. Однако не следует считать презюмцию юридическим фактом. Юридическим фактом остается предполагаемый факт. Если предполагаемый факт будет опровергнут, то наступают соответствующие изменения в юридических последствиях. Поэтому презюмция имеет значение одного из допустимых способов суждения о фактах, но не является самостоятельным юридическим фактом.

§ 83. Виды правоотношений

В обществе люди вступают в правовые отношения разных видов.

1. Выделяют правоотношения по отраслям права: государственно-правовые, административно-правовые, финансово-правовые, гражданско-правовые, уголовно-правовые и т.д.

2. Правовые отношения могут выполнять функции регулятивные и охранительные.

3. Различают относительные и абсолютные правоотношения. В относительных правоотношениях поименно определены все участники правоотношений. В абсолютных правоотношениях персонально определена лишь одна сторона — носитель субъективного права, а все остальные являются обязанными.

4. Правоотношения разделяются по характеру выполнения обязанностей на активные и пассивные. В активных обязанность выполняется активными действиями, в пассивных — состоит в воздержании от совершения запрещенных деяний.

5. По количеству участников правоотношения делятся на простые и сложные.

6. По длительности правоотношения делятся на кратковременные и длящиеся.

Вопросы и задания для повторения

1. Из каких элементов состоит правоотношение?
2. Назовите признаки правоотношений.
3. Какие виды правоотношений вы знаете?
4. Что такое правосубъектность?
5. Дайте понятие физических и юридических лиц.

6. Что относится к содержанию правоотношения?
7. Как классифицируются юридические факты?

Рекомендуемая литература

- Куликов В.Л. Теоретические основы государства и права. — Саратов, 2003.
- Лазарев В.В., Липень С.В. Теория государства и права. — М., 2010.
- Марченко М.Н. Теория государства и права. — М., 2009.
- Общая теория права. Курс лекций / под ред. А.С.Пиголкина. — М., 2003.

Глава 23

ПРАВОСОЗНАНИЕ И ПРАВОВАЯ КУЛЬТУРА

§ 84. Понятие правосознания

Такая форма общественного сознания, как правовое сознание, существует с момента возникновения человеческого общества. Правосознание является отражением в сознании людей того факта, что люди в обществе неизбежно связаны определенными правами с другими людьми.

Правосознание (правовое сознание) представляет собой систему чувств, взглядов, идей, в которых отражается представление людей о праве и правовых явлениях действительности.

В своем развитии правовое сознание зависело от других форм общественного сознания: от религии, морали, политики. Такие формы общественного сознания, как религиозное сознание и моральное сознание, влияли на понимание права. В религиозном сознании впервые формируется понятие свободы и справедливости, а право понимается как мера свободы и справедливости в отношениях людей друг с другом.

В древнем мировоззрении человек понимался как часть природы, как ее раб, существо, не способное изменить природу и самого себя. Свобода понималась как осознанная необходимость. Личной, индивидуальной свободы древний мир не знал. Личность в древнем мире подчинялась обществу, коллективу.

С появлением христианства в Западной Европе изменяется взгляд на сущность человека. Природа человека понимается не только как материальная, но и как божественная, творческая; свобода — как возможность ставить себе цели и достигать их, как возможность изменить себя, достигая подобия Бога. Это предьяв-

ляют новые требования к отношениям людей друг с другом как с равными свободными партнерами.

Понятие справедливости также изменяется с появлением христианства. В древнем мире справедливость понималась как воздаяние за дела. В Средние века быть справедливым означало быть милосердным, соблюдать заповеди Христа.

Правовое сознание носит активный характер. В настоящее время ему принадлежит значительная роль в различных сферах правовой жизни:

- в правотворческой деятельности при создании юридических норм;
- в правоприменительной практике органов государства и должностных лиц при разрешении конкретных жизненных ситуаций;
- при выборе варианта поведения всеми субъектами правоотношений;
- при непосредственном регулировании некоторых отношений, когда при отсутствии необходимой нормы (пробеле в праве) правоприменитель руководствуется собственным правосознанием.

§ 85. Структура правосознания

В структуре правосознания выделяют обыденное и теоретическое правовое сознание.

Обыденное правосознание отражает внешние стороны правовых явлений. Оно формируется в основном стихийно под влиянием обыденной жизни и выступает в форме правовой психологии.

Правовая психология — это оценки, чувства, эмоции, настроения людей в отношении к правовой действительности.

Теоретическое правосознание отражает внутренние, сущностные стороны правовых явлений. Теоретическое правосознание проявляется в форме идей, категорий, принципов. Разновидностями теоретического правосознания выступают правовая наука и правовая идеология.

Правовая идеология — это представления, взгляды, понятия, убеждения, теории о правовой действительности. Идеологические элементы — это систематизированное знание о конкретных правовых явлениях, их осмысление на теоретическом уровне. Правовая идеология вырабатывается специалистами и усваивается населением в процессе правового воспитания, при получении юридического образования, при знакомстве с юридической литературой, нормативными актами.

Правовая идеология и правовая психология тесно связаны и взаимодействуют между собой. Активно пропагандируемые пра-

новые концепции (например, теория правового государства) воздействуют на правовую психологию, изменяя ее. Но и эмоциональные, чувственные элементы правосознания имеют значение для развития правовой идеологии: они могут или содействовать, или тормозить распространение тех или иных юридических идей.

Различают также индивидуальное, групповое и общественное правосознание.

Индивидуальное правосознание — это представления, взгляды, эмоции одного человека. Индивидуальное правосознание предполагает определенное знание права, законодательства, уважение к праву.

Групповое правосознание — это особенности представлений о праве определенной социальной группы. Оно формируется благодаря тому, что у определенных категорий граждан (молодежи, студентов, пенсионеров, судей, врачей, адвокатов) есть общие корпоративные интересы, которые они отстаивают с помощью забастовок, митингов и т. д.

Особым видом группового правосознания является *профессиональное правосознание юристов*. Оно формируется на основе юридической практики, а также под влиянием правовой идеологии и науки. Взгляды юристов-профессионалов играют важную роль в реализации юридических норм.

Наконец, в силу того, что в каждой стране существуют свои государственно-правовые институты, свои юридические традиции, существуют и особенности в отражении правовых явлений в сознании того или иного общества — **общественное правосознание**.

Правосознание общества влияет как на правотворчество, так и на юридическую практику. Особенно наглядно оно проявляется при проведении референдумов, в отношении к отдельным видам наказания и оценке некоторых деяний.

§ 86. Функции правосознания

Сущность и социальное назначение правового сознания выражаются в его функциях.

В учебной литературе выделяются три основные функции:

- познавательная;
- оценочная;
- регулятивная.

Иногда выделяют еще прогностическую и информационную функции.

Познавательная функция правосознания связана с осмыслением правовой действительности, с накоплением определенных знаний.

Правосознание существовало в обществе до появления государства, до того, как оформилось писаное право. Оно существует в государстве, где нормы права закреплены в законодательстве.

Правосознание меняется вместе с изменением жизнедеятельности людей, их взаимодействия с природой и друг с другом. Система же законодательства государства менее подвержена изменениям, чем правосознание, поэтому правосознание отражает несоответствие каких-то устаревших норм поведения новым требованиям, появление новых отношений людей, которые необходимо урегулировать. Законотворческая деятельность государства черпает в правосознании материал для создания новых норм.

Оценочная функция правосознания выражается в сравнительном отношении к правовым явлениям и процессам. Оценочная функция формируется на основе повседневного и научного опыта. Правосознание изменяется с углублением познаний человека о самом себе.

Существующее в государстве законодательство получает свою оценку с точки зрения изменившегося правосознания.

Регулятивная функция правосознания определяет ориентиры поведения людей. Правовое сознание оказывает воздействие на поведение людей вместе с нормами права, наряду с ними, а иногда и вопреки им. Все зависит от того, насколько существующая норма одобряется правосознанием и в какой степени полностью регулирует она общественные отношения.

§ 87. Правовая культура

Правовое сознание дает представление о духовных ценностях индивида и общества. Оно выражается в чувствах, представлениях, идеях, а не в материальном виде. Поэтому для более полного уяснения, как право воздействует на общественные отношения, применяется понятие «правовая культура». Понятие «правовая культура» шире понятия «правосознание».

Правовая культура проявляется в правовых идеях, правовых нормах и институтах, правовых поступках и правовых учреждениях.

Понятие «правовая культура» многопланово. В учебной литературе имеется множество его определений. В учебнике «Общая теория права» под редакцией А. С. Пиголкина¹ отмечается, что правовая культура предполагает:

- определенный уровень правового мышления и чувственного восприятия правовой действительности;
- надлежащую степень знания населением законов;

¹ См.: Общая теория права / под ред. А. С. Пиголкина. — М., 1997. — С. 148.

- высокий уровень уважения норм права, их авторитета;
- качественное состояние процессов правотворчества и реализации права;
- специфические способы правовой деятельности;
- результаты правовой деятельности в виде духовных и материальных благ, созданных людьми (законы, системы законодательства, судебная практика и т.д.).

Правовая культура включает в себя правовую культуру юристов и правовую культуру населения.

Правовая культура рассматривается как определенный уровень развития индивидуального, группового и общественного правосознания.

На **индивидуальном уровне** правовая культура проявляется:

- в глубоком знании и понимании права;
- в отношении к праву как к осознанной необходимости и внутренней потребности;
- в навыках правового поведения, в умении использовать правовые средства для достижения своих целей, реализации прав и свобод.

Для того чтобы быть человеком высокой правовой культуры, недостаточно только знать и понимать право. Необходимо соблюдать предписания права в жизни.

На **групповом уровне** правовая культура определяется спецификой социальной группы. Исследования юридической психологии показали, что особенности правовой культуры зависят от пола, возраста, профессиональной принадлежности лиц, объединенных в группы.

Особенно важное значение имеет для государства профессиональная подготовка и культура работников правоохранительных органов.

На **общественном уровне** правовая культура представляет собой признание правовых ценностей данным обществом, высокий уровень законодательства, юридической практики.

Правовая культура общества является частью его общей культуры. Она связана с политической, нравственной, религиозной и другими сферами культуры данного общества.

Итак, правовая культура характеризуется следующими чертами:

- состоянием правосознания;
- уровнем совершенствования законодательства и состоянием законности в стране;
- соотношением общечеловеческого и национального в праве;
- степенью развитости в стране юридической науки и юридического образования;
- эффективностью деятельности правоприменительных органов.

§ 88. Формы деформации правосознания. Правовой нигилизм

В некоторых исторических условиях может формироваться деформированное правосознание, выражающееся в различных формах.

Правовой инфантилизм, при котором человек не может ориентироваться в правовой действительности. Он возникает из-за недостатка жизненного опыта и знания основ действующего законодательства.

Правовой идеализм, при котором происходит преувеличение возможностей права. Происходит он из-за того, что некоторые политики принимают нереальные, невыполнимые законы, желая добиться популярности.

Правовой нигилизм, который противостоит в правосознании требованиям законности. Сущность правового нигилизма заключается в общем негативно-отрицательном, неуважительном отношении к праву, законам, нормативному порядку.

Причины правового нигилизма самые разные. Основные из них кроются в юридическом невежестве, косности, отсталости, правовой невоспитанности основной массы населения.

Правовой нигилизм это не только сфера духовной жизни общества, сфера правового сознания, но и характеристика определенного реального состояния общества.

Корни правового нигилизма в России уходят в далекое прошлое. Русские интеллигенты, которые задумывались над судьбой России, уже давно с душевной болью отметили, что на Руси всегда правили люди, а не законы, что наплевательское отношение к закону является свойством натуры русского обывателя. На Руси высшей духовной ценностью считалось нравственное совершенство, религиозная святость.

После победы большевиков в Октябрьской социалистической революции это негативное отношение к праву подкреплялось теорией о том, что право — продукт буржуазного общества и со временем должно отмереть.

Сегодняшний источник нигилизма современный исследователь этой проблемы Н. И. Матузов характеризует как кризисное состояние российского общества: «Социальная напряженность, экономические неурядицы, распад некогда единого жизненного пространства, региональный сепаратизм, дезинтеграция, конфронтация властей, морально-психологическая неустойчивость общества и многое другое не только способствуют проявлению правового нигилизма, но и постоянно воспроизводят и приумножают его»¹. Н. И. Матузов убежден, что страна нуждается не только в

¹ Теория государства и права. Курс лекций / под ред. Н. И. Матузова и А. В. Малько. — М., 2003. — С. 693.

социально-экономической и политической стабилизации, но и в правовой.

Серьезной социальной проблемой становится состояние профессионального правосознания работников милиции, прокуратуры, следователей, судей.

В учебнике «Проблемы общей теории права и государства» под редакцией В. С. Нерсесянца приводятся следующие формы деформации правосознания юристов:

а) правовой инфантилизм, когда искажение правового сознания выражается в несформированности и пробельности правовых взглядов, знаний, установок и представлений;

б) правовой негативизм — осознанное игнорирование требований закона;

в) деформированное правосознание, переходящее в преступную установку¹.

Средствами формирования должного уровня правовой культуры являются повышение профессиональной культуры юристов и правовое просвещение населения.

§ 89. Правовое воспитание

Государство и общество заинтересованы в повышении уровня правовой культуры населения, в распространении юридических знаний, в формировании у граждан убеждения в необходимости исполнения требований права.

Важную роль в формировании правосознания и правовой культуры граждан играет правовое воспитание.

Правовое воспитание представляет собой систему, состоящую из следующих элементов:

– субъекты воспитания: государство и его органы, должностные лица, общественные организации;

– объекты воспитания: отдельные индивиды, группы населения;

– содержание воспитания: передача воспитуемым юридического опыта общества;

– формы и методы правового воспитания.

К основным организационным формам правового воспитания относят: правовое обучение, правовое просвещение и правовую пропаганду.

Правовое обучение — это передача прошлого исторического опыта, а также практики и навыков реализации права в условиях современной действительности.

¹ Проблемы общей теории права и государства / под ред. В.С.Нерсесянца. — М., 2002. — С. 403.

Правовое просвещение и правовая пропаганда могут быть устными (лекции, беседы, встречи с юристами) и печатными (газеты, книги, плакаты и т.п.).

Методы правового воспитания — это приемы педагогического, психологического и иного воздействия на воспитуемых. К ним относятся убеждение и принуждение, личный пример, поощрение и другие методы. Цель правового воспитания — сформировать у индивида чувство уверенности и самостоятельности в правовой сфере, стимулировать правовую активность личности, осознанное, ответственное поведение.

Вопросы и задания для повторения

1. В чем особенности правосознания как формы общественного сознания?
2. Чем правовая психология отличается от правовой идеологии?
3. Какие виды дефектов правового сознания вы знаете?
4. Что такое правовой нигилизм? В чем его причины в современном обществе?
5. Достаточно ли знать и понимать право, чтобы быть человеком высокой правовой культуры? Что нужно еще?
6. Назовите формы правового воспитания.

Рекомендуемая литература

- Ильин И.А. О сущности правосознания. — М., 1993.
- Казаков В.Н., Малахов В.П. Правосознание: природа, содержание, логика // Государство и право. — 2002. — № 3.
- Кулапов В.Л. Теоретические основы государства и права. — Саратов, 2003.
- Матузов Н.И. Правовой нигилизм и правовой идеализм как две стороны «одной медали» // Правоведение. — 1994. — № 2.
- Малько А.В. Теория государства и права. — М., 2009.
- Общая теория права / под ред. А.С.Пиголкина. — М., 2002.
- Проблемы общей теории права и государства / под ред. В.С.Нерсесянца. — М., 2008.
- Сорокин В.В. Правосознание в переходный период общественно-го развития // Журнал российского права. — 2002. — № 10.

Глава 24

РЕАЛИЗАЦИЯ ПРАВА

§ 90. Понятие и формы реализации права

Деятельность по реализации правовых норм заключается в соблюдении правовых запретов, в исполнении юридических обязанностей и в использовании субъективных прав.

Реализация права — это осуществление правовых предписаний в правомерном поведении граждан, их организаций, органов государства.

Существует три формы реализации права: соблюдение, исполнение и использование.

Соблюдение права — это такая форма его реализации, которая состоит в воздержании от совершения действий, запрещенных правовыми нормами. Главная особенность данной формы реализации права заключается в том, что здесь не требуется совершения каких-либо активных действий, так как выполняется пассивная обязанность. Соблюдением реализуются запрещающие нормы права, а также запреты, выраженные правоохранительными нормами права.

Исполнение права — это такая форма его реализации, которая состоит в обязательном совершении действий, предусмотренных правовыми нормами. Здесь уже требуется совершение активных действий, поскольку на субъекта налагаются определенные юридические обязанности. Путем исполнения реализуются обязывающие нормы права.

Использование права — это такая форма его реализации, которая состоит в совершении действий, дозволенных правовыми нормами, в осуществлении субъектами своих прав. Данная форма реализации права не требует обязательного варианта поведения субъектов, поскольку использованием реализуются управомочивающие нормы права.

Соблюдение, исполнение и использование права называются *формами непосредственной реализации права*, поскольку при этом субъекты действуют сами, не прибегая к официальному содействию органов государства. Однако во многих случаях такое содействие необходимо.

Применение права — это деятельность компетентных органов по реализации правовых норм путем вынесения индивидуально-конкретных предписаний.

Применение права называется *опосредованной* формой реализации права. Она необходима в тех случаях, когда для обеспечения полной реализации правовых норм требуется вмешательство компетентных органов.

Правоприменительная деятельность носит государственно-властный характер. Решение принимается по одностороннему волеизъявлению соответствующего органа, который выступает от имени государства. При необходимости исполнения решения правоприменительная деятельность обеспечивается принудительной силой государства.

Результатом реализации права является достижение соответствия совершаемых действий требованиям норм права, что приводит к какой-то полезной цели, к согласованию интересов людей.

§ 91. Правоприменение как особая форма реализации права

Необходимость правоприменения возникает в случаях, когда:

- субъективное право гражданина не может быть реализовано без государственно-властного веления (например, служба в армии);
- необходимо осуществить предусмотренный законом контроль за правильностью приобретения прав и возложенных обязанностей (нотариально удостоверить, получить разрешение на какую-либо деятельность и т.п.);
- между субъектами права существует спор об их правах и обязанностях;
- требуется привлечь правонарушителя к ответственности;
- существует необходимость принять решение о награждении отличившихся граждан.

Правоприменительная деятельность осуществляется на основе правовых норм. Выделяют применение регулятивных и правоохранительных норм права.

Регулятивная правоприменительная деятельность — это деятельность по установлению конкретных прав и обязанностей в связи с правовым поведением.

Правоохранительная правоприменительная деятельность связана с неправомерным поведением, она направлена на установление вида и меры юридической ответственности правонарушителя.

В соответствии с отраслями права, нормы которых реализуются, говорят о применении норм конституционного, уголовного, гражданского, трудового права и т.п., о применении норм материального и процессуального права.

Выделяют правоприменительную деятельность федеральных органов и органов субъектов федерации, высших органов государства и местных органов.

При реализации правоприменительной деятельности соблюдаются следующие принципы:

- законность;
- обоснованность;
- целесообразность;
- справедливость;
- эффективность.

Результат деятельности по применению права — вынесение индивидуально-конкретных предписаний. Они содержатся в правоприменительных актах и адресуются конкретным субъектам права. В этих предписаниях установлены права и обязанности сторон, находящихся в определенной ситуации.

§ 92. Стадии применения норм права

Применение права — это сложный процесс. В нем можно выделить три основные стадии:

- установление фактической основы для разрешения дела;
- установление юридической основы для разрешения дела;
- принятие решения по делу.

На стадии *установления фактической основы для разрешения дела* правоприменитель должен тщательно изучить конкретные обстоятельства дела, причем не все, а только те, которые имеют юридическое значение, т.е. юридические факты. Круг фактических обстоятельств, которые необходимо установить, обозначен в законе.

Например, при производстве дознания, предварительного следствия и разбирательства уголовного дела в суде подлежат доказыванию:

- события преступления (время, место, способ совершения преступления);
- виновность обвиняемого в совершении преступления и мотивы преступления;
- обстоятельства, влияющие на степень и характер ответственности обвиняемого, указанные в ст. 61 и 63 УК РФ;
- характер и размер ущерба, причиненного преступлением.

В качестве доказательств допускаются: показания подозреваемого, обвиняемого, свидетелей, потерпевшего, объяснения сторон и третьих лиц, письменные и вещественные доказательства, аудио- и видеозаписи, заключения и показания эксперта.

К доказательствам предъявляются следующие требования:

- относимости — так как используются только те сведения, которые имеют значение для данного дела;
- допустимости — так как используются только те сведения, которые получены из указанных в законе источников с соблюдением процессуальной формы;
- достоверности — правильности отражения обстоятельств дела;
- достаточности — т.е. такой их совокупности, которая позволит разрешить юридический спор.

Деятельность правоприменителя по *установлению юридической основы для разрешения дела* предполагает:

- нахождение нормы, подлежащей применению;
- проверку правильности текста того акта, в котором содержится искомая норма;
- проверку подлинности нормы и ее действия во времени, в пространстве и по кругу лиц;
- уяснение содержания нормы.

На стадии *принятия решения по делу* дается юридическая квалификация обстоятельств дела в виде индивидуально-конкретного предписания. Здесь же происходит его оформление, принимается правоохранительный акт. Далее он должен быть исполнен и общественное отношение урегулировано.

§ 93. Правоприменительные акты

Юридическим итогом деятельности по применению права является правоприменительный акт. В правоприменительных актах закрепляются, оформляются решения, принятые в процессе применения права.

Правоприменительный акт — это документ, в котором содержится индивидуально-конкретное предписание, вынесенное компетентным органом в итоге решения юридического дела.

Правоприменительные акты имеют следующие признаки:

- государственно-властный характер;
- направленность на индивидуальное регулирование конкретных общественных отношений в отличие от нормативно-правового акта, предназначенного для общего, нормативного регулирования;
- являются юридическими фактами, что влечет возникновение, изменение или прекращение у адресатов субъективных прав и обязанностей;
- обязательность к исполнению.

Выделяют следующие виды правоприменительных актов:

- по субъектам применения: акты органов законодательной власти, акты органов исполнительной власти, акты органов правосудия, акты контрольно-надзорных органов;
- по отраслевой принадлежности: акты применения норм уголовного права, акты применения норм гражданского права, акты применения норм других отраслей;
- по характеру решения: запрещающие, обязывающие, управомочивающие (поощрительные, удостоверяющие);
- по функциональному признаку: правонаделительные, правообеспечительные, акты-регламентаторы;
- по способу выражения: акты-документы, акты-действия, акты-символы;
- по наименованию: приказы, постановления, указания, представления, резолюции, указы Президента о награждении, о помиловании и т.п.

Не следует путать правоприменительные акты с нормативно-применительными актами.

Отличительные признаки нормативно-правовых и правоприменительных актов представлены в табл. 4.

Нормативно-правовые акты	Правоприменительные акты
содержат норму права	содержат индивидуально-конкретное предписание
обращены к неопределенному кругу лиц	обращены к персонально указанным лицам
выражают метод общенормативного, правового регулирования	выражают метод индивидуального регулирования
характеризуются возможностью неоднократной реализации	действует только один раз
не выступают юридическим фактом	выступают юридическим фактом
всегда имеют документальную форму	не всегда имеют документальную форму

Документ, в котором закрепляются, оформляются решения, принятые в процессе применения права, имеет определенную структуру: состоит из вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной частей. В описательной части излагаются фактические обстоятельства дела. В мотивировочной части дается обоснование принятого решения. Резолютивная часть содержит само решение.

Акты применения права издаются в установленной законом форме и имеют следующие реквизиты: дату и место издания; наименование органа, издавшего акт; конкретный адресат; подпись ответственного лица.

§ 94. Пробелы в праве

Пробел в праве — это такое положение, когда определенные общественные отношения, находящиеся в целом в сфере правового регулирования, оказываются неурегулированными конкретными правовыми нормами.

Пробел в позитивном праве — это тот случай, когда нет ни закона, ни подзаконного акта, ни обычая, ни прецедента.

Пробел в нормативно-правовом регулировании — отсутствие норм закона и норм подзаконного акта.

Пробел в законодательстве — отсутствие закона вообще.

Пробел в законе — неполное урегулирование вопроса в данном законе.

Причины возникновения пробелов в праве разнообразны. Они могут быть объективного и субъективного характера: это отставание относительно стабильного права от постоянно развивающихся общественных отношений; неполнота охвата в законодательстве всех жизненных ситуаций; недостатки законодательной техники.

Пробел в праве может быть восполнен только созданием новых норм права. Однако возможно разрешение юридического дела в случае пробела в праве до издания соответствующим правотворческим органом новых правовых норм. В этом случае прибегают к юридической аналогии.

Аналогия — это сходство различных предметов, явлений, процессов в каких-либо свойствах.

В процессе умозаключения по аналогии знание, полученное из рассмотрения какого-либо объекта, переносится на менее изученный, но сходный по существенным свойствам, качествам, признакам объект.

В юриспруденции выделяют два вида аналогии: аналогию закона и аналогию права.

Аналогия закона применяется тогда, когда необходимо разрешить конкретное юридическое дело, но отсутствует норма права, регулирующая данные общественные отношения. Тогда в законодательстве можно отыскать нормы, регулирующие сходные, аналогичные отношения.

Аналогия права представляет собой принятие решения по конкретному делу на основе общих начал, общих принципов права, смысла законодательства.

Аналогия права применяется в тех случаях, когда нормы, которая регулировала бы сходный случай, нет ни в одной отрасли права.

При принятии решения по аналогии важное значение имеют принципы права, которые устанавливаются в конституции и законодательстве. Путем аналогии пробел в праве не устраняется, а лишь преодолевается.

В уголовном и административном праве аналогия исключается.

§ 95. Юридические коллизии и способы их разрешения

Если пробел в праве — это недостаточное урегулирование отношения, то юридическая коллизия — это «избыточное» урегулирование отношения, что тоже создает трудности в регулировании правовых отношений.

Юридическими коллизиями называются расхождения или противоречия между отдельными нормативно-правовыми ак-

тами, регулируемыми одни и те же общественные отношения. Юридические коллизии можно разделить на четыре группы:

- коллизии между нормативными актами или отдельными правовыми нормами;
- коллизии в правотворчестве, которые выражаются в дублировании, издании взаимоисключающих актов;
- коллизии в правоприменении, которые выражаются в несогласованности управленческих действий;
- коллизии полномочий и статусов государственных органов, должностных лиц, других властных структур.

Причины юридических коллизий носят объективный и субъективный характер.

К **объективным причинам** относятся изменчивость и противоречивость общественных отношений, подлежащих урегулированию; отставание законодательства от жизни; появляются новые нормы, при этом не отменяются старые.

К **субъективным причинам** относятся такие, которые зависят от воли и сознания людей — политиков, законодателей, представителей власти. Это выражается в низком качестве законов, неупорядоченности правового материала, отсутствии должной правовой культуры и т. п.

В современной России одновременно действуют законы СССР, законы, принятые Верховным Советом РСФСР, Государственной Думой, указы Президента, правительственные постановления и бесчисленное множество ведомственных и региональных актов. С 1985 г. законодательство по некоторым важным вопросам сменялось трижды. Все это приводит к дублированию, противоречиям, путанице.

Юридические коллизии мешают нормальной работе правовой системы, создают неудобства в правоприменительной практике, затрудняют гражданам пользование законодательством. Поэтому предупреждение и устранение юридических коллизий являются важнейшей задачей юридической науки и практики.

Способами разрешения коллизий являются: толкование; принятие нового акта; отмена старого; внесение изменений или уточнений в действующие нормативные акты; судебное, административное, арбитражное рассмотрение; систематизация законодательства; переговорный процесс; конституционное правосудие.

Вопросы и задания для повторения

1. Назовите формы реализации права.
2. В каких случаях необходимо применение права?
3. Назовите различия между действиями по установлению фактической основы и юридической основы для разрешения дела.

4. Чем отличается правоприменительный акт от нормативного правового акта?
5. Когда применяется аналогия закона и аналогия права?
6. Назовите причины юридических коллизий.

Рекомендуемая литература

Лазарев В.В., Липень С.В. Теория государства и права. — М., 2010.

Малько А.В. Теория государства и права. — М., 2009.

Общая теория права / под ред. А.С. Пиголкина. — М., 2002.

Поляков А.В. Общая теория права. Проблемы интерпретации в контексте коммуникативного подхода: курс лекций. — СПб., 2004.

Проблемы общей теории права и государства / под общ. ред. В.С. Нерсесянца. — М., 2008.

Сорокин В.Д. Правовое регулирование: предмет, метод, процесс. — СПб., 2003.

Тихомиров Ю.А. Юридическая коллизия. — М., 1994.

Шундигов К.В. Механизм правового регулирования. — Саратов, 2001.

Глава 25

ТОЛКОВАНИЕ ПРАВА

§ 96. Понятие толкования права

Чтобы правильно применить норму права, ее сначала надо правильно истолковать. Если норма права будет применена ошибочно, можно наказать невиновного или освободить от ответственности преступника. Процесс толкования неизбежен:

- при реализации правовых норм органами суда, прокуратуры, арбитража, другими государственными органами;
- при заключении сделок и договоров;
- при осуществлении гражданами юридически значимых действий;
- при разработке новых юридических предписаний, поскольку в развитой системе законодательства большинство издаваемых норм так или иначе связано с уже существующими законодательными положениями.

Толкование правовых норм необходимо по следующим причинам:

- нормы права имеют общий и абстрактный характер, но применяются к конкретным ситуациям, учесть и предвидеть которые законодатель не может;
- в законах и подзаконных правовых актах нормы права формулируются кратко, в формулировках используется специальная терминология, которая требует специальных пояснений;

– несовершенство юридической техники правотворчества приводит к тому, что отдельные правовые акты могут быть неясными и противоречивыми.

Кто же может толковать правовые нормы и что именно подвергается толкованию? То есть что является субъектом, объектом и предметом толкования?

Субъектами толкования норм права являются органы государства, должностные лица, общественные организации, отдельные граждане.

Объектом толкования являются законы и подзаконные акты.

Предмет толкования — историческая воля законодателя, выраженная в данных нормативно-правовых актах.

Процесс толкования состоит из двух этапов: уяснения смысла и содержания правовых норм и разъяснения смысла и содержания правовых норм.

Толкование-уяснение осуществляется при реализации права в процессе правоприменительной деятельности лицом, непосредственно принимающим правовое решение.

Толкование-разъяснение дается уполномоченными на то органами или специалистами в целях правильного понимания и применения правовых норм.

§ 97. Способы толкования-уяснения

Наиболее часто употребляются грамматический, логический, систематический и исторический способы толкования-уяснения.

Грамматический способ выступает начальным приемом уяснения правовой нормы. Он состоит в определении смысла отдельных слов, установлении лексической связи между ними. При этом юристу приходится опираться на знание языка.

Для правильного уяснения содержания правовой нормы ее текст должен быть подвергнут самому тщательному лексическому и грамматическому анализу. Так, если два слова или два предложения в тексте правовой нормы соединены союзом «и», то для применения этой нормы требуется одновременно наличие обоих признаков, обозначаемых указанными словами или предложениями. Напротив, если такие слова или предложения будут связаны союзом «или», то для применения нормы будет достаточно наличия хотя бы одного из двух и более указанных признаков.

Логический способ толкования — это исследование логической структуры отдельных положений нормативного акта. Предмет анализа не сами слова, а совокупность слов и их соотношение между собой. При этом используются различные логические приемы, например доведение до абсурда.

С.А. Комаров в учебнике «Общая теория государства и права» анализирует в качестве примера понятие «источник повышенной опасности». Кто является субъектом деятельности, связанной с использованием источников повышенной опасности для окружающих? Владельцы автомобилей? Да! Возникает предположение, что, может быть, все транспортные средства следует рассматривать как источник повышенной опасности, тем более что в определенных ситуациях они являются таковыми. Продолжая мысль, ее можно довести до логического конца: а как же владелец лошади, велосипеда, тележки, тачки, носилок и т.д.? Это приводит к нелепому выводу-абсурду о том, что указанный вариант толкования не может быть признан правильным. Значит, дело не в транспортных средствах, а в мощности этого транспортного средства.

Систематический способ состоит в уяснении содержания правовой нормы путем сопоставления ее с иными нормами данной отрасли права, а также с нормами других отраслей, регулирующих это общественное отношение. Связь между нормами права отражает объективно существующую связь регулируемых общественных отношений. Поэтому только с учетом этих связей можно понять подлинный смысл каждой из них.

Исторический способ состоит в выяснении историко-общественных условий, экономических, социальных, политических и иных факторов, вызвавших к жизни данную правовую норму, а также в анализе целей и задач, которые решает государство посредством введения ее в действие. Чаще всего цели правовой нормы формулируются в самом тексте закона, в преамбуле или в виде отдельной статьи. Без историко-политического уяснения содержания правовой нормы создается опасность вынесения таких решений, которые, будучи формально правильными, по существу являются некорректными.

Формальное применение закона является одним из грубейших нарушений законности.

В текстах юридических норм часто встречаются относительно определенные формулировки, требующие раскрытия и конкретизации применительно к различным индивидуальным случаям. Например, закон считает нарушением трудовой дисциплины прогул без уважительной причины. Для правильного понимания причины прогула, признания той или иной причины уважительной или неуважительной необходимо глубокое уяснение общественно-политического смысла нормы трудового законодательства.

§ 98. Виды толкования-разъяснения

Толкование-разъяснение различается по видам в зависимости от юридических последствий, к которым приводит разъяснение

правовых норм. В зависимости от лица или органа, дающего эти разъяснения, они делятся на официальные и неофициальные.

Виды толкования-разъяснения норм права представлены на схеме 17.

Официальное толкование дается уполномоченными на то субъектами — государственными органами и должностными лицами. Оно закрепляется в специальном акте и имеет обязательное значение для других субъектов.

Официальное разъяснение может быть нормативным и казуальным.

Нормативное толкование может исходить только от компетентного органа. Нормативное толкование делится на аутентичное и легальное.

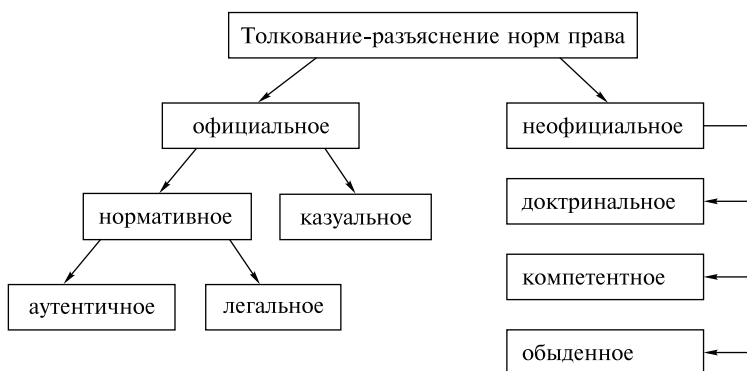
Аутентичное (авторское) — это разъяснение смысла нормы права органом, ранее ее принявшим. Законодатель дает толкование по любому вопросу государственной жизни, и оно имеет высшую юридическую силу. Правительство может толковать лишь акты органов исполнительной власти.

Легальное (разрешенное, делегированное) разъяснение дается теми субъектами, которым это поручено, разрешено. Легальное толкование закона может давать Пленум Верховного Суда Российской Федерации. Он обобщает судебную практику и дает судам, другим органам, должностным лицам руководящее разъяснение по вопросам применения законодательства, возникающим при рассмотрении данной категории дел. Однако Пленум не может давать толкование норм, с которыми суды не имеют дела.

Толкование Конституции Российской Федерации может быть дано Конституционным Судом Российской Федерации.

Казуальное толкование — официальное обязательное разъяснение нормы права применительно к конкретному казусу (слу-

Схема 17



чаю). Оно обязательно только для решения дела, в отношении которого дано. Поэтому его нельзя механически распространять на другие однородные дела, так как каждое из них имеет индивидуальные особенности.

Все органы, применяющие нормы права, могут давать казуальное толкование. Приговор, решение суда, мотивирующие применение той или иной нормы права, являются казуальным толкованием закона. Для других дел, которые будут решаться в дальнейшем на основе данной статьи закона, это толкование уже не будет иметь силы.

Разъяснения, исходящие от тех или иных лиц, не наделенных официальными полномочиями давать обязательные разъяснения правовых норм, не имеют юридической силы. Их значение может состоять исключительно в их логической убедительности. Такие разъяснения называются **неофициальными**.

Различают доктринальное, компетентное и обыденное неофициальное толкование.

Доктринальное толкование — это научное разъяснение норм права. Оно дается научно-исследовательскими учреждениями, отдельными учеными в статьях, монографиях, устных и письменных обсуждениях проектов нормативных актов.

Компетентное толкование — это профессиональное разъяснение, исходящее от сведущих в области права лиц — юристов-практиков, должностных лиц государственного аппарата.

Субъектом *обыденного толкования* может быть любое лицо, не имеющее профессиональной подготовки и разъясняющее смысл правовых норм на основе собственного жизненного опыта.

§ 99. Результаты толкования права

Толкование права в любой его форме обнаруживает соотношение текста нормы и ее смысла и выражается в результатах толкования.

Результат толкования права — это вывод, сделанный субъектом применения права, о соотношении текста статьи и смысла нормы права.

Результаты толкования права имеют важное значение для точного применения юридических норм к регулируемым отношениям. В зависимости от соотношения текста нормы и ее точного смысла результат толкования может быть буквальным, ограничительным и расширительным.

При *буквальном толковании* смысл нормы и зафиксированный в нормативном акте текст полностью совпадают.

При *ограничительном толковании* точный смысл юридической нормы требует ее распространения на более узкий круг об-

публичных отношений, чем это прямо вытекает из текста нормативного акта. Например, предусмотренная Конституцией для всех граждан обязанность нести воинскую службу в результате толкования определяется как обязанность только для граждан-мужчин.

При *расширительном толковании* точный смысл юридической нормы требует распространения ее на более широкий круг общественных отношений, чем это прямо вытекает из текста нормативного акта. Например, закрепленное в Конституции Российской Федерации право граждан Российской Федерации осуществлять в полном объеме свои права и обязанности с 18 лет в результате толкования распространяется на иностранцев и лиц без гражданства, проживающих на территории России.

Значение толкования правовых норм состоит в обеспечении их единообразного понимания и правильной реализации всеми субъектами права.

§ 100. Акты официального толкования

В процессе официального толкования правовых норм вырабатываются и принимаются акты официального толкования, или интерпретационные акты. Это особая разновидность правовых актов. Они являются обязательными, порождают юридические последствия, их принятие представляет собой процесс, их реализация обеспечивается государством. Их отличие состоит в том, что они не создают новых правовых установлений. Они являются логическим развитием, уточнением, конкретизацией и разъяснением действующего права в целях его наиболее правильной и эффективной реализации.

Различают несколько видов актов официального толкования.

В зависимости от особенностей содержания: акты *нормативного толкования* и акты *казуального толкования*.

На практике акты нормативного толкования находятся в различных указах, приказах, инструкциях, распоряжениях, методических и инструктивных письмах. Они публикуются в «Собрании законодательства Российской Федерации», «Вестнике Конституционного Суда Российской Федерации», «Бюллетене Верховного Суда Российской Федерации».

Акты казуального толкования являются составным элементом соответствующего правоприменительного акта, его мотивировочной частью.

По внешней форме: *письменные* и *устные*.

По структурным элементам толкуемой нормы: акты *толкования гипотезы*, акты *толкования диспозиции*, акты *толкования санкции*, *комплексные акты толкования*.

По субъектам толкования: акты *толкования представительных органов*, акты *толкования исполнительных органов*, акты *толкования суда, прокуратуры* и т.п.

Говоря об официальном толковании норм права, необходимо отметить деятельность Конституционного суда по толкованию Конституции РФ. Статья 3 пункт 4 закона «О Конституционном суде РФ» говорит о том, что Конституционный суд дает толкование Конституции Российской Федерации.

Статья 6 содержит указание об обязательности решений Конституционного Суда Российской Федерации на всей территории Российской Федерации для всех представительных, исполнительных и судебных органов государственной власти, органов местного самоуправления, предприятий, учреждений, организаций, должностных лиц, граждан и их объединений.

Статья 106 уточняет, что толкование Конституции Российской Федерации, данное Конституционным Судом Российской Федерации, является официальным и обязательным для всех.

Вопросы и задания для повторения

1. Для чего нужно толковать нормы права?
2. Чем уяснение смысла и содержания правовых норм отличается от разъяснения смысла и содержания правовых норм?
3. Назовите способы толкования правовых норм.
4. Какие виды официального толкования вам известны?
5. Что такое доктринальное толкование права?
6. В чем заключается особенность актов толкования права?

Рекомендуемая литература

Абдрасулов Е.Б. Практика толкования закона в странах СНГ в переходный период // Правоведение. — 2002. — № 4.

Кострова М.Б. О «языковом» толковании уголовного закона // Правоведение. — 2002. — № 3.

Лазарев В.В., Липень С.В. Теория государства и права. — М., 2010.

Малько А.В. Теория государства и права. — М., 2009.

Марченко М.Н. Теория государства и права. — М., 2009.

Нерсесянц В.С. Процессы универсализации права и государства в глобализирующемся мире // Государство и право. — 2005. — № 5.

Общая теория права / под ред. А.С. Пиголкина. — М., 2002.

Петрушев В.А. Проблемы толкования права в Российской Федерации. — М., 2003.

Современные концепции правопонимания. Материалы «круглого стола». Санкт-Петербург 21 декабря 2004 года. — СПб., 2005.

Тарасова В. В. Акты судебного толкования правовых норм. — Саратов, 2002.

Черданцев А. Ф. Толкование права и договора. — Екатеринбург, 2002. — Ч. 1, 2.

Глава 26

ЗАКОННОСТЬ, ПРАВОПОРЯДОК, ДИСЦИПЛИНА

§ 101. Понятие законности

В юридической литературе даются различные подходы к определению понятия законности. Это связано со сложностью и многогранностью предмета исследования. Законность понимается и как идея, и как требование общеобязательности права, и как принцип, и как свойство юридической деятельности, которое выражается в ее соответствии правовым нормам, и как метод государственного руководства обществом, и как режим общественной жизни.

Понятие «законность» применяется для характеристики юридических явлений и процессов. В нем выражается отношение людей к действующему праву. Законность охватывает все стороны правовой жизни. Она предполагает организованность, дисциплину, профессиональное и справедливое управление. Законность призвана охранять общество от преступлений, от разрушительных действий людей.

Общезвестно, что не всякий юридический акт может быть законным и правовым. Поэтому в определение понятия «законность» должна входить оценка содержания правовых актов с позиций свободы, равноправия и справедливости. Законность призвана гарантировать людям свободу, реализацию их прав.

В. В. Лазарев и С. В. Липень дают следующее определение:

«Законность — это точное и неуклонное соблюдение и исполнение законов, иных нормативно-правовых актов всеми государственными органами, негосударственными организациями и гражданами»¹.

В качестве основных принципов законности называются всеобщность, единство законности, верховенство закона, недопустимость противопоставления законности и целесообразности, взаимосвязь законности и культуры.

Всеобщность законности означает, что правовым нормам обязаны подчиняться как граждане и их организации, так и органы государства.

¹ Лазарев В. В., Липень С. В. Теория государства и права. — М., 2010.

Единство законности — это требование единообразного понимания нормативных предписаний на всей территории государства.

Верховенство закона предполагает соответствие законам всех подзаконных нормативно-правовых и правоприменительных актов.

Требование **недопустимости противопоставления законности и целесообразности** запрещает отступление от законности, объясняемое какими бы то ни было интересами, кроме законности. Закон можно заменить, если он устарел, но нельзя обходить закон, ссылаясь на его нецелесообразность. Законность и есть высшая целесообразность.

Нравственная природа законности определяется **связью законности с культурой**. Общая и правовая культура являются моральной основой законности. Однако и сама законность является предпосылкой формирования культуры в обществе.

§ 102. Гарантии законности

Чтобы требования законности точно и неуклонно воплотились в жизнь, необходимо проведение комплекса мер. К ним относятся формирование сознания всех субъектов законности и проведение организационной работы.

Совокупность условий и средств, обеспечивающих поддержку надлежащего режима законности, называется гарантиями законности. К ним относятся: экономические, правовые, политические, культурные гарантии.

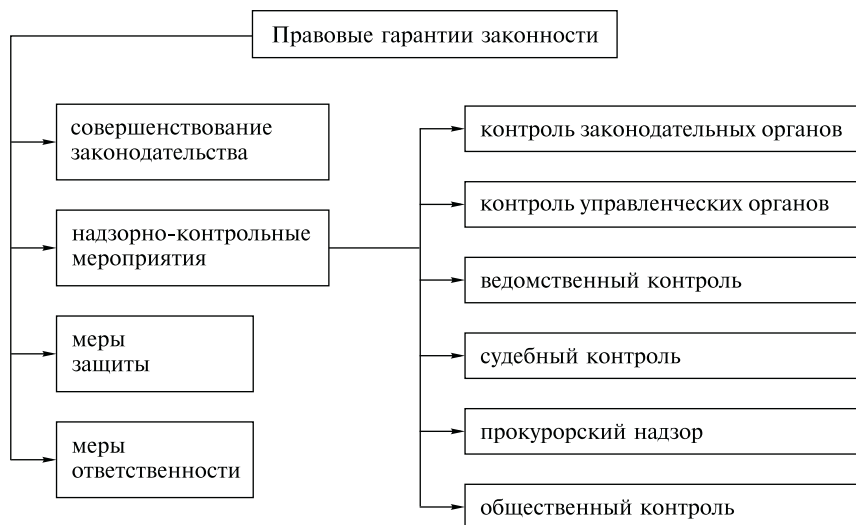
Экономические гарантии — это прежде всего степень организованности материальной жизни общества; плюрализм собственности и экономическая свобода, закрепленные в правовых актах. Комплекс **правовых гарантий** законности лучше всего проиллюстрировать схемой 18.

Совершенствование законодательства предусматривает совершенствование качества законов и подзаконных нормативных актов: их соответствие реальным условиям общественной жизни, правильность определения потребности в правовом регулировании и т. п.

Надзорно-контрольные мероприятия обеспечиваются органами законодательной исполнительной и судебной ветвей власти, а также общественностью.

Меры защиты законности осуществляют правоохранительные органы. Их деятельность направлена на предупреждение и пресечение преступлений и других правонарушений.

Меры ответственности гарантируют такую организацию работы правоприменительных органов, которая обеспечивает обос-



нованность, законность и справедливость всех правоприменительных актов.

Политическая гарантия законности напрямую зависит от уровня демократии в обществе. Укреплению законности способствуют такие проявления демократии, как народный характер власти, демократическое содержание законодательства, способность населения влиять на содержание политических решений.

Культурной гарантией законности являются повышение уровня культуры общества, распространение среди граждан юридических знаний, воспитание уважения к требованиям права. Соблюдение гарантий обеспечивает функционирование законности.

С.А. Комаров выделяет следующие функции законности:

- проведение в жизнь государственной воли народа, связь законности с реализацией права;
- создание условий для выработки целесообразных, эффективных норм права, связь законности с правотворчеством;
- обеспечение реальности правового регулирования, связь законности со всеми элементами его механизма.

§ 103. Понятие правопорядка

Результатом воплощения законности в жизнь государства является правопорядок. В юридической литературе правопорядок понимается по-разному.

Правопорядок — сложная социально-правовая категория. Правопорядок нельзя отождествлять с другими социальными и правовыми явлениями и категориями.

Правопорядок — это процесс соблюдения, исполнения, использования и применения законов и подзаконных актов, итог воплощения законности в реальные общественные отношения (В. В. Лазарев).

Наиболее существенным моментом в правопорядке является то, что законность должна не только провозглашаться, но и реально, практически проводиться в жизнь.

Правопорядок отличается своей устойчивостью, системностью и детальной определенностью.

В структуре правопорядка выделяют следующие элементы:

- закреплённая юридическими нормами правовая структура общества, куда включаются государство, его органы, предприятия, организации и учреждения; негосударственные образования и общественные объединения, граждане;

- правовые отношения и связи, последовательность их возникновения, развития, изменения и прекращения;

- упорядоченность элементов структуры.

Правопорядок следует отличать от общественного порядка. Понятие общественного порядка шире понятия правового порядка.

Общественный порядок складывается в результате реализации всех социальных норм, а правопорядок складывается только на основе правовых норм, поэтому им охватываются далеко не все общественные отношения, а лишь те, которые нуждаются в правовой регламентации.

Общественный порядок обеспечивается не только правовыми мерами, но и общественными, естественными навыками, привычками, силой традиции, а правопорядок обеспечивается и охраняется государственно-правовыми мерами.

Необходимость правопорядка в обществе вытекает из потребности общества в стабильности, в упорядочении отношений людей.

В системе права, в институтах, подотраслях и отраслях права находят свое отражение реальная жизнь и социальные отношения в обществе.

§ 104. Понятие дисциплины

Сходным с понятием законности является понятие дисциплины. Все требования законности, обращенные к государственным служащим, составляют одновременно и содержание дисциплины.

Но дисциплина непосредственно связана лишь с трудовой деятельностью и значительно глубже проникает в производственные отношения, чем законность. Дисциплину необходимо соблюдать находясь на работе, в процессе выполнения трудовых обязанностей. В отличие от законности содержание дисциплины регламентируется не только правовыми, но и организационными, техническими, политическими и другими социальными нормами.

Выделяют следующие виды дисциплины:

- государственная;
- трудовая;
- воинская;
- договорная;
- финансовая;
- технологическая.

Дисциплина требует четкого соблюдения последовательности действий, регулирующих определенный вид деятельности, соблюдения принятых в коллективах правил поведения. Эти правила закрепляются в уставах, инструкциях, правилах распорядка и т. д. Они предостерегают человека от реальной опасности.

Несоблюдение дисциплины может привести к физическим травмам, к авариям, к нарушению отношений с людьми. Дисциплина приучает человека к ответственности, к уважению других людей. Дисциплинированный человек будет и законопослушным человеком.

Вопросы и задания для повторения

1. Раскройте содержание понятия «законность».
2. Назовите основные принципы законности.
3. Какие вы знаете гарантии законности?
4. Что такое правопорядок?
5. Чем правопорядок отличается от общественного порядка?
6. Для чего нужно соблюдать дисциплину?

Рекомендуемая литература

- Бессонов Б. Н. Социальные и духовные ценности на рубеже II и III тысячелетий. — М., 2006.
- Лазарев В. В., Липень С. В. Теория государства и права. — М., 2010.
- Малько А. В. Теория государства и права. — М., 2009.
- Общая теория права / под ред. А. С. Пиголкина. — М., 2002.
- Проблемы общей теории права и государства / под общ. ред. В. С. Нерсесянца. — М., 2008.
- Радько Т. Н. Хрестоматия по теории государства и права. — М., 2009.

Сорокин В.Д. Правовое регулирование: предмет, метод, процесс. — СПб., 2003.

Хропанюк В.Н. Теория государства и права. — М., 2010.

Глава 27

ПРАВОМЕРНОЕ ПОВЕДЕНИЕ, ПРАВОНАРУШЕНИЕ И ЮРИДИЧЕСКАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ

§ 105. Правомерное поведение

Поведение людей в обществе, урегулированном нормами права, может быть правомерным и неправомерным.

Правомерное поведение — это такое поведение, которое урегулировано нормами права. Это социально полезное поведение. Оно может обеспечиваться государством как мерами поощрения, так и мерами принуждения. Правомерное поведение — это сознательное поведение.

Мотивы людей, которые ведут себя в соответствии с предписаниями права, могут быть разными. В зависимости от мотивов правомерное поведение делится на следующие виды:

– *маргинальное поведение* — основано на страхе перед ответственностью, личном расчете, боязни осуждения. Такое поведение стоит на грани противоправного;

– *конформистское поведение* — характеризуется пассивным соблюдением норм права в силу подчинения своих действий поведению окружающих. Человек поступает «как все»;

– *положительное поведение* — это поведение в рамках привычной деятельности по соблюдению и исполнению правовых норм;

– *социально-активное правомерное поведение* — это деятельность по реализации правовых норм на основе осознания их ценности и глубокого убеждения в необходимости их исполнения. Социально-активное правомерное поведение считается высшей формой правомерного поведения.

В правомерном поведении различают правомерное действие и правомерное бездействие.

Правомерное действие — это активная деятельность, направленная на реализацию субъективных прав и исполнение юридических обязанностей.

Правомерное бездействие — это пассивная деятельность по соблюдению установленных в правовых нормах запретов.

По характеру реализуемых правовых предписаний выделяют правомерное соблюдение, правомерное исполнение, правомерное использование и правомерное применение.

В зависимости от отраслей права, нормы которых реализуются в правомерном поведении, говорят о гражданско-правовом, уголовно-правовом, административно-правовом правомерном поведении.

§ 106. Понятие и виды правонарушений

Правонарушение — это виновное, общественно опасное или общественно вредное, противоправное деяние, за которое предусмотрена юридическая ответственность.

Признаки правонарушений:

– правонарушения представляют собой деяния людей, а не их мысли или чувства;

– правонарушения — это деяния, покушающиеся на наиболее значимые общественные интересы;

– правонарушение — это всегда деяние, нарушающее норму права;

– правонарушение — это виновное деяние. Вина выражает отношение субъекта к деянию и возможным последствиям этого деяния. Он должен осознавать социальную значимость своего поступка и иметь свободу выбора поступка по своему усмотрению.

По степени общественной опасности все совершаемые правонарушения делятся на преступления и проступки.

Преступление — это виновное противоправное деяние, нарушающее нормы уголовного права и наносящее ущерб самым существенным общественным отношениям.

Преступления — наиболее серьезный вид правонарушения. Они обладают самой высокой степенью общественной опасности, поэтому их совершение влечет применение мер уголовного наказания. Нормы уголовного права охраняют наиболее важные общественные отношения, поэтому они выделены в специальную отрасль права.

Уголовные преступления делятся по объектам посягательства. В схеме отражены виды правонарушений и перечислены виды уголовных преступлений.

Проступки — это все остальные правонарушения, не признанные преступлениями. Они характеризуются меньшей степенью общественной опасности.

В зависимости от того, в какой сфере жизни проступки были совершены, от вида нарушенных норм права, от характера нанесенного вреда выделяют следующие их виды.

Гражданские проступки, или деликты, — это правонарушения, наносящие вред урегулированным нормами гражданского права, имущественным и связанным с ними личным отношениям, а также отношениям, урегулированным определенными нормами трудового, семейного, аграрного права. В законодательстве

не содержится определения и исчерпывающего перечня гражданских правонарушений в отличие от преступлений. Санкции за их совершение носят в основном праввосстановительный характер.

Административные проступки — это правонарушения, наносящие вред общественным отношениям в области государственного управления, которые урегулированы нормами административного, финансового, земельного права. Административные проступки препятствуют нормальной исполнительной и распорядительной деятельности государственных органов, посягают на общественный порядок, права и законные интересы граждан. Санкции за их совершение носят карательный характер.

Дисциплинарные проступки — это правонарушения, наносящие вред внутреннему порядку деятельности предприятий, учреждений, организаций. Они подрывают служебную, воинскую, производственную дисциплину и мешают нормальному функционированию соответствующих организаций. Санкции за их совершение носят карательный характер.

Виды правонарушений отражены в схеме 19.

Схема 19



§ 107. Юридический состав правонарушений

Юридический состав правонарушения — это совокупность его обязательных элементов.

Элементы правонарушения: объект правонарушения; объективная сторона правонарушения; субъект правонарушения; субъективная сторона правонарушения (схема 20).

Далее рассмотрим подробно понятия, виды и характеристику элементов правонарушения.

Объект правонарушения — это охраняемые правом общественные отношения, которым наносят ущерб. Это нарушенные субъективные права граждан, организаций, государственных органов или государства в целом.

Объект правонарушения — это не вещи, которые похищены, не деньги, которые не возвращены или не уплачены, не документы, которые подделаны, не человек, которого оскорбили. Объектом правонарушения является соответствующее нарушенное субъективное право. Право собственника на владение имуществом, право кредитора или продавца на получение денег, право государства на нормальное осуществление государственного управления, право человека на достоинство и личную неприкосновенность.

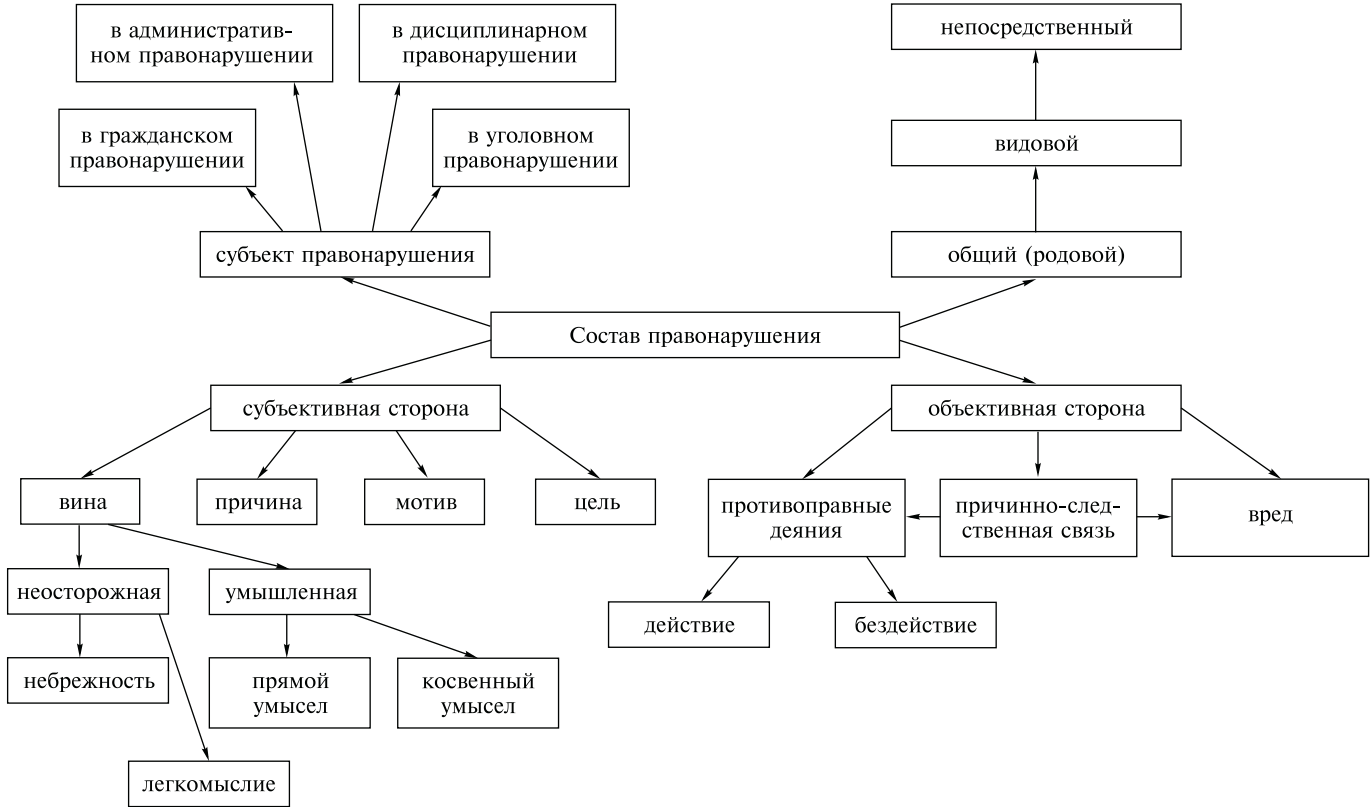
Объекты правонарушения имеют внутреннюю классификацию. Они делятся на родовые объекты правонарушения (общий объект), видовые объекты (отдельная группа правонарушений) и непосредственный (то, на что посягает конкретное правонарушение). Например, ст. 137 УК РФ имеет непосредственный объект — неприкосновенность частной жизни; видовой объект — конституционные права и свободы человека и гражданина; родовой объект — свобода, честь и достоинство.

Объективную сторону правонарушения составляют те элементы противоправного поведения, которые характеризуют его как определенный акт внешнего проявления в объективной действительности.

К обязательным признакам объективной стороны правонарушения относят противоправное деяние, вредные последствия противоправного деяния, а также причинную связь между деянием и его вредными последствиями.

Противоправное деяние — это акт человеческого поведения, выраженный в активном действии или пассивном бездействии. Большинство правонарушений совершается посредством действия, которое может выступать или в форме физического воздействия на людей, животных, предметы материального мира, или в письменной форме, или в устной.

Бездействием правонарушение совершается в том случае, когда на лице либо организации лежала обязанность, предусмотренная соответствующим нормативным актом либо заключенным до-



говором, и это лицо либо организация данную обязанность не выполнили.

Вредные последствия противоправного деяния — это тот вред, ущерб, который причиняется противоправным деянием. Вредные последствия могут носить личный, имущественный либо иной характер. Они различаются по степени тяжести.

Причинная связь между противоправным деянием и его вредными последствиями — это такая связь, в силу которой одно из них с необходимостью порождает другое.

Субъект правонарушения — это лицо, совершившее правонарушение. Субъектом преступления может быть только вменяемое физическое лицо, достигшее установленного возраста привлечения к уголовной ответственности.

Субъекты административного правонарушения — физические и юридические лица. Административную ответственность может нести физическое лицо, достигшее шестнадцатилетнего возраста.

Субъект дисциплинарного проступка — лицо, находящееся в трудовых или служебных отношениях с предприятием, учреждением, организацией.

Субъекты гражданского правонарушения — физические и юридические лица. Для физических лиц полная гражданско-правовая ответственность наступает с 18 лет.

Субъективная сторона правонарушения раскрывает психическое отношение субъекта к совершенному деянию и его последствиям, направленность воли правонарушителя.

Субъективную сторону характеризуют такие понятия, как «вина», «мотив» и «цель».

Вина — основной признак субъективной стороны правонарушения. Это психическое отношение субъекта к деянию и его последствиям. Без осознания противоправного характера своего поведения и его последствий не будет и правонарушения. Различают умышленную и неосторожную вину.

При прямом умысле лицо сознавало противоправный характер своего деяния, предвидело его вредные последствия и желало наступления этих последствий. При косвенном умысле лицо сознавало противоправный характер своего деяния, предвидело его вредные последствия и сознательно допускало наступление этих последствий.

Неосторожность в виде легкомыслия выражается в том, что лицо предвидело возможность наступления общественно опасных последствий своих действий (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение этих последствий. *Неосторожность* в виде небрежности выражается в том, что лицо не предвидело возможности наступления вредных последствий своего деяния, хотя по обстоятельствам дела должно было и могло их предвидеть.

Мотив — это внутренние побуждения, которыми руководствовался субъект при совершении правонарушения.

Цель — мысленная модель того результата, которого стремится достичь субъект при совершении правонарушения.

Юристы, занимающиеся вопросами возможности борьбы с правонарушениями, выделяют причину, условия и поводы правонарушения.

Причина правонарушений — это негативное явление, их вызывающее. Это может быть стремление лица удовлетворить или проявить противоправным способом свои интересы, стремления, эмоции.

Условия правонарушений — это отрицательные обстоятельства, формирующие причину.

Поводы правонарушений — отрицательные обстоятельства, являющиеся толчком, стимулом для действия причины. Ими могут быть обида, ревность, невнимательность или вызывающее поведение потерпевшего.

Борьба с правонарушениями включает в себя два основных направления — предупреждение совершения правонарушений и последовательную реализацию юридической ответственности за уже совершенные правонарушения.

§ 108. Понятие и виды юридической ответственности

Юридическая ответственность — это обязанность лица подвергнуться мерам государственного принуждения за совершенное правонарушение.

Это могут быть меры личного характера: например, лишение свободы, меры имущественного характера — штраф. Могут быть применимы меры организационного характера.

Признаки юридической ответственности заключаются в следующем:

- устанавливается государством в правовых нормах;
- опирается на государственное принуждение;
- применяется специально уполномоченными государственными органами;
- связана с возложением новой дополнительной обязанности;
- выражается в определенных отрицательных последствиях личного, имущественного и организационного характера;
- выступает формой реализации санкции правовой нормы в конкретном случае и применительно к конкретному лицу, но с санкцией не отождествляется;
- возлагается в процессуальной форме;
- наступает только за совершенное правонарушение.

Фактическим основанием юридической ответственности выступает правонарушение.

Юридическим основанием выступают норма права и соответствующий правоприменительный акт, в котором компетентный орган устанавливает конкретный объем и форму принудительных мер к конкретному правонарушителю. Таким правоприменительным актом могут быть приказ администрации, приговор или решение суда.

В качестве **основной цели** юридической ответственности выступают обеспечение прав и свобод субъектов, охрана и защита общественного порядка.

Выделяют штрафную и правовосстановительную юридическую ответственность.

Штрафная ответственность характеризует карательную реакцию государства на правонарушение и выражается в наказании виновного лица. Она применяется за преступления, административные или дисциплинарные проступки.

Штрафная ответственность осуществляется только в процессуальной форме и определяется актами государственных органов и должностных лиц, наделенных соответствующими полномочиями. Этот вид ответственности состоит из следующих стадий:

- 1) обвинение определенного лица в совершении конкретного преступления или проступка;
- 2) исследование обстоятельств дела о правонарушении;
- 3) принятие решения о применении или неприменении санкции, выбор в ее пределах конкретной меры наказания или взыскания;
- 4) исполнение взыскания или наказания.

К штрафной ответственности относятся уголовная, административная и дисциплинарная.

Уголовная ответственность применяется за преступления и включает в себя самые строгие меры государственного принуждения.

Привлечению определенного лица к уголовной ответственности в качестве обвиняемого обычно предшествуют возбуждение уголовного дела по факту преступления, сбор и исследование относящихся к этому делу доказательств. Никто не может быть признан виновным в совершении преступления иначе как по приговору суда. С момента привлечения к уголовной ответственности обвиняемый имеет право на защиту.

Административная ответственность наступает за совершение административного проступка на основе законодательства об административных правонарушениях и выражается в таких мерах, как штраф, лишение специального права и т. п.

Дисциплинарная (гражданская) ответственность применяется за нарушение трудовой, учебной, служебной, воинской дис-

циплины. Для наложения взыскания должны быть затребованы объяснения от нарушителя дисциплины. Дисциплинарная ответственность налагается администрацией предприятия, учреждения, организации, в отношении отдельных категорий — дисциплинарными коллегиями. Меры дисциплинарной ответственности — замечание, выговор, увольнение.

Правовосстановительная ответственность заключается в восстановлении незаконно нарушенных прав, в принудительном исполнении невыполненной обязанности. Особенность этого вида ответственности в том, что в ряде случаев правонарушитель может сам, без вмешательства государственных органов, выполнить свои обязанности, восстановить нарушенные права, прекратить противоправное состояние.

Правовосстановительная ответственность позволяет взыскать с правонарушителя причиненный вред, возместить убытки, компенсировать потери, обеспечивая неудовлетворенный интерес управомоченного субъекта.

Выделяют следующие основные принципы юридической ответственности.

Основным принципом юридической ответственности является **законность**. Он означает, что ответственность применяется только за правонарушение, т.е. виновное противоправное деяние, совершенное деликтоспособным лицом. Ответственность возлагается строго по закону и за деяния, предусмотренные законом.

С законностью тесно связана **обоснованность ответственности**. Под ней понимается, во-первых, объективное исследование обстоятельств дела, сбор и всесторонняя оценка доказательств, аргументированность вывода о том, было ли совершено правонарушение, виновно ли в этом лицо, привлеченное к ответственности, подлежит ли применению предусмотренная законом санкция.

*Предположение, что лицо считается невиновным пока его виновность не будет доказана в установленном законом порядке, называется **презумпцией невиновности**.*

Во-вторых, определяется конкретная мера наказания, взыскания, возмещения вреда в точном соответствии с критериями, установленными законом.

С законностью и обоснованностью ответственности связан принцип, согласно которому *никто не должен дважды нести уголовную или иную ответственность за одно и то же правонарушение*.

Это означает, что никто не должен быть вторично судим или наказан за преступление, за которое уже был окончательно осужден или оправдан в соответствии с законом и уголовно-процессуальным правом.

§ 109. Исключение юридической ответственности и основания освобождения от юридической ответственности

В законодательстве оговариваются обстоятельства, при наступлении которых ответственность за правонарушения исключается. К ним относятся: неменяемость, необходимая оборона, крайняя необходимость, малозначительность правонарушения, казус, причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление, физическое или психическое принуждение, обоснованный риск, исполнение приказа или распоряжения.

Неменяемость — это обусловленная болезненным состоянием психики или слабоумием неспособность лица отдавать себе отчет в своих действиях в момент совершения правонарушения.

Необходимая оборона имеет место при защите гражданином своих прав и законных интересов, а также прав и законных интересов другого лица или государства от преступного посяательства.

Крайняя необходимость допустима в случаях устранения опасности, угрожающей интересам государства, общественным интересам или интересам личности, если эта опасность не могла быть устранена другими средствами, а причиненный вред является менее значительным, чем предотвращенный. Источником опасности могут быть стихийные бедствия, животные, различные механизмы.

При **малозначительности** правонарушения, не представляющего общественной опасности, учитываются характер деяния и условия его совершения.

Казус — это те общественные отношения, которые не подпадают под действие права, в данный момент не закреплены законодательно.

Не является преступлением **причинение вреда лицу, совершившему преступление, при его задержании** для доставления органам власти и пресечения возможности совершения им новых преступлений, если иными средствами задержать такое лицо не представлялось возможным и при этом не было допущено превышения необходимых для этого мер.

Если лицо было **под воздействием физического или психического принуждения** и не могло руководить своими действиями и совершило правонарушение, то такое деяние (действие, бездействие) не является преступлением.

Обоснованный риск — риск для достижения общественно полезной цели, будет признаваться обоснованным, если указанная цель не могла быть достигнута не связанными с риском действиями (бездействием) и лицо, допустившее риск, предприняло достаточные меры для предотвращения вреда охраняемым уголовным законом интересам. Риск не будет признаваться обоснован-

ным, если он заведомо был сопряжен с угрозой для жизни многих людей, с угрозой экологической катастрофы или общественного бедствия.

Не является преступлением *причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам лицом*, действующим во исполнение обязательных для него приказа или распоряжения. Уголовную ответственность за причинение такого вреда несет лицо, отдавшее незаконные приказ или распоряжение.

В перечисленных случаях освобождение от юридической ответственности относится к лицам, которые еще не признаны судом виновными. Это подозреваемые, обвиняемые, признанные подсудимыми органом дознания, предварительного следствия, прокуратурой или судом.

В действующем законодательстве также установлены некоторые основания для освобождения от юридической ответственности лиц, признанных виновными и отбывающих наказание. Это **освобождение от наказания**. Оно наступает по решению суда, к числу которых относятся:

- акт амнистии;
- истечение срока давности;
- деятельное раскаяние;
- примирение виновного с потерпевшим;
- изменение социально-политической обстановки;
- применение к несовершеннолетнему принудительных мер воспитательного воздействия.

Вопросы и задания для повторения

1. Назовите виды правомерного поведения.
2. Что называется правонарушением?
3. Назовите виды правонарушений.
4. Дайте характеристику элементов правонарушения.
5. Что такое вина?
6. Назовите признаки юридической ответственности.
7. Назовите обстоятельства, при наступлении которых исключается ответственность за правонарушение.

Рекомендуемая литература

Авдеенкова М.П. Система юридической ответственности в современной России // Государство и право. — 2007. — № 7. — С. 25.

Алексеев И.А. Муниципально-правовая ответственность как комплексный институт юридической ответственности // Государство и право. — 2006. — № 7. — С. 90.

Затонский В.А. Эффективная государственность. — М., 2006.

Керимов А.Д. Современное государство. Вопросы теории. — М., 2007.

Лазарев В.В., Липень С.В. Теория государства и права. — М., 2010.

Малько А.В. Теория государства и права. — М., 2009.

Общая теория права / под ред. А.С. Пиголкина. — М., 2002.

Проблемы общей теории права и государства / под общ. ред. В.С. Нерсеянца. — М., 2008.

Сорокин В.Д. Правовое регулирование: предмет, метод, процесс. — СПб., 2003.

Федорова В.Г. Понятие юридической ответственности и ее регуляторно-охранительная природа // Государство и право. — 2007. — № 9. — С. 87.

Глава 28

ОСНОВНЫЕ ПРАВОВЫЕ СИСТЕМЫ СОВРЕМЕННОСТИ

§ 110. Понятие «правовая система»

В главе 19 мы рассмотрели понятие «система права». В этой главе рассмотрим понятие «правовая система». В чем их различие? Понятие «правовая система» относится к характеристике структуры общества. В структуру общества входят различные системы: социальная, экономическая, политическая, духовная, правовая. Понятие «правовая система» шире понятия «система права».

Понятие «правовая система» характеризует сферу права, отвечает на вопросы: как в данном обществе право возникло, как развивалось, как функционирует в настоящий момент, каковы источники правовых норм? Здесь речь идет о структуре общества, но и само право тоже имеет свою структуру. Когда говорим о структуре самого права, то употребляем понятие «система права».

Изучением правовых систем занимается наука, которая называется *сравнительное правоведение*, или *компаративистика*. Ученые выделяют около 200 национальных правовых систем мира. Их сравнительный анализ дает возможность установить общие закономерности и направления развития права. На основании наличия общих черт у национальных правовых систем их объединяют в семьи.

В сравнительном правоведении существуют различные классификации правовых систем. Одна из них различает правовые системы по виду источника правовых норм. В этой классификации выделяют романо-германскую правовую семью, англосаксонскую правовую семью, семью религиозного права и семью обычного права. Каждая из национальных правовых систем, входящая в ту

или иную правовую семью, имеет свои особенности, которые она приобрела в результате своего исторического развития.

Есть классификация, которая основывается на идеологическом и юридическом критериях. Правовыми семьями по этой классификации являются романо-германская, англосаксонская и социалистическая. Некоторые классификации различают восемь «правовых кругов»: романский, германский, скандинавский, англо-американский, социалистический, дальневосточный, право ислама, индусское право.

§ 111. Характеристика основных правовых семей

Романо-германская правовая семья сложилась в странах континентальной Европы, поэтому ее еще называют континентальной. Господствующая роль в таких системах принадлежит закону. Право в этих странах сложилось на основе древнего римского права, на основе канонических и местных правовых обычаев.

С XII в. в итальянских, французских и германских университетах стали изучать римский Свод законов Юстиниана. Сначала изучение римского права носило чисто научный характер. Постепенно с развитием товарно-денежных отношений в Западной Европе основные нормы римского права становятся образцами для создания законов. Закон стал рассматриваться как лучшее средство для обеспечения порядка в обществе. Процесс приспособления римского права к условиям европейской жизни получил название «рецепция римского права».

В течение XIX в. в Западной Европе продолжается процесс формирования романо-германской правовой семьи. Этот процесс завершается принятием во многих европейских странах гражданских кодексов. В дальнейшем романо-германская правовая семья распространилась на страны Латинской Америки, часть Африки, страны Востока и Японию.

Во всех странах романо-германской правовой семьи существуют писанные конституции. За нормами конституций признается высший авторитет. В большинстве стран приняты гражданские, уголовные, гражданско-процессуальные, уголовно-процессуальные и другие кодексы.

Основным источником **англосаксонской правовой семьи** служит норма права, сформулированная судьями и выраженная в судебных прецедентах, т.е. в судебных решениях по конкретному делу. Такой подход делает нормы права более гибкими и менее абстрактными, чем нормы права романо-германских систем.

В английском праве отсутствует деление на публичное и частное право, нет писаной конституции и кодексов европейского

типа. Отрасли права выражены не так четко, как в континентальных правовых системах, и проблемам их классификации уделяется меньше внимания, чем в романо-германской правовой семье. В Англии суды имеют общую юрисдикцию, т. е. рассматривают разные категории дел: и гражданские, и торговые, и уголовные и др.

При рассмотрении дела английский судья должен выяснить, не было ли аналогичное дело рассмотрено ранее, и в случае положительного ответа руководствоваться уже имеющимся решением.

Существует определенная иерархия судов, которая соблюдается в принятии решения. Решения высшей судебной инстанции — палаты лордов — обязательны для всех судов. Апелляционный суд, состоящий из гражданского и уголовного отделений, обязан соблюдать прецеденты палаты лордов и свои собственные, а его решения обязательны для всех нижестоящих судов. Поскольку полное совпадение обстоятельств разных дел случается не часто, то судья по своему усмотрению может признать сходны ли они. От этого зависит применение той или иной прецедентной нормы. Если судья не находит никакого сходства, он сам создает правовую норму, становясь как бы законодателем.

Закон в английском праве играл второстепенную роль, ограничиваясь лишь внесением коррективов и дополнений в судебную практику. Но в последнее время существенно возрастает роль статутного права. *Статутное право* представляет собой законы и разного рода подзаконные акты, принятые во исполнение закона. Это связано с потребностями развития международного сотрудничества. Закон в современном английском праве играет такую же роль, как и аналогичные источники на европейском континенте.

К англосаксонской правовой семье кроме Англии относятся Северная Ирландия, Канада, Австралия, Новая Зеландия, США. К семье религиозного права относятся прежде всего мусульманская правовая семья и индусская правовая семья.

Мусульманская правовая семья сложилась на основе мусульманского права. В соответствии с догмами ислама действующее право пришло от Аллаха, который открыл его человеку через своего пророка Мухаммеда. Право дано Аллахом раз и навсегда. Требования Аллаха к людям зафиксированы в Коране.

Мусульманские юристы проделали кропотливую работу по толкованию и разъяснению этих требований и приспособлению их к практическому использованию. Поэтому реальным источником современного мусульманского права служат труды древних ученых-юристов.

Мусульманское право — это единая исламская система социально-нормативного регулирования, которая включает как соб-

ственно юридические нормы, так и религиозные и нравственные постулаты и обычаи.

Основным источником мусульманского права является *Коран*. Он состоит главным образом из положений нравственного характера.

Вторым по значимости источником права является *Сунна* — собрание преданий о пророке Мухаммеде. Она представляет собой образец толкования Корана в первые десятилетия после смерти пророка.

Третий источник мусульманского права называется *иджма*. Иджма представляет собой труды древних юристов по извлечению истины из Корана и Сунны. Они получили значение юридического документа.

Источником мусульманского права считается также суждение по аналогии, которое называется *киясом*.

Вся система норм мусульманского права, основанная на Коране, называется шариатом. Мусульманское право представляет собой яркий пример права юристов. Оно было создано учеными-богословами. Юридическая наука, а не государство играет роль законодателя, мнение специалистов имеет нормативно-обязательное значение. При рассмотрении дела судья никогда не обращается к Корану или Сунне. Вместо этого он ссылается на правоведа, авторитет которого общепризнан. В основном система норм мусульманского права сформировалась в средневековый период и до начала XIX в. не имела большого развития.

С XIX в. в мусульманские страны начинает проникать европейское право, но в последние годы влияние западного права встречает сопротивление в мусульманском мире. Многие мусульманские государства заявляют о верности принципам ислама.

Правовая семья обычного права характерна для народов Африки. Термин «обычное право» используется для обозначения традиционного права, существовавшего у африканских народов до колонизации. Большинство населения африканского континента до сих пор пользуется многими нормами обычного права.

Одна из характерных черт обычного права заключалась в том, что правовые и моральные нормы выступают в неразрывной связи, а при решении конфликтов стороны руководствуются в первую очередь идеей примирения. Задача суда заключается в том, чтобы устранить причиненное зло, восстановить согласие в общине и обеспечить ее сплоченность.

Другая черта африканского обычного права сводится к тому, что оно регулирует отношения в первую очередь групп или сообществ, а не отдельных индивидов. Так, брачный договор представляет собой скорее соглашение двух семей, чем двух индиви-

дов. Имущество по наследству тоже переходит не к индивидам, а к семьям или группам. При возмещении ущерба выплату производит обычно одна семья или клан другой семье или клану.

В Африке существовали два основных типа судов. Они действовали одновременно и параллельно. Так, при отсутствии в регионе централизованной власти дела о браке, опеке над детьми, наследовании, землевладении решали арбитражи, состоящие из старейшины и других влиятельных членов семьи или группы родственников. Суды другого типа функционировали как государственные структуры с соблюдением юридических формальностей. Они существовали в регионах с более или менее централизованной властью.

После колонизации африканского континента в XIX в. английские, французские, португальские и бельгийские власти стремились внедрить в африканских странах право, действовавшее в метрополии, и свою судебную систему.

В колониях действовали суды с европейскими судьями, а также местные суды, где правосудие обычно осуществляли местные вожди, старейшины, а решения принимались в соответствии с обычным правом.

В настоящее время традиционное африканское право постепенно утрачивает свое регулирующее значение.

Вопросы и задания для повторения

1. Что такое правовая система?
2. Что такое правовая семья?
3. В чем особенности романо-германской правовой семьи?
4. Почему в англосаксонской правовой семье источником права стал прецедент?
5. Назовите основные источники права мусульманской правовой семьи.

Рекомендуемая литература

Бошно С.В. Прецедент, закон и доктрина (Опыт социолого-юридического исследования) // Государство и право. — 2007. — № 4. — С. 72.

Давид Р., Жоффре-Спинози К. Основные правовые системы современности / пер. с франц. В.А.Туманова. — М., 2004.

Загайнова С.К. Судебный прецедент: проблемы правоприменения. — М., 2002.

Лазарев В.В., Липень С.В. Теория права и государства. — М., 2010.

Марченко М.Н. Особенности судебного прецедента в системе романо-германского права // Государство и право. — 2006. — № 8. — С. 22.

Марченко М.Н. Судебное правотворчество и судейское право. — М., 2007.

Марченко М.Н. Правовые системы современного мира. — М., 2001.

Мурадян Э.М. Истина как проблема судебного права. — М., 2004.

Оксамытный В.В. Российское правоведение: тенденции развития // Россия на рубеже тысячелетий. — М., 2000.

Осакве К. Сравнительное правоведение в схемах: Общая и Особенная части. — М., 2000.

Правовая система Нидерландов / отв. ред. В.В. Бойцова, Л.В. Бойцова. — М., 1998.

Радько Т.Н. Хрестоматия по теории государства и права. — М., 2009.

Романов А.К. Правовая система Англии. — М., 2000.

Саидов А.Х. Сравнительное правоведение (основные правовые системы современности). — М., 2000.

Хропанюк В.Н. Теория государства и права. — М., 2010.

ОСНОВНЫЕ ЗАДАЧИ РОССИЙСКОГО ГОСУДАРСТВА И ПРАВА НА СОВРЕМЕННОМ ЭТАПЕ

Глава 29

РОЛЬ ГОСУДАРСТВА В УСЛОВИЯХ РАЗВИТИЯ РЫНОЧНОЙ ЭКОНОМИКИ

В современный период в мире существуют две модели взаимоотношения государства и экономики. Одна из них исключает активное вмешательство государства в сферу экономики и сводит функцию государства к функции «ночного сторожа». Государство только обеспечивает безопасность предпринимательской деятельности. Другая модель предполагает, что государство участвует в перераспределении доходов.

Первая модель характерна для стран, входящих в англо-американскую правовую семью. В этих странах развитие рыночного хозяйства шло в условиях отношений, сформированных протестантской этикой. Добродетелями человека считали отсутствие зависти, честный труд, преуспевание в избранной профессии, бережливость, пренебрежение роскошью. В результате формировались ответственность человека за свою жизнь и уважение к чужой собственности. Идея государственного регулирования экономики нашла воплощение в так называемом шведском социализме. Однако не надо забывать, что к этому времени шведское общество достигло высокого уровня развития экономики. Предпринимателям при перераспределении доходов не наносилось большого ущерба.

Россия в конце 1990-х гг. встала на путь формирования рыночного хозяйства в условиях сильной разбалансированности экономики, подрыва нравственных начал, потери ценностных ориентиров. Этим моментом — пока велись споры, как вывести страну из экономического кризиса, какую модель выбрать, — воспользовались мафиозные структуры и коррумпированные чиновники. В результате неправильно проведенной приватизации общественной собственности в руках небольшой группы людей сконцентрировались огромные богатства, а значительная часть населения обнищала. При этом «средний класс», который составляет основу гражданского общества, не успел сформироваться. Вследствие указанных причин стала очевидной необходимость осуществления государствен-

ного регулирования экономики. Но так как для нормального выполнения социальной функции государства не было достаточно экономического потенциала, то встал вопрос о сильной государственной власти.

Вмешательство государства в сферу экономики обусловлено рядом обстоятельств, таких как: необходимость борьбы с экономическим криминалом; необходимость устранения возможных экологических проблем, возникающих в результате безответственности недобросовестных предпринимателей; необходимость контроля за использованием общенациональных ресурсов и т.д.

Глава 30

ПРИРОДООХРАНИТЕЛЬНАЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ ГОСУДАРСТВА

Снижение ответственности людей друг перед другом влечет за собой и бездушное, хищническое отношение к природе. Люди сами начинают подрубать сук, на котором сидят: те предприниматели, которых интересует только сиюминутная выгода, не озабочены последствиями своих действий. В индустриальных районах это обязательно приводит к загрязнению атмосферы вредными веществами. Почти половина россиян живет в городах, где вредные выбросы в воздух превышают допустимые нормы. Вода, пригодная для питья, ежегодно отравляется ядовитыми отходами производства. Озеро Байкал, которое содержит половину мирового запаса пресной воды, загрязняется стоками целлюлозно-бумажного комбината. Почва теряет плодородие. Особую опасность представляет радиоактивное загрязнение окружающей среды: многие виды животных и растений оказываются на грани исчезновения.

Это проблемы не отдельных групп людей. Они имеют всеобщий характер, в одинаковой мере отражают интересы каждого члена общества. Их решение является **функцией государственной власти**. Люди в своих конфликтных ситуациях могут обратиться в суд, высказать свои претензии, а природа голоса не имеет. Именно государство призвано представлять сторону природы в ее споре с человеком. Каким образом? Главным образом — путем законодательного закрепления режима природопользования, выделения особо охраняемых объектов для их охраны и многими другими мероприятиями на государственном уровне. Государство устанавливает социальные и технические стандарты. Например, нормы предельно допустимых концентраций различных веществ в воздухе, воде, санитарно-гигиенические нормативы и т.д.

Государство не только издает законы, но и контролирует их выполнение. За загрязнение среды, браконьерство, незаконную

порубку леса предусмотрена административная и уголовная ответственность. Проблема ухудшения экологии является международной, общечеловеческой. Российская Федерация сотрудничает с Международным союзом охраны природы и другими международными экологическими организациями.

Огромное значение имеет непосредственная активность граждан, в том числе, молодежи, в деле охраны природы. Общественные объединения, осуществляющие природоохранительную деятельность, оказывают существенную помощь государству.

Глава 31

РОЛЬ ПРАВА В МЕЖДУНАРОДНЫХ ОТНОШЕНИЯХ

В конце XX в. в политических кругах появилось понятие «глобализация». Это собирательное понятие, которое характеризует новые явления в международной жизни, такие как возникновение единой общемировой экономики, общемирового информационного пространства, возникшего благодаря достижениям в области информационных технологий. Эти изменения требуют пересмотра отношений между отдельными государствами, международных прав, согласования интересов развития отдельных стран.

Отношение к процессу глобализации неоднозначно. С одной стороны, человечество сталкивается с такими проблемами, которые нельзя разрешить усилиями одной отдельно взятой страны, поскольку проблемы экологических катастроф, появления новых болезней, истощения сырьевых и энергетических запасов требуют объединения усилий различных государств. Глобализация может стать уникальным средством для международного сообщества в борьбе с «мировыми» болезнями. Но, с другой стороны, как известно, зачастую лекарства могут вызывать и побочные действия, вплоть до летального исхода. Неоднозначным может оказаться и вступление стран в процесс глобализации: он не застрахован от определенной степени риска для некоторых из стран. Чтобы снизить степень риска, необходимо выработать новый подход к праву. Нам представляется, что побочные эффекты глобализации могут исходить из понимания права как меры полезности. Определять эту полезность будет тот, кто сильнее, в чьих руках окажется власть. Если действия власти не основываются на уважении к людям, то и издаваемые ими законы не принесут пользы обществу. Что же касается глобализации, то она в таком случае может обернуться для отдельных народов безработицей, возникновением межнациональных конфликтов, распадом социальных структур.

Как нам представляется, глобализация экономики должна быть связана с глобализацией в духовной сфере. При таких условиях право будет пониматься как мера достоинства личности. Если в ходе истории люди утратили свое достоинство, не научились отстаивать свое право на уважение со стороны властей, то они тем самым позволяют властям проявлять вседозволенность. В осознании каждым членом общества необходимости отстаивать свое право на достоинство личности и состоит процесс глобализации. Обретение своего достоинства — это путь утверждения другой личности как смысла самого себя.

Вопросы и задания для повторения

1. Назовите модели взаимоотношения государства и экономики.
2. Каковы особенности государственного регулирования экономики в России?
3. Почему государство должно участвовать в охране природы?
4. Каковы механизмы осуществления природоохранительной деятельности государства?
5. Укажите предпосылки для возникновения процесса глобализации.
6. Какие отрицательные последствия может иметь глобализация для национальных государств?
7. Как предотвратить отрицательные последствия глобализации?

Рекомендуемая литература

- Алексеев С.С. Право на пороге нового тысячелетия. — М., 2000.
- Байтин М.И. Сущность права. Современное нормативное правовое внимание на грани двух веков. — Саратов, 2001.
- Ведяхин В.М., Ревина С.Н. Принципы правового регулирования рыночных отношений. — Самара, 2005.
- Гражданские права человека: современные проблемы теории и практики / под ред. Ф.М. Рудинского. — М., 2006.
- Европейское право / под общ. ред. Л.М. Энтина. — М., 2000.
- Ершов В.В., Ершова Е.А. Современные проблемы международного права // Российское правосудие. — 2006. — № 2.
- Конституции государств-участников СНГ: сборник. — М., 1999.
- Конституции государств Европейского Союза: сборник. — М., 1999.
- Конституции государств Европы: в 3 т.: сборник. — М., 2001.
- Лазарев В.В., Липень С.В. Теория права и государства. — М., 2010.
- Общая теория права / под ред. А.С. Пиголкина. — М., 2002.
- Проблемы общей теории права и государства / под общ. ред. В.С. Нерсесянца. — М., 2008.
- Радько Т.Н. Хрестоматия по теории государства и права. — М., 2009.
- Хропанюк В.Н. Теория государства и права. — М., 2010.

ЗАДАЧИ ГОСУДАРСТВА В ИНФОРМАЦИОННОМ ОБЩЕСТВЕ

В XXI в. движущей силой прогресса становятся технологии передачи информации. Складывается глобальное информационное общество.

Стратегической задачей России на данном историческом этапе является вхождение в глобальное информационное общество в качестве его полноправного участника.

Вхождение России в глобальное информационное общество сократит экономическое и технологическое отставание от ведущих западных держав путем повышения производительности труда, перехода от экономики с топливно-сырьевой ориентацией к экономике, основанной на знаниях; поможет решить такие проблемы, как подъем общественного благосостояния до уровня ведущих стран мира.

С другой стороны, через сеть Интернет почти беспрепятственно осуществляется пропаганда насилия, расизма, наркотиков; чудовищно расширились возможности неконтролируемого воздействия на подсознание, ведутся информационные войны. Преимущества и опасность жизни в информационном обществе должны быть известны и понятны всем и каждому, поэтому на государстве лежит забота об обеспечении просветительской поддержки движения к информационному обществу.

Информационное общество предъявляет к государству новые требования. Для оказания органами власти публичных услуг населению и бизнесу создается новая система государственного управления — «электронное правительство». Внедрение системы «электронного правительства» повышает осведомленность людей о деятельности органов власти различных уровней, обеспечивает обратную связь между властью и обществом, расширяет участие граждан в процессах управления страной. Есть вполне оправданные ожидания, что благодаря «электронному правительству» демократические процессы получают новый импульс, по коррупции, поразившей бюрократическую машину, будет нанесен мощный удар.

В связи с развитием процессов информатизации перед российским государством стоит задача обновления законодательной базы. Новые законы должны обеспечить свободный доступ к общественно значимой информации, способствовать развитию электронного документооборота, регулировать вопросы электронной коммерции, обеспечивать защиту персональных данных. Государству необходимо совершенствовать государственную систему защиты информации и государственной тайны.

Вопросы отстаивания национальных интересов, обеспечения национальной безопасности, а также тесно связанные с ними вопросы международного сотрудничества должны постоянно оставаться в центре внимания российского государства.

Стратегическими целями государства на международной арене являются отстаивание интересов России в процессе международного регулирования принципов информационного общества, налаживание международного сотрудничества в сфере обеспечения информационной безопасности.

Вопросы и задания для повторения

1. Каковы преимущества и опасности вхождения России в глобальное информационное общество? Обоснуйте ваше мнение.
2. Какие задачи стоят перед государством в связи с вхождением России в глобальное информационное общество? Определите пути их решения.

РЕКОМЕНДУЕМАЯ ЛИТЕРАТУРА

Основная литература

- Венгеров А.Б. Теория государства и права : учебник. — М., 2011.
- Виниченко О.Ю., Попов В.И. Теория государства и права: учеб. пособие. — М., 2010.
- Кашанина Т.В., Кашанин А.В. Основы российского права. — М., 2003.
- Лазарев В.В., Липень С.В. Теория права и государства. — М., 2010.
- Малько А.В. Теория государства и права в схемах, определениях и комментариях. — М., 2010.
- Малько А.В. Теория государства и права. — М., 2009.
- Марченко М.Н. Теория государства и права. — М., 2009.
- Марченко М.Н. Проблемы теории государства и права. — М., 2011.
- Общая теория права / под ред. А.С.Пиголкина. — М., 2002.
- Проблемы общей теории права и государства / под общ. ред. В.С.Нерсесянца. — М., 2008.
- Перевалов В.Д. Теория государства и права. — М., 2010.
- Теория государства и права / под ред. А.С.Пиголкина и Ю.А.Дмитриева. — М., 2010.
- Хрестоматия по теории государства и права / сост. Т.Н.Радько. — М., 2009.

Дополнительная литература

- Аверин А.В. Судебная достоверность (постановка проблемы). — Владимир, 2004.
- Авдеенкова М.П. Система юридической ответственности в современной России // Государство и право. — 2007. — № 7. — С. 25.
- Алексеев И.А. Муниципально-правовая ответственность как комплексный институт юридической ответственности // Государство и право. — 2006. — № 7. — С. 90.
- Алексеев С.С. Право на пороге нового тысячелетия. — М., 2000.
- Алексеев С.С. Восхождение к праву. Поиски и решения. — М., 2001.
- Алексеев С.С. Тайна права. Его понимание, назначение, социальная ценность. — М., 2001.
- Байтин М.И. Сущность права. Современное нормативное правопонимание на грани двух веков. — Саратов, 2001.
- Байтин М.И. О методологическом значении и предмете общей теории государства и права // Государство и право. — 2007. — № 4. — С. 5.

- Бессонов Б.Н. Социальные и духовные ценности на рубеже II и III тысячелетий. — М., 2006.
- Бошно С.В. Прецедент, закон и доктрина (Опыт социолого-юридического исследования) // Государство и право. — 2007. — № 4. — С. 72.
- Васильев А.В. Теория права и государства. — М., 2006.
- Ведяхин В.М., Ревина С.Н. Принципы правового регулирования рыночных отношений. — Самара, 2005.
- Ветютнев Ю.Ю. Синергетика в праве // Государство и право. — 2002. — № 4.
- Графский В.Г. История права и правоведения: актуальные проблемы и темы: сборник научных статей. — М.; Екатеринбург, 2003.
- Гражданские права человека: современные проблемы теории и практики / под ред. Ф.М. Рудинского. — М., 2006.
- Давид Р., Жоффре-Спинози К. Основные правовые системы современности / пер. с франц. В.А. Туманова. — М., 2004.
- Дибиров А.-Н.З. Теория политической легитимности: курс лекций. — М., 2007.
- Европейское право / под общ. ред. Л.М. Энтина. — М., 2000.
- Ершов В.В., Ершова Е.А. Современные проблемы международного права // Российское правосудие. — 2006. — № 2.
- Жалинский А., Рерихт А. Введение в немецкое право: пер. с нем. — М., 2001.
- Желтов В.В. Теория власти. — М., 2008.
- Загайнова С.К. Судебный прецедент: проблемы правоприменения. — М., 2002.
- Ивашевский С.Л. Проблема сущности права в истории отечественной философско-правовой мысли // Государство и право. — 2007. — № 12. — С. 65.
- Исаев Б.А., Баранов Н.А. Политические отношения и политический процесс в современной России. — СПб., 2008.
- История политических и правовых учений / под ред. В.С. Нерсеянца. — М., 2004.
- Карташов В.Н. Теория правовой системы общества: в 2 т. — Ярославль, 2005. — Т. 1.
- Кашанина Т.В. Происхождение государства и права. — М., 2009.
- Керимов А.Д. Современное государство. Вопросы теории. — М., 2007.
- Конституции государств-участников СНГ: сборник. — М., 1999.
- Конституции государств Европейского Союза: сборник. — М., 1999.
- Конституции государств Европы: в 3 т. — М., 2001.
- Корнев А.Ф. Формирование теории правового и социального государства в России. — М., 2002.
- Лазарев В.В. Современные подходы к пониманию права и их значение для юридической практики // Общая теория права и государства. — М., 1999.
- Лапаева В.В. Российская социология права. — М., 2005.
- Лейст О.Э. Сущность права. — М., 2002.
- Ллойд Д. Идея права. — М., 2002.
- Марченко М.Н. Особенности судебного прецедента в системе романо-германского права // Государство и право. — 2006. — № 8. — С. 22.

- Марченко М.Н. Источники права. — М., 2005.
- Марченко М.Н. Судебное правотворчество и судебское право. — М., 2007.
- Марченко М.Н. Правовые системы современного мира. — М., 2001.
- Мурадян Э.М. Истина как проблема судебного права. — М., 2004.
- Научно-практический комментарий к Конституции Российской Федерации / отв. ред. В.В.Лазарев. — М., 2009.
- Нерсесянц В.С. Советская теория права (Основные концепции) // История политических и правовых учений. XX в. — М., 1995.
- Нерсесянц В.С. Процессы универсализации права и государства в глобализирующемся мире // Государство и право. — 2005. — № 5.
- Общая теория права / под ред. А.С.Пиголкина. — М., 2002.
- Оксамытный В.В. Российское правоведение: тенденции развития // Россия на рубеже тысячелетий. — М., 2000.
- Осакве К. Сравнительное правоведение в схемах: Общая и Особенная части. — М., 2000.
- Основные концепции права и государства в современной России // Государство и право. — 2003. — № 5.
- Орлов И.Б. Политическая культура России XX века. — М., 2008.
- Петрушев В.А. Проблемы толкования права в Российской Федерации. — М., 2003.
- Поляков А.В. Антрополого-коммуникативное обоснование прав человека // Права человека. Вопросы истории и теории: материалы межвузовской научно-теоретической конференции. 24 апреля 2004 года. — СПб., 2004.
- Поляков А.В. Общая теория права. Проблемы интерпретации в контексте коммуникативного подхода: курс лекций. — СПб., 2004.
- Права человека: итоги века, тенденции, перспективы / под ред. Е.А.Лукашева. — М., 2002.
- Правовая система Нидерландов / отв. ред. В.В.Бойцова, Л.В.Бойцова. — М., 1998.
- Протасов В.Н. К вопросу о «специальной» теории государства и права // Государство и право. — 2007. — № 11. — С. 28.
- Рейман Л.Д. Россия на пути к информационному обществу // Технологии и средства связи. — 2001. — № 3.
- Романов А.К. Правовая система Англии. — М., 2000.
- Ромашов Р.А. Теоретико-правовая наука и юридическая практика: проблемы соотношения и взаимодействия. — СПб., 2004.
- Саидов А.Х. Сравнительное правоведение (основные правовые системы современности). — М., 2000.
- Современные концепции правопонимания: материалы «круглого стола». Санкт-Петербург, 21 декабря 2004 года. — СПб., 2005.
- Сорокин В.Д. Правовое регулирование: предмет, метод, процесс. — СПб., 2003.
- Сорокин П.А. Человек. Цивилизация. Общество. — М., 1992.
- Тойнби А. Постижение истории. — М., 2002.
- Тойнби А. Цивилизация перед судом истории. — М., 2006.
- Федорова В.Г. Понятие юридической ответственности и ее регуляторно-охранительная природа // Государство и право. — 2007. — № 9. — С. 87.

- Честнов И.Л. Правопонимание эпохи постмодерна. — СПб., 2003.
- Четвернин В.А. К вопросу о типологии правопонимания // История государства и права. — 2003. — № 6.
- Чанышев А.А. История политических учений. — М., 2000.
- Чиркин В.Е. Система государственного и муниципального управления. — М., 2005.
- Чистое учение о праве Ганса Кельзена. — М., 1987.
- Шафиров В.М. Естественно-позитивное право: введение в теорию: монография. — Красноярск, 2004.
- Шундигов К.В. Механизм правового регулирования. — Саратов, 2001.
- Шундигов К.В. Правовые механизмы: основы теории // Государство и право. — 2006. — № 12. — С. 12.
- Юриспруденция XXI века: Проблемы и перспективы развития. — Южно-Сахалинск, 2004.

Нормативно-правовые акты

- Конституция Российской Федерации.
- Комментарий к Конституции Российской Федерации (любое издание).
- Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26 января 1996 г. № 14-ФЗ // СЗ РФ. — 1996. — № 5. — Ст. 410.
- Гражданский кодекс Российской Федерации (часть третья) от 26 ноября 2001 г. № 146-ФЗ // СЗ РФ. — 2001. — № 49. — Ст. 4552.
- Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30 декабря 2001 г. № 195-ФЗ // СЗ РФ. — 2002. — № 1 (ч. 1). — Ст. 1.
- Трудовой кодекс Российской Федерации от 30 декабря 2001 г. № 197-ФЗ // СЗ РФ. — 2002. — № 1 (ч. 1). — Ст. 3.
- Указ Президента РФ «О порядке опубликования и вступления в силу актов Президента Российской Федерации, Правительства Российской Федерации и нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти» // СЗ РФ. — 1996. — № 22. — Ст. 2663.
- Уголовный кодекс Российской Федерации от 13 июня 1996 г. № 63-ФЗ // СЗ РФ. — 1996. — № 25. — Ст. 2954.
- Федеральный Конституционный закон «О Конституционном суде Российской Федерации» от 21 июля 1994 г. № 1-ФКЗ // СЗ РФ. — 1994. — № 13. — Ст. 1447.
- Федеральный Конституционный закон «О референдуме Российской Федерации» от 28 июня 2004 г. № 5-ФКЗ // СЗ РФ. — 2004. — № 27. — Ст. 2710.
- Федеральный Закон «О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности» от 12 января 1996 г. № 10-ФЗ // СЗ РФ. — 1996. — № 3. — Ст. 148.
- Федеральный закон «О порядке опубликования и вступления в силу федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов палат Федерального Собрания Российской Федерации» от 14 июня 1994 г. № 5-ФЗ // СЗ РФ. — 1994. — № 8. — Ст. 801.

Федеральный закон «О международных договорах Российской Федерации» от 15 июля 1995 г. № 101-ФЗ // СЗ РФ. — 1995. — № 29. — Ст. 2757.

Федеральный закон «О политических партиях» от 11 июля 2001 г. № 95-ФЗ // СЗ РФ. — 2001. — № 29. — Ст. 2950.

Федеральный закон «Об общественных объединениях» от 19 мая 1995 г. № 82-ФЗ // СЗ РФ. — 1995. — № 21. — Ст. 1930.

Федеральный закон «О свободе совести и о религиозных объединениях» от 26 сентября 1997 г. № 125-ФЗ // СЗ РФ. — 1997. — № 39. — Ст. 4465.

Интернет-ресурсы

www.consultant.ru — Консультант плюс правовая база.

www.duma.gov.ru — Государственная Дума РФ.

www.constitution.ru — Конституция Российской Федерации.

www.minjust.ru — Министерство юстиции Российской Федерации.

www.udprf.ru — Управление делами Президента Российской Федерации.

www.hro.org — Права человека и безопасность общества.

www.echr.ru — СМИ о правах человека.

ОГЛАВЛЕНИЕ

Предисловие	3
-------------------	---

РАЗДЕЛ I. ПРЕДМЕТ И МЕТОД ТЕОРИИ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

Глава 1. Предмет теории государства и права	5
Глава 2. Метод теории государства и права	10

РАЗДЕЛ II. ОБЩЕСТВО. ГОСУДАРСТВО. ПРАВО

Глава 3. Теории происхождения государства	12
Глава 4. Причины возникновения государства и права	16
Глава 5. Гражданское общество и политическая система общества	24
Глава 6. Государство и личность	34
Глава 7. Современные подходы к пониманию права	42
Глава 8. Соотношение права и государства	48
Глава 9. Актуальные проблемы теории государства и права	51

РАЗДЕЛ III. ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА

Глава 10. Сущность и понятие государства	62
Глава 11. Функции государства	69
Глава 12. Аппарат государства	76
Глава 13. Типология современных государств	82
Глава 14. Форма государства	86
Глава 15. Теория правового государства	96
Глава 16. Теория социального государства	102

РАЗДЕЛ IV. ТЕОРИЯ ПРАВА

Глава 17. Сущность и понятие права	107
Глава 18. Источники (формы) права	118
Глава 19. Норма права	125
Глава 20. Правотворчество	135
Глава 21. Система права	146
Глава 22. Правовые отношения	156
Глава 23. Правосознание и правовая культура	165
Глава 24. Реализация права	172
Глава 25. Толкование права	180
Глава 26. Законность, правопорядок, дисциплина	187

Глава 27. Правомерное поведение, правонарушение и юридическая ответственность	192
Глава 28. Основные правовые системы современности	203

**РАЗДЕЛ V. ОСНОВНЫЕ ЗАДАЧИ РОССИЙСКОГО ГОСУДАРСТВА
И ПРАВА НА СОВРЕМЕННОМ ЭТАПЕ**

Глава 29. Роль государства в условиях развития рыночной экономики	209
Глава 30. Природоохрнительная деятельность государства	210
Глава 31. Роль права в международных отношениях	211
Глава 32. Задачи государства в информационном обществе	213
Рекомендуемая литература	215

Учебное издание

**Гриценко Мария Владимировна,
Летушева Наталья Ивановна**

Теория государства и права

Учебник

Редактор *Н. М. Тимакова*
Технический редактор *Н. И. Горбачева*
Компьютерная верстка: *Л. А. Смирнова*
Корректор *О. Н. Яковлева*

Изд. № 109108371. Подписано в печать 04.08.2014. Формат 60 × 90/16.
Гарнитура «Таймс». Печать офсетная. Бумага офсетная № 1. Усл. печ. л. 14,0.
Тираж 1 000 экз. Заказ №

ООО «Издательский центр «Академия». www.academia-moscow.ru
129085, Москва, пр-т Мира, 101В, стр. 1.
Тел./факс: (495) 648-0507, 616-00-29.

Санитарно-эпидемиологическое заключение № РОСС RU. АЕ51. Н 16592 от 29.04.2014.

Отпечатано с электронных носителей издательства.
ОАО «Первая образцовая типография».