О. А. Колоткина, И. Д. Ягофарова

Теория государства и права

Екатеринбург
2017

Министерство образования и науки Российской Федерации

Уральский государственный экономический университет

О. А. Колоткина, И. Д. Ягофарова

ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

Рекомендовано
Советом по учебно-методическим вопросам и качеству образования
Уральского государственного экономического университета
в качестве учебного пособия

Екатеринбург
2017

УДК 340.1(075.8)
ББК 67.0я73
К61

Рецензенты:
кафедра теории и истории государства и права УИУ-РАНХиГС
(протокол № 4 от 28.04.2017 г.)
кандидат юридических наук, доцент
кафедры земельного и экологического права
Уральского государственного юридического университета
Е. Ю. Гаевская

Колоткина, О. А.

К61 Теория государства и права [Текст] : учеб. пособие : / О. А. Колоткина, И. Д. Ягофарова ; М-во образования и науки Рос. Федерации, Урал. гос. экон. ун-т. – Екатеринбург : [Изд-во Урал. гос. экон. ун-та], 2017. – 215 с.

В учебном пособии изложены основные вопросы теории государства и права с учетом современного состояния политических и правовых систем различных государств, в том числе Российской Федерации. Теоретический материал издания проиллюстрирован конкретными примерами из действующего законодательства РФ и юридической практики с целью более эффективного формирования у студентов понятийно-категориального аппарата и ориентирования в современной правовой действительности.

Для студентов-бакалавров направлений подготовки «Юриспруденция» (все профили), «Экономика» (профиль «Экономика и право хозяйственной деятельности»), преподавателей.

УДК 340.1(075.8)
ББК 67.0я73

© О. А. Колоткина,
И. Д. Ягофарова, 2017
© Уральский государственный
экономический университет, 2017

Оглавление

Введение **8**

Раздел 1.
Введение в теоретико-правовую науку

Глава 1. Предмет, функции, методология теории государства и права как науки **12**
1.1. Теория государства и права как наука и учебная дисциплина. Объект и предмет теории государства и права 12
1.2. Функции теории государства и права как науки 14
1.3. Методы теории государства и права как науки 15
1.4. Место и роль теории государства и права в системе общественных и юридических наук 18
Вопросы и задания для самоконтроля *19*

Раздел 2.
Теория государства

Глава 2. Происхождение, типология, признаки и сущность государства **22**
2.1. Общественная власть и социальные нормы первобытного общества 22
2.2. Факторы, влияющие на процесс возникновения первых государств 25
2.3. Основные теории происхождения государства 26
2.4. Типология государств 30
2.5. Основные признаки и сущность современного государства 33
Вопросы и задания для самоконтроля *36*

Глава 3. Государственная власть как атрибут государства **37**
3.1. Власть как общесоциальная категория: понятие и свойства 37
3.2. Государственная власть как особая разновидность социальной власти: понятие, свойства 39
Вопросы и задания для самоконтроля *41*

Глава 4. Форма государства: понятие, структурное содержание **42**
4.1. Форма государства: сущность, понятие, элементы 42
4.2. Форма правления: понятие, виды, особенности реализации в России 43
4.3. Форма государственного (территориального) устройства: понятие, виды, особенности в РФ 49

4.4. Формы межгосударственного устройства 52
4.5. Политический (государственный) режим: понятие, виды, особенности реализации в РФ 54
Вопросы и задания для самоконтроля *58*

Глава 5. Функции современного государства: понятие, виды, формы и методы их осуществления 59
5.1. Понятие, признаки и классификация функций государства 59
5.2. Характеристика основных внутренних и внешних функций Российского государства 60
5.3. Формы и методы осуществления функций государства 63
Вопросы и задания для самоконтроля *64*

Глава 6. Механизм (аппарат) государства: понятие, характеристика основных элементов 65
6.1. Структура и признаки механизма (аппарата) государства 65
6.2. Орган государства: понятие, признаки, классификация 66
6.3. Принципы организации и деятельности государственного аппарата 70
6.4. Бюрократия, бюрократизм и коррупция в механизме государства 72
Вопросы и задания для самоконтроля *74*

Глава 7. Политическая система общества и место в ней основных субъектов политической жизни 76
7.1. Политическая система общества: понятие и структура 76
7.2. Место и роль государства и политических партий в политической системе общества 77
7.3. Особенности функционирования политической системы в Российской Федерации 78
Вопросы и задания для самоконтроля *79*

Глава 8. Современное понимание основных принципов функционирования правового государства и гражданского общества 80
8.1. Правовое государство: понятие, принципы 80
8.2. Гражданское общество: понятие, сущность, структура, принципы 82
Вопросы и задания для самоконтроля *84*

РАЗДЕЛ 3.
ТЕОРИЯ ПРАВА

Глава 9. Основные подходы к правогенезу и современному правопониманию 86
9.1. Основные теории происхождения права 86

9.2. Основные подходы к правопониманию 91
9.3. Понятие, признаки и сущность права 93
9.4. Социальная ценность, функции и принципы права 95
9.5. Право в объективном и субъективных смыслах 97
Вопросы и задания для самоконтроля *99*

Глава 10. Право в системе социального регулирования общественных отношений 100
10.1. Социальные и технические нормы 100
10.2. Соотношение права и морали 101
Вопросы и задания для самоконтроля *102*

Глава 11. Норма права как базовый элемент системы права 104
11.1. Понятие и признаки нормы права 104
11.2. Структура нормы права. Виды структурных элементов 105
11.3. Классификация норм права 109
11.4. Соотношение нормы права и статьи нормативного правового акта 112
Вопросы и задания для самоконтроля *114*

Глава 12. Источники права: многообразие форм и необходимость систематизации 115
12.1. Понятие и виды источников (форм) права 115
12.2. Нормативный правовой акт: понятие, признаки, виды (на примере РФ) 118
12.3. Действие нормативных правовых актов во времени, пространстве и по кругу лиц 123
Вопросы и задания для самоконтроля *130*

Глава 13. Правотворческий процесс. Юридическая техника как инструмент правотворчества 131
13.1. Понятие и принципы правотворчества 131
13.2. Виды правотворчества 132
13.3. Законотворчество в Российской Федерации 133
13.4. Юридическая техника. Особенности законодательной техники 135
Вопросы и задания для самоконтроля *138*

Глава 14. Структурное многообразие системы права и системы законодательства 139
14.1. Понятие и характеристика структурных элементов системы права 139
14.2. Система законодательства: понятие, характеристика, соотношение с системой права 141
Вопросы и задания для самоконтроля *143*

Глава 15. Правоотношение как особая разновидность общественных отношений 144
15.1. Понятие, признаки и классификация правоотношений 144
15.2. Состав (структура) правоотношения 146
15.3. Юридические факты: понятие и виды 149
Вопросы и задания для самоконтроля 150

Глава 16. Реализация и применение права 151
16.1. Понятие и формы реализации права 151
16.2. Применение права как особая форма реализации права 152
16.3. Акты применения права: понятие, особенности, структура, требования к содержанию, классификация 154
16.4. Пробелы в праве: понятие, причины, виды, способ устранения и методы преодоления 156
Вопросы и задания для самоконтроля 158

Глава 17. Толкование юридических норм 159
17.1. Толкование норм права: понятие, способы (приемы), виды толкования норм права, результаты толкования 159
17.2. Акты толкования права (интерпретационные акты): понятие, особенности, классификация 165
Вопросы и задания для самоконтроля 166

Глава 18. Правовое регулирование и его механизм 167
18.1. Правовое регулирование общественных отношений: понятие, предмет, методы, способы и типы 167
18.2. Механизм правового регулирования: понятие, структура и стадии 169
Вопросы и задания для самоконтроля 172

Глава 19. Правомерное поведение, правонарушение и юридическая ответственность 173
19.1. Правовое и правомерное поведение: понятие, признаки, виды 173
19.2. Правонарушение: понятие, признаки, виды, юридический состав 175
19.3. Юридическая ответственность: понятие, признаки, виды, функции и цели, принципы, основания привлечения 179
Вопросы и задания для самоконтроля 184

Глава 20. Понятие и содержание законности и правопорядка 185
20.1. Законность: понятие, принципы и гарантии 185
20.2. Правопорядок в обществе: понятие, признаки, принципы. Основные направления укрепления правопорядка и законности в РФ 187
Вопросы и задания для самоконтроля 189

Глава 21. Правосознание как элемент правовой культуры 190
21.1. Правосознание: понятие, функции, структура, классификация. Основные формы деформации правосознания 190
21.2. Правовая культура: понятие, элементы, виды и средства формирования 192
Вопросы и задания для самоконтроля 194

Глава 22. Современные правовые системы 195
22.1. Правовая система общества: понятие, структура, виды 195
22.2. Характеристика основных правовых семей современности 196
Вопросы и задания для самоконтроля 200

Заключение 201

Словарь терминов 202

Библиографический список.....213

Введение

Теория государства и права представляет собой юридическую дисциплину, с которой начинается изучение юриспруденции. Это обусловлено тем, что теория государства и права является фундаментальной, общетеоретической, вводной наукой, необходимой для усвоения содержания любой отраслевой науки и соответствующей дисциплины (конституционное, административное, уголовное, гражданское право и др.).

Значимость общетеоретических знаний для будущих юристов очевидна, так как именно эти знания способствуют формированию у них высокого уровня правовой культуры, правосознания, активной гражданской позиции, особого юридического мышления, овладению понятийно-категориальным аппаратом будущей профессии юриста и в итоге принятию верных юридически значимых решений. Также данный учебный курс нацелен на формирование представлений студентов о должном качестве развития государственных и правовых институтов в современной России. Именно всесторонняя и глубокая теоретическая подготовка будущих юристов-практиков является важнейшим критерием их подлинного профессионализма.

Авторы учебного пособия ставили задачу отразить наиболее важные вопросы теории государства и права в соответствии с требованиями Федерального государственного образовательного стандарта высшего образования по направлению подготовки 40.03.01 «Юриспруденция» (квалификация (степень) бакалавр) и с учетом их включенности в билеты для студентов первого курса. Издание рассчитано на использование его в учебном процессе при подготовке к семинарским и практическим занятиям, при написании контрольных, курсовых работ, подготовке к тестированию, зачету и экзамену. Оно направлено на глубокое отражение сущности изучаемых государственно-правовых явлений на лекционных занятиях.

Учебное пособие содержит три раздела. В первом рассматриваются значение и сущность теории государства и права для всей системы юридических наук. Во втором разделе изучаются

вопросы, связанные с государством и различными государственными явлениями в современном обществе. Третий раздел посвящен изучению сущности права как основного социального регулятора, оказывающего влияние на современное состояние всей правовой системы общества, на качество правовой жизни.

С учетом сложности теоретического осмысления государственно-правовых явлений студентами изучение дисциплины «Теория государства и права» с использованием данного учебного пособия позволит обучающимся:

знать:

– природу и сущность государства и права;

– основные закономерности возникновения, функционирования и развития государства и права;

– исторические типы и формы государства и права, их сущность и функции;

– механизм государства, систему права, механизм и средства правового регулирования, реализации права;

– особенности государственного и правового развития России;

– роль государства и права в политической системе общества, в общественной жизни;

– основные исторические этапы, закономерности и особенности становления и развития государства и права России, а также зарубежных стран;

уметь:

– оперировать юридическими понятиями и категориями;

– анализировать юридические факты и возникающие в связи с ними правовые отношения;

– анализировать, толковать и правильно применять правовые нормы;

– принимать решения и совершать юридические действия в точном соответствии с законом;

– осуществлять правовую экспертизу нормативных правовых актов; давать квалифицированные юридические заключения и консультации;

– правильно составлять и оформлять юридические документы;

владеть:

– юридической терминологией;

– навыками работы с правовыми актами;

– навыками анализа различных правовых явлений, юридических фактов, правовых норм и правовых отношений, являющихся объектами профессиональной деятельности;

– навыками анализа правоприменительной и правоохранительной практики;

– способностью к реализации норм материального и процессуального права.

Раздел 1

Введение в теоретико-правовую науку

Глава 1

Предмет, функции, методология теории государства и права как науки

1.1. Теория государства и права как наука и учебная дисциплина. Объект и предмет теории государства и права

Система научных знаний. Любая *наука* представляет собой систематизированные знания об определенных явлениях окружающего мира.

Условно все существующие науки можно разделить на три большие группы:

– общественные и гуманитарные науки (политология, философия, экономика, юриспруденция и др.);

– естественные науки (медицина, биология, математика и т. д.);

– технические науки (архитектура, баллистика, криптография, нанотехнология и пр.).

К общественным наукам принято относить *юриспруденцию*, представляющую собой систему юридических наук, где теория государства и права занимает особое место среди правовых знаний. Условно все юридические науки подразделяются на следующие разделы:

– исторические и теоретические правовые науки (история государства и права, римское право, история политических и правовых учений, философия права и *теория государства и права*);

– отраслевые юридические науки (конституционное право, административное право, уголовное право и др.);

– международное публичное и частное право;

– прикладные юридические науки (криминалистика, судебная медицина, юридическая психология и пр.).

Таким образом, теория государства и права является теоретической правовой наукой, с которой начинается изучение всей юриспруденции, что подчеркивается ее особым объектом и предметом исследования.

Объект и предмет исследования теории государства и права. Любая наука имеет свой объект и предмет изучения, которые не следует отождествлять.

Объект науки – это явления окружающего мира, на которые направлено научное познание нескольких родственных наук. Так, *объектом теории государства и права* выступают такие явления внешнего мира, как государство и право. Однако государство и право признаны объектом исследования и других общественных и гуманитарных наук, к примеру политологии, социологии, психологии, истории и др. В связи с этим принято считать, что объекты родственных наук могут совпадать.

Предмет науки призван подчеркнуть особенности изучения объекта конкретной наукой, поэтому предметы наук не совпадают и являются уникальными по содержанию. В особый *предмет теории государства и права* включено изучение следующих вопросов:

– специфика возникновения (где, как и почему возникли государство и право), функционирования (что представляет собой современное государство и право) и перспективы дальнейшего развития государства и права в современном мире;

– сущность, типы, формы, функции, структура и механизм действия государства и права;

– основные государственно-правовые понятия, общие для всей юридической науки (состав правонарушения, правовое регулирование и др.);

– базовые правовые принципы (принцип разделения властей, принцип презумпции невиновности, принцип формального равенства и др.).

Таким образом, теория государства и права − фундаментальная общественная теоретическая обобщающая юридическая наука, предметом познания которой выступают наиболее важ-

ные и общие элементы, явления государственно-правовой действительности, закономерности и факторы ее становления и развития.

1.2. Функции теории государства и права как науки

Функции теории государства и права – это основные задачи, стоящие перед теоретико-правовой наукой в процессе изучения государства и права. Функции любой науки отражают назначение и реализацию в практической жизни накопленной системы знаний.

К **основным функциям** науки теории государства и права относятся:

– *онтологическая функция* (онтология – раздел философии, изучающий фундаментальные принципы бытия). Выполняя данную функцию, теория государства и права отвечает на вопросы о том, что представляет сущность государства и права, как и почему они возникли и каким образом они будут развиваться в будущем;

– *гносеологическая функция (познавательная).* Теория вырабатывает теоретические конструкции и приемы, тем самым способствует развитию правового познания. К примеру, в рамках теории государства и права описываются такие теоретические конструкции, как «структура нормы права», «состав правонарушения» и др.;

– *эвристическая функция* (эвристика – искусство нахождения истины). Теория государства и права открывает новые закономерности функционирования и развития государства и права в условиях изменения, к примеру, политической и экономической обстановки в современном мире;

– *методологическая функция.* Теория государства и права является обобщающей наукой для всех отраслевых юридических наук (конституционного, административного, уголовного права и т. д.);

– *идеологическая функция* (идеология – система политических, правовых, нравственных, религиозных и иных взглядов, представлений, идей, в которых осознаются и оцениваются отношения людей к действительности). Теория государства и права

оказывает воздействие на формирование правовой культуры и правосознания различных субъектов правовой жизни;

– *прогностическая функция.* Теория государства и права выдвигает различные гипотезы о будущем развитии государственно-правовой жизни, истинность которых затем проверяется практикой;

– *образовательная функция.* В рамках одноименной учебной дисциплины теория государства и права способствует формированию глубоких профессиональных знаний будущих юристов, особого юридического мышления, а также познавательной активности в отношении современной юридической литературы, действующего законодательства, данных юридической практики;

– *прикладная функция.* Теория государства и права вырабатывает конкретные предложения, направленные на совершенствование государственного механизма и всех элементов правовой системы общества.

1.3. Методы теории государства и права как науки

Методы теории государства и права как науки – это совокупность способов, приемов, средств изучения государственно-правовой действительности.

Методы теории государства и права принято делить на три группы.

1. Философские (общие) методы (используются всеми гуманитарными науками). К таким методам относят:

– *диалектико-материалистический метод.* Данный метод позволяет изучать государство и право в качестве реальных явлений окружающего мира, находящихся в постоянном развитии, а также в тесной взаимосвязи с другими социальными явлениями, такими как политика, экономика, культура и др.;

– *идеализм.* Различают объективный идеализм, который связывает факт существования государства и права с божественной силой, и субъективный идеализм, связывающий существование государства и права с сознанием человека (духовное начало);

– *абстрагирование (метод восхождения от абстрактного к конкретному и от конкретного к абстрактному)*. Абстрагирование – это форма познания, представляющая мысленное выделение существенных свойств и связей предмета и отвлечение от других его свойств и связей, признаваемых «частными». К примеру, для лучшего уяснения сущности такой абстрактной категории, как «форма государства», следует перейти к изучению ее конкретных элементов (форма правления, форма государственного устройства и политический режим);

– *аксиологический метод*. Данный метод предполагает анализ государства и права как специальных ценностей, которые оказывают воздействие на поведение отдельных личностей.

2. Общенаучные методы (применяются на отдельных стадиях научного познания). К ним принято относить:

– *логические методы: анализ и синтез; индукция и дедукция. Анализ* – деление целого на составляющие части с целью их рассмотрения. Например, для изучения системы права требуется анализ таких ее составных частей, как отрасли права, подотрасли права, институты права, нормы права. *Синтез* – изучение конкретного явления в единстве всех его составных частей. Например, составные части нормы права – гипотеза, диспозиция и санкция – в единстве характеризуют особенности конкретной правовой нормы действующего законодательства. *Индукция* – метод восхождения от частного к общему. Так, изучая современные политические режимы конкретных современных государств, можно сформулировать общую модель демократических и антидемократических политических режимов. *Дедукция* – метод восхождения от общего к частному. В частности, имея представление о монархической и республиканской форме правления, возможно определить особенности формы правления конкретного современного государства;

– *исторический метод*. Данный метод предполагает изучение государства и права с учетом их исторического пути формирования и развития;

– *системный метод*. Помогает изучать государство и право в качестве системных явлений, тесно взаимодействующих между собой. Например, государство не должно изучаться в отрыве от иных элементов политической системы современного

общества. То же можно говорить и о праве, которое выступает в качестве системного явления, представляющего нормативную основу всей правовой системы современного российского общества;

– *функциональный метод.* Данный метод направлен на выяснение функций государства и права, различных форм их реализации в современных условиях.

3. Частнонаучные методы (использование научных достижений технических, естественных и иных смежных общественных наук). К таким методам относят:

– *статистический метод.* Применяется для анализа количественных показателей государственно-правовых явлений, например для выявления динамики преступности;

– *моделирование.* Предполагает создание моделей государственно-правовых явлений и манипуляцию с этими идеальными моделями. Например, в рамках теории государства и права можно смоделировать идеальные модели политической системы общества, гражданского общества, правового государства, правосознания и др.;

– *метод конкретно-социологических исследований.* Предполагает сбор, анализ и обработку правовой информации, выявление социальной обусловленности престижа права в обществе. Для этого используются такие конкретные приемы, как анализ документов, интервью, анкетирование, социальный опрос. К примеру, в рамках соцопроса можно выяснить у респондентов их мотивацию к соблюдению норм законодательства;

– *кибернетический метод.* Используется для автоматизированной обработки, хранения, поиска правовой информации. Речь идет о таких информационно-справочных системах, как «КонсультантПлюс», «Гарант» и др. В настоящее время одним из официальных источников опубликования нормативных правовых актов в РФ является Официальный интернет-портал правовой информации pravo.gov.ru;

– *метод социально-правового эксперимента.* Предполагает создание в экспериментальном порядке государственно-правовых явлений и проверку их «действий» в конкретных условиях. Например, с 2013 г. в Москве и Белгороде был начат эксперимент, в рамках которого автолюбителям разрешалось на

запрещающий сигнал светофора поворачивать направо, что позволило ускорить транспортные потоки и существенно сэкономить время водителей;

– *сравнительно-правовой метод (юридическая компаративистика).* Данный метод состоит в сопоставлении различных государственно-правовых явлений, которые по объему должны быть равнозначными. К примеру, можно сравнить конкретные правовые средства защиты прав и свобод граждан, закрепленные в нормах российского законодательства и нормах законодательства какого-то конкретного иностранного государства. Метод позволяет определить пути совершенствования государственно-правовых систем, улучшения законодательства и юридической практики;

– *формально-юридический (нормативно-догматический) метод.* Этот метод позволяет изучать право в чистом виде – его категории, определения, признаки, конструкции, юридическую технику. При помощи данного метода можно установить несоответствие тех или иных правовых норм реалиям общественной жизни, выявить правовые коллизии и пробелы в праве;

– *метод толкования правовых норм.* Такой метод помогает уяснить истинное содержание правовых норм с целью их единообразного понимания и применения.

1.4. Место и роль теории государства и права в системе общественных и юридических наук

Теория государства и права имеет связи со многими *общественными науками*, которые под своим углом зрения изучают государство и право. Наиболее тесно теория государства и права связана с:

– *философией:* она заимствует различные философские категории, такие как «сущность», «форма», «содержание» и др., использует философские методы научного познания – диалектико-материалистический, метод абстрагирования и пр.;

– *экономикой:* учитывает влияние экономики на развитие государственно-правовой действительности;

– *социологией:* теория государства и права изучает общество, его социальные институты (семья, образование, религия

и др.) и различные социальные нормы (мораль, обычаи, правовые нормы и др.);

– *политологией:* она исследует место и роль государства в политической системе общества, учитывая его взаимодействие с иными субъектами политической системы;

– *психологией:* изучает различные механизмы поведения людей, их мотивацию к правомерному и неправомерному поведению.

Определяя место и роль теории государства и права в системе юридических наук, следует отметить, что по отношению к ним она является:

– *вводной наукой*, так как выступает первой юридической наукой, с которой начинается изучение всей юриспруденции;

– *фундаментальной наукой*, поскольку раскрывает глубинные отношения в государственно-правовой действительности и представляет основные выводы, которые используются всеми отраслевыми юридическими науками (например, это выводы относительно категорий правоотношения, механизма правового регулирования, норм права, источников права, состава правонарушения и др.);

– *терминологической наукой*, так как формулирует основные понятия и категории, позволяющие аккумулировать наиболее общие признаки различных государственно-правовых явлений;

– *абстрактной наукой*, потому что основные понятия и категории науки теории государства и права в наибольшей степени отвлекаются от конкретных государственно-правовых явлений, существующих в реальной практике. В связи с этим складывается иллюзия того, что теория государства и права оторвана от действительности. Однако любая наука призвана обобщать существующую практику и способствовать ее совершенствованию.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Какие науки включает юриспруденция?

2. Чем отличается объект от предмета науки теории государства и права?

3. Обозначьте основные отличия теории государства и права как науки и учебной дисциплины.

4. Какие основные функции выполняет теория государства и права?

5. Охарактеризуйте философские, общенаучные и частнонаучные методы теории государства и права.

6. Как связана теория государства и права с юридическими и неюридическими общественными науками?

Раздел 2

Теория государства

Глава 2

Происхождение, типология, признаки и сущность государства

2.1. Общественная власть и социальные нормы первобытного общества

Общество в своем развитии проходило определенные стадии эволюционного процесса (формации): первобытное общество, рабовладельческое общество, феодальное общество, буржуазное (капиталистическое) общество и социалистическое общество. Первобытное общество выступало первой в истории человечества формой жизнедеятельности людей, охватывающей период от появления первых людей до возникновения государства.

Человек умелый (лат. *Homo habilis*) – высокоразвитый австралопитек, или первый представитель рода *Homo*, появился на Земле в результате длительного эволюционного процесса около 2 млн лет назад. Человек разумный (лат. *Homo sapiens*) появился не позднее 40 тыс. лет назад. Что касается процесса формирования первых государств, то он охватывает достаточно длительный период. Однако можно сказать, что первые государства на планете стали возникать сравнительно недавно, приблизительно 12 тыс. лет назад. Они образовывались в разных регионах в разное время. Так, первые государства появляются в конце IV тысячелетия до н. э. или даже немного раньше в Месопотамии, на юго-западе Ирана, а затем в Египте. На некоторых территориях государства не знали до относительно недавнего времени. До прихода европейцев его не было в Австралии, на большей части Америки, во многих районах Африки.

Таким образом, длительное время человечество существовало и развивалось вне государства, в рамках первобытного общества.

Историю развития первобытного общества можно условно разделить на три этапа:

– первобытное стадо;

– родовая община;

– разложение родовой общины.

Первобытное стадо существовало на первом этапе становления первобытного общества, который в истории называется периодом присваивающей экономики (охота, собирательство, рыболовство).

С совершенствованием орудий труда (каменный век, бронзовый век, железный век) появляется более прочное организованное объединение людей – *родовая община (род)*. Для рода как первого организованного социального института были характерны следующие особенности:

– род был основан на кровном родстве;

– членов рода объединяли общее производство и коллективный труд;

– в роду существовало уравнительное распределение продуктов производства;

– ключевая роль женщины в роду (матриархат) со временем стала пассивной, что привело к установлению доминирования мужчины (патриархат);

– власть носила общественный характер, т. е. принимать участие в разрешении дел могли все взрослые члены рода – мужчины и женщины. Общественный характер власти заключался еще и в том, что отсутствовали специальные управленцы (чиновники) для ее реализации;

– существовали особые институты власти. Высшим органом общественной власти в роду было общее собрание всех взрослых членов общества. Оно решало все основные вопросы его жизнедеятельности. Особо важные дела решал совет старейшин (вождей);

– власть была преимущественно основана на авторитете, уважении, обычаях, а не на принуждении;

– власть строилась на принципах первобытной демократии, т. е. она была выборной, сменяемой и без привилегий;

– отношения в роду регулировались мононормами (едиными, нерасчлененными). Эти нормы складывались стихийно. К основным разновидностям социальных норм первобытного общества можно отнести обычаи, нормы первобытной морали, религиозные нормы, табу (запреты), агрокалендари, мифы, обряды, ритуалы.

Разложение родовой общины связывают с определенными факторами. Во-первых, с переходом от присваивающей экономики к производящей, что привело к разделению общественного труда и образованию таких новых видов деятельности, как скотоводство, ремесленничество, земледелие, металлообработка. Во-вторых, в результате развития указанных видов деятельности повышается значимость мужского труда, что приводит к переходу от матриархата к патриархату. Таким образом, происхождение родства начинает вестись не по женской, а по мужской линии, и мужчина стал занимать господствующее положение в роду. Однако изменения счета родства достаточно тяжело давались сознанию первобытного человека, в связи с чем существовали некоторые обычаи, которые сводились к идеологическому обоснованию доминирующей роли мужчины в роду. К примеру, был такой обычай у народов Старого и Нового света, как кувада, в соответствии с которым мужчина должен был совершать комплекс действий, которые могли бы подчеркнуть причастность мужчины к родовым мукам его жены. В частности, женщина после родов должна была начинать работать, в то время как мужчина притворившись больным и слабым лежал рядом с ребенком и выслушивал поздравления соседей, а также их сочувствия в том, что он и в самом деле вытерпел муку родов.

Таким образом, с установлением патриархата был обозначен новый этап в развитии человеческого общества, что сказалось и на брачно-семейных отношениях между членами рода. На смену групповому браку приходит парный брак, где учитывалась роль родной матери и достоверного родного отца. В последствии были образованы патриархальные семьи, где господствующая роль отводилась мужчине. Частные интересы патриархальной семьи становятся отличными от интересов рода. Образование патриархальных семей и патриархальной семейной

общины стало ключевым фактором разложения родового строя и предшествовало возникновению государства.

2.2. Факторы, влияющие на процесс возникновения первых государств

Процесс образования первых государств у различных народов шел разными историческими путями. Однако исторические, археологические, этнографические и иные научные исследования дают основание утверждать, что для всех государственных систем можно обозначить наиболее общие факторы их образования и дальнейшего развития. Назовем лишь некоторые факторы, оказывающие влияние на процесс возникновения первых государств.

Экономический фактор. Наиболее ярко влияние экономического фактора проявляется в процессе возникновения государства Древняя Греция (Афины). Развитие производственных отношений внутри рода, переход от присваивающей экономики к производящей приводят к разделению общественного труда: выделению пастушеских племен; отделению ремесла от земледелия; выделению купечества (торговли), которое было связано с обменом и впоследствии с появлением металлических денег. В результате разделения общественного труда растет производительность труда, что неизбежно ведет к появлению прибавочного продукта (излишка). Как следствие, возникают товарообмен, присвоение результатов чужого труда, частная собственность, что ведет к социальному расслоению первобытного общества, образованию классов, борьбе между ними. Итогом такой борьбы становится появление государства, во главе которого стоит экономически господствующий класс.

Психологический фактор. Нельзя рассматривать данный фактор в чистом виде, но стоит учесть, что психика человека способна оказывать влияние на его потребности и мотивацию поведения. Так, у человека есть потребности в совместном существовании с себе подобными, потребности в авторитете, во властвовании и подчинении, потребности в безопасности. Все эти потребности человек способен удовлетворить в первом политическом институте – государстве. По словам Платона, «го-

сударство возникает … когда каждый из нас не может удовлетворить сам себя, но во многом еще нуждается…».

Военный фактор. Многие государства были образованы в результате захватнических войн. Так, возникновение государства древних германцев связано с завоеванием огромной территории Римской империи, для управления которой органы власти родового строя не были приспособлены. Германские племена, завоевав римские провинции, должны были организовать власть над ними. Органы родовой организации преобразуются в государственные органы. Военачальник превращается в короля. Во главе областей вместо родовых старейшин становятся графы.

В современной учебной литературе называются и иные факторы, оказывающие влияние на образование первых государств. Так, В. Д. Перевалов предлагает обратить внимание на такие факторы, как природно-климатический, антропологический, социальный и др. Отметим, что перечисленные ранее факторы не являются исчерпывающими и будут дополнены в следующем параграфе, где речь пойдет об основных теориях происхождения государства.

2.3. Основные теории происхождения государства

Существует множество теорий происхождения государства. Плюрализм научных взглядов обусловлен своеобразием регионов мира, где возникали первые государства, временем появления самой теории, а также идеологическими и политическими установками, разделяемыми авторами теорий. Рассмотрим некоторые из существующих теорий.

Теологическая (божественная) теория. Наиболее широкое распространение она получила в Средневековой Европе. Ее представителями были мыслители-богословы Фома Аквинский (Аквинат), Августин, Иосиф Волоцкий (Иван Санин), Ф. Лебюфф, Д. Эйве. *Основная идея:* государство вечно, как сам Бог, и существует в силу божественной воли, а потому каждый обязан смиряться перед этой волей, подчиняться ей во всем. Государь является представителем Бога на земле.

Данная теория обосновывала превосходство церковной власти над светской, что было отражено в теории двух мечей

(IX–X вв.), согласно которой для защиты христианства Бог передал церкви два меча (символ власти) – церковный и светский. Духовный меч церковь оставила себе, а светский передала монарху, который обязан был подчиняться церкви, так как именно церковь выступала источником его власти.

Теория отражала идею о том, что первые государства были теократическими, а вступление монарха на престол освещалось церковью, что придавало власти монарха особый авторитет. Позднее данная теория использовалась для оправдания неограниченной власти монарха.

Патриархальная теория. Получила распространение еще с древних времен. Ее представителями были Конфуций, Аристотель, Р. Филмер, Н. Михайловский. *Основная идея:* государство возникает из разрастающейся из поколения в поколение семьи. Разрастание семьи ведет сначала к появлению поселений, которые затем преобразуются в государство. Глава семьи (патер) становится главой государства – монархом. Так, в своей работе «Патриархия, или Естественная власть короля» (XVII в.) английский ученый Роберт Филмер доказывал, что власть монарха является неограниченной, поскольку она исходит от Адама, а он в свою очередь получил власть от Бога.

Интересной выглядит идея древнекитайского философа Конфуция, который ассоциировал государство с большой семьей, где власть отца приравнивалась к власти императора, а семейные отношения рассматривались через призму властных отношений между правящими и подданными. Подданные такого государства, т. е. младшие члены семьи, обязаны были подчиняться правителям (старшим). А правители (старшие) обязаны проявлять заботу о подчиненных (младших), как это принято в семье.

Ценность данной теории состоит в том, что она получила современную интерпретацию в идее государственного патернализма, т. е. идее о том, что государство обязано проявлять социальную заботу о собственных подданных (гражданах), что отражается в его социальной политике. Однако чрезмерная опека со стороны государства может оказывать негативное воздействие на гражданские инициативы, самостоятельность общества, формируя особое патерналистское правосознание граждан.

Договорная теория. В отдельных положениях зародилась еще в V–VI вв. до н. э., в учениях софистов Древней Греции, однако более детально была конкретизирована в работах философов Нового времени. Представителями данной теории являются Г. Гроций, Б. Спиноза (Голландия), А. Радищев (Россия), Т. Гоббс, Дж. Локк (Англия), Ж.-Ж. Руссо (Франция) и др. *Основная идея:* до появления государства люди находились сначала в равном положении, затем права одних стали вступать в противоречие с правами других. Чтобы защитить человека, гарантировать ему нормальную жизнь, люди заключают между собой общественный договор о создании государства, добровольно передавая ему часть своих полномочий. Государство на основании этого договора обязуется выполнять такие специфические функции, как обеспечение безопасности и правопорядка, принятие законов, управление обществом и др.

Данная теория является антиисторической по той причине, что такого рода договор как документ не был обнаружен. Однако ценность ее заключается в том, что она впервые обозначает и отстаивает идею о народном суверенитете, согласно которому единственным источником государственной власти выступает народ, а правители обязаны подчиняться народу и отчитываться перед ним.

Теория насилия (завоевания). Данная теория обосновывается в конце XIX – начале XX в. в трудах немецких и австрийских философов, экономистов, социологов и др. Ее представителями являются Л. Гумплович, К. Каутский, Е. Дюринг. *Основная идея:* государство возникло как результат насилия, путем завоевания слабых и беззащитных племен более сильными и организованными. Из этих племен создается государство. По словам Л. Гумпловича, история не знает ни одного примера возникновения государства иначе, чем не при помощи насилия одного племени над другим. Стоит признать данную теорию научно обоснованной и исторически оправданной, однако очевидно и то, что военный фактор не является единственным и доминирующим в сложном механизме образования государства.

Марксистская (классовая) теория. Теория получила свое распространение в конце XIX – начале XX в. Яркими ее представителями были К. Маркс, Ф. Энгельс, В. И. Ленин, Г. В. Пле-

ханов и др. *Основная идея:* государство есть результат изменения социально-экономических отношений и способов производства в родоплеменной организации общества, что сопровождается переходом от присваивающей экономики к производящей, разделению общественного труда, появлению прибавочного продукта, товарообмена, частной собственности, раскола общества на противостоящие классы. Перечисленные факторы способствовали исчезновению первобытного строя, что привело к появлению государства, выступающего в качестве организации экономически господствующего класса.

Основоположники марксизма в целом положительно оценивали роль государства в обществе, так как оно должно было сдерживать противоречия между существующими классами. Однако представители данной теории считали, что с уничтожением классов отмирает и само государство. В современной теоретико-правовой науке относительно дальнейшего существования государства высказываются различные точки зрения. В то же время современные ученые единодушны в том, что государство будет существовать и в будущем, пока человечество не изобретет другую, более совершенную организацию общества. Современная практика показывает, что уже сегодня на смену единичному суверенному государству приходят различные объединения государств, существующие в форме различных международных сообществ, содружеств, союзов и т. д.

Психологическая теория. Истоки ее были заложены в Древнем Риме (Цицерон), однако в качестве научно обоснованной теории она появляется лишь в конце XIX – начале XX в. Наиболее известными представителями данной теории являются профессор Петербургского университета Л. И. Петражицкий, английский ученый Д. Фрэзер, австрийский ученый З. Фрейд, французский социолог Г. Тард, русские ученые – Н. М. Коркунов и Ф. Ф. Кокошкин. *Основная идея:* возникновение государства объясняется свойствами человеческой психики, потребностями индивида жить в коллективе, его стремлением к поиску авторитета, желанием повелевать и подчиняться. Данная теория обращает внимание на то, что создание государства было обусловлено эмоциями и переживаниям человека, а не иными факторами (экономическими, военными и т. д.).

Ирригационная (гидравлическая) теория. Эта теория была обоснована в начале XX в. немецким ученым К. Виттфогелем. *Основная идея:* в Древнем Египте вдоль реки Нил строились каналы и гидравлические сооружения для ведения земледельческих работ. Ирригационные работы могли выполнять люди, обладающие специальными навыками, которые и руководили ирригационным строительством, а впоследствии были первыми управленцами-чиновниками. Достоинством данной теории является то, что она была основана на реальных исторических фактах, однако она не учитывает факторы образования государств с иными климатическими условиями.

В научной литературе выделяют и другие теории происхождения государства, такие, к примеру, как теория инцеста (К. Леви-Стросс), органическая теория (Г. Спенсер), расовая теория (Ф. Ницше), патримониальная теория (К. Л. Галлер) и др.

2.4. Типология государств

Типология государств – совокупность существенных признаков государства, позволяющих отнести его к определенной группе государств в соответствии с тем или иным критерием. Классификация государств не является абстрактной конструкцией, не существующей на практике, так как она основывается на обобщении реально существующего материала исторического, социологического, экономического и иного характера, изучении общих признаков, свойств, сущности, процессов развития государств в современном мире.

В теоретико-правовой науке существует несколько подходов к типологии государств.

Формационный подход. Представителями данного подхода являются К. Маркс, Ф. Энгельс, В. И. Ленин, И. В. Сталин и др. Формация представляет определенную ступень в развитии общества, которая отличается особым способом производства. Таким образом, важнейшим классификационным критерием в данном подходе выступают особенности экономических отношений (способа производства), свойственные для определенной ступени развития общества. Различают пять формаций (ступеней развития) общества: первобытнообщинная, рабовладельческая, феодальная, капиталистическая и социалистическая.

Каждой формации (кроме первобытнообщинной) соответствует определенный тип государства. К таким типам государства можно отнести следующие.

Рабовладельческий тип государства: первые государства возникли в IX–VII вв. до н. э. Характеризовался данный тип государства наличием частной собственности рабовладельцев на средства производства и рабов, которые выступали в качестве вещей.

Феодальный тип государства: впервые возник в Европе в VI–IX вв. (Англия, Франция, Германия, Россия, Чехия и Польша). Такой тип государства отличался тем, что экономической основой его выступала феодальная собственность на землю, которая укрепила экономическую зависимость крепостных крестьян от феодалов.

Капиталистический тип государства: первые государства этого типа возникли в Европе и Северной Америке 200–300 лет назад. Этот тип государства характеризуется ростом промышленности и индустрии за счет свободного оплачиваемого труда рабочих и развитием производственных отношений, основанных на частной собственности и свободной конкуренции.

Социалистический тип государства: появление данного типа государства связывали с осуществлением социальной революции, которую возглавляет рабочий класс для установления диктатуры пролетариата. Частная собственность запрещается законом и становится социалистической, что негативно отражается на развитии экономики.

Цивилизационный подход. Представителем данного подхода является английский историк А. Тойнби, который полагал, что по типу цивилизации можно выделить соответствующие типы государства. Под цивилизацией в данном случае понимается ступень развития духовной и материальной культуры. Таким образом, важнейшим классификационным критерием в этом подходе выступает *культура* в различных формах ее проявления, к которым можно отнести религию, мировоззрение, результаты интеллектуальной деятельности, особенности духовной жизни, общественный менталитет, историю, специфику географического местоположения, обычаи, традиции и иные социальные нормы, присущие конкретному обществу, образование,

научно-технический прогресс и другие проявления духовной и материальной культуры.

К сожалению, А. Тойнби типологию государства по цивилизационному подходу не разработал, что вполне объяснялось сложностью определения критериев типологии как цивилизаций, так и государств. Изначально он выделил около 100 самостоятельных цивилизаций, сократив их позднее до 20, доказав тот факт, что все цивилизации развиваются по спирали, так как имеют фазу зарождения, фазу расцвета и фазу упадка.

Принято различать следующие виды цивилизаций:

– локальные, которые существовали в каком-либо конкретном месте (шумерская, эгейская);

– особенные (западноевропейская, российская, исламская, буддистская);

– древние, средневековые, современные;

– мировая (формируется на принципе глобального гуманизма).

В теоретико-правовой науке фактически отсутствует типология государств по цивилизационному критерию. Однако если учесть, что религия является важнейшей составляющей цивилизации, частью культуры любого общества, то можно, на наш взгляд, использовать в рамках цивилизационного подхода классификацию государств, которая учитывает *отношение государства к религии*. На основании этого критерия можно выделить следующие типы государств.

Светский тип государства. В таком государстве церковь отделена от государства (устанавливает режим взаимного невмешательства в дела друг друга), признается равенство конфессий, школа отделена от церкви, граждане освобождены от уплаты церковного налога и др. В соответствии со ст. 14 Конституции РФ Россия является светским государством. Светскими государствами сегодня выступают Германия, Франция, все страны СНГ и др.

Клерикальный тип государства. В подобном государстве признается равенство конфессий, однако одна из конфессий имеет статус государственной и обладает рядом привилегий, которые заключаются в том, что церковь получает от государства различные субсидии, может наделяться правом регистрировать

брак, рождение, смерть, может принимать участие в реализации социальной политики, решении вопросов образования, здравоохранения и т. д. Клерикальными государствами сегодня являются Великобритания, Дания, Япония, Норвегия и др.

Теократический тип государства. Для такого государства характерно то, что существует одна официальная религия, религиозные нормы носят характер законов, а глава государства является одновременно и высшим религиозным деятелем. Теократическими государствами выступают Иран, Пакистан, Марокко, Ватикан, Саудовская Аравия и др.

Атеистический тип государства. В данном государстве религия запрещена законом, пропагандируется атеизм, церковь лишают собственности, в отношении священнослужителей и верующих проводятся репрессии. В настоящее время таких государств в чистом виде не встречается, даже там, где существует социалистический режим.

Наряду с обозначенными ранее подходами классифицировать государства можно и по иным основаниям. К примеру, по доминирующему политическому режиму различают *демократический, тоталитарный, авторитарный типы государства*; по форме правления – *монархический* и *республиканский типы*; по форме государственного устройства – *унитарный* и *федеративный*.

2.5. Основные признаки и сущность современного государства

В современном мире насчитывается около двухсот государств, каждое из которых имеет свой уникальный исторический путь развития, особые формы организации политической власти, но несмотря на это, всем государствам присущи определенные общие признаки, позволяющие отличать их от других социальных и политических институтов общества.

К основным признакам государства можно отнести следующие.

1. **Государственный суверенитет.** Под суверенитетом принято понимать присущее государству *верховенство* государственной *власти* на своей территории и *независимость* государства во внутренней и внешней политике. Современные го-

сударства не обладают абсолютным суверенитетом, так как он ограничивается международными отношениями, теми обязательствами, которые следуют из международных договоров, участниками которых являются многие современные государства.

2. **Публичная (государственная) власть.** *Публичность власти* сводится к тому, что она реализуется от имени народа. Так, к примеру, в соответствии с ч. 1 ст. 3 Конституции РФ единственным источником власти в РФ является ее многонациональный народ. В то же время власть реализуется особым аппаратом государственных органов (чиновниками). В данном случае речь идет о важнейшем признаке государства – *государственной власти.*

3. **Территория.** Территориальная организация государства отличается тем, что она обособлена государственными границами и имеет особое административно-территориальное деление внутри этих границ. В настоящее время все современные государства по форме территориального устройства делятся на унитарные и федеративные.

4. **Население.** Население, проживающее на территории государства, становится связанным с ним особой устойчивой правовой связью – гражданством, или подданством. Россия – многонациональное государство. По некоторым источникам в нашей стране насчитывается около 200 различных национальностей (народностей), представители которых являются гражданами РФ. Стоит учесть, что гражданство Российской Федерации признается единым и равным независимо от оснований приобретения (ч. 1 ст. 6 Конституции РФ).

5. **Государственный аппарат управления и принуждения.** Государственная власть реализуется посредством сложного механизма государства, в котором основная роль принадлежит различным государственным органам – законодательным, исполнительным, судебным и др.

6. **Государственная казна (бюджет).** Государственный бюджет формируется для обеспечения обороны, реализации социальной политики, развития экономики, здравоохранения, культуры, спорта, содержания государственного аппарата и др., т. е. для поддержания жизнедеятельности всего общества. К ис-

точникам формирования государственного бюджета можно отнести не только налоги и обязательные платежи, но и государственные кредиты, внутренние и внешние займы, таможенные пошлины, штрафы, ценные бумаги, золото-валютный запас и др. К примеру, федеральный бюджет России является ведущим финансовым документом в стране. Также принимаются региональные и местные бюджеты.

7. **Защита прав и свобод граждан.** Этот признак характерен для любого современного демократического государства, которое по природе является правовым и считает своей обязанностью признание, соблюдение и защиту прав и свобод граждан.

8. **Монополия на издание нормативных правовых актов.** Государство в отличие от иных субъектов обладает правом издавать законы и подзаконные нормативные акты, имеющие юридическую силу и содержащие нормы права.

9. **Государственные символы и атрибуты.** Любое современное государство обладает такими государственными символами, как гимн, флаг и герб.

Таким образом, **государство** в современном понимании – это особая суверенная политическая организация публичной власти и населения на определенной территории, реализующая свою власть при помощи государственного аппарата управления и принуждения, формируя при этом государственный бюджет за счет сбора налогов и иных обязательных платежей, гарантирующая защиту прав и свобод граждан, законность и правопорядок, обладающая своей государственной символикой и монополией на издание законов.

Вопрос о сущности государства достаточно разработан в теоретико-правовой науке. Под **сущностью государства** понимают его социальное назначение в обществе с учетом того, чьи интересы оно выражает. Различают *два основных подхода* к сущности государства:

– *классовый подход.* Сущность государства определяется как выражение интересов и воли экономически господствующего класса и навязывание воли этого класса всему обществу. При этом государство выполняет такие важные для общества функции, как обеспечение обороны, безопасности, правопорядка, законности и др.;

– *общесоциальный подход.* Сущность государства сводится к его назначению служить обществу, сохранять его целостность, выступать арбитром в случае конфликтов и т. д. При этом государство должно представлять интересы различных социальных групп (пенсионеров, студентов, предпринимателей, фермеров и др.), а не одного экономически господствующего класса.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Чем характеризуется родовая община, выступающая в качестве основного социального института первобытного общества?

2. Укажите основные причины разложения родовой общины.

3. Перечислите основные факторы, влияющие на процесс образования первых государств. Подумайте, в чем состоит причина их многообразия.

4. Постарайтесь сформулировать собственное авторское определение государства, выделив в нем основные признаки.

Глава 3

Государственная власть как атрибут государства

3.1. Власть как общесоциальная категория: понятие и свойства

Одним из важнейших признаков государства является наличие у него публичной (государственной) власти. Чтобы понять специфику политической (государственной) власти, следует уяснить содержание самой категории «власть».

Власть чаще всего рассматривают в двух значениях:

– возможность оказывать определяющее воздействие на деятельность (поведение людей) при помощи различных методов и средств (убеждения, принуждения, стимулирования, воли, авторитета, правовых средств и др.);

– политическое господство, которое реализуется через систему государственных органов. В данном случае речь идет о политической (государственной) власти.

Свойства власти

1. Власть – явление *социальное*. Власть существовала на всех этапах развития общества. Это было обусловлено тем, что любое общество (первобытное, рабовладельческое, феодальное, буржуазное, социалистическое) нуждалось в управлении, оказании на него определенного воздействия с целью упорядоченности общественных отношений.

2. Власть реализуется в рамках различных *общественных отношений* (личных, трудовых, религиозных, политических,

экономических и др.). Такие отношения приобретают особую форму и становятся властеоотношениями.

3. Наличие *особых субъектов* властеотношений – властвующий и подвластный.

4. Власть имеет нормативное выражение через различные *социальные нормы (правовые, политические, религиозные и др.)*, оказывающие воздействие на властеотношения.

5. Власть представляет собой *интеллектуально-волевой процесс*, т. е. проявление власти и подчинение ей должны быть осознаны субъектами властеотношений.

6. Власть может реализовываться при помощи *различных методов и средств*. Основными методами реализации власти являются убеждение, стимулирование и принуждение. Обычно эффективность действия этих методов зависит от грамотного их сочетания. Важнейшим средством осуществления власти выступает *авторитет* властвующего субъекта, который может быть деловым, научным, моральным, религиозным и др.

7. Власть в обществе имеет множество разновидностей. В целом социальную власть принято делить на *политическую* и *неполитическую*.

К *политической власти* следует относить государственную власть, партийную власть, власть органов местного самоуправления и др. В связи с этим необходимо отличать по содержанию такие категории, как «политическая власть» и «государственная власть». Более широким понятием, на наш взгляд, является политическая власть, которая включает все проявления власти со стороны различных субъектов политической системы общества – государства, политических партий, политических движений, органов местного самоуправления и др. В свою очередь государственная власть выступает лишь разновидностью политической власти, так как реализуется только государством, в лице государственных органов.

К *неполитической власти* в обществе можно отнести ту, которая не связана с участием субъектов в политической жизни общества, т. е. находится за рамками политических отношений. К неполитической власти в социуме можно отнести семейную власть (в том числе, родительскую), церковную власть, власть работодателя над работником и др.

3.2. Государственная власть как особая разновидность социальной власти: понятие, свойства

Государственная власть – это основная разновидность социальной и политической власти, реализуемая особыми методами, оказывающая определенное воздействие на общество посредством деятельности государственного аппарата (чиновников) и издаваемых ими юридически оформленных властных велений.

К *основным целям* осуществления государственной власти можно отнести обеспечение стабильности и порядка в обществе, защиту его граждан от внутренних и внешних посягательств путем использования различных методов, в том числе государственного принуждения и военной силы.

Свойства государственной власти

1. Государственная власть является *особой разновидностью социальной власти* в обществе, которая носит ярко выраженный политический характер.

2. Государственная власть носит *универсальный характер*, так как в отличие от иных разновидностей социальной власти она распространяет свое действие на все общество в целом.

3. Государственная власть реализуется через деятельность *государственного (бюрократического) аппарата*.

4. Государственная власть осуществляется различными *методами*. К основным из них следует отнести метод убеждения (например, через социальную рекламу происходит воздействие на сознание граждан), метод принуждения (меры юридической ответственности, меры пресечения и др.), методы стимулирования (к примеру, в рамках государственной политики реализуются определенные социальные программы (проекты) – «Доступное и комфортное жилье», «Материнский капитал», «Образование» и др.).

5. Государственная власть должна быть *легитимной* и *легальной* (эти понятия не являются синонимами). Легитимность власти считается ее основным свойством. Изначально легитимность власти ассоциировалась лишь с ее законностью (XIX в.,

Франция). Однако позднее содержание данного термина существенно расширилось. Большой вклад в изучение легитимности как особого свойства власти внес немецкий ученый М. Вебер, который предложил свою типологию легитимности (традиционная, харизматичная, рациональная).

В современной политико-правовой науке принято различать легитимность в широком и узком смыслах. В широком смысле *легитимность* представляет признание и одобрение власти населением страны, готовность подчиняться ей. В узком смысле *легитимной* признается законная власть, образованная в соответствии с процедурой, предусмотренной правовыми нормами. Так, государственные органы приобретают свойство легитимности путем предусмотренных и регламентированных нормами действующего законодательства выборов, конкурсного отбора и т. д.

Юридическим выражением легитимности власти служит ее *легальность*, т. е. способность государственной власти быть ограниченной нормами законодательства в целях недопущения злоупотреблений.

6. Государственная власть нуждается в *идеологическом обосновании* с целью оправдания ее властных велений, целей, методов, повышения ее престижа и авторитета. Идеологическое обоснование государственной власти тесно связано с *идеологией*, которая может обеспечить власти определенный авторитет. Идеология государственной власти должна опираться на исторические, социокультурные, национальные традиции общества и государства. Условно существующие идеологии государств в современном мире можно разделить на *религиозные* и *светские*. *Религиозная идеология* стремится придать власти таинственный, мистический и сакральный характер, внушая мысль о божественном ее происхождении и предназначении. *Светская идеология* опирается на господствующие в обществе теории, нравы и нацелена на достижение определенных, нередко мифических идеалов.

Несмотря на то, что любое государство без идеологии обречено на гибель, в конституционных актах многих демократических государств закрепляется важнейший принцип идеологического многообразия (плюрализма). Так, в соответствии с чч. 1, 2

ст. 13 Конституции РФ в России признается идеологическое многообразие: никакая идеология не может устанавливаться в качестве государственной и обязательной. Это означает, что официальная идеология запрещена законом. В научной литературе высказывается позиция относительно того, что каждое демократическое государство, несмотря на прямой запрет официальной идеологии, может иметь неофициальную идеологию, в которой будут отражены важнейшие ценности, помогающие сплотить общество и государство, обеспечив последнему неукоснительный авторитет. К примеру, высказывается точка зрения о том, что в России реализуется либерально-демократическая идеология, которая не носит официального характера.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Соотнесите понятия политической и государственной власти.
2. Назовите разновидности неполитической власти в современном обществе.
3. В чем состоят особенности государственной власти?
4. Объясните универсальный и политический характер государственной власти.
5. Обозначьте и охарактеризуйте современные методы осуществления государственной власти на примере Российской Федерации.
6. Соотнесите понятия «легитимность» и «легальность» государственной власти.
7. Подумайте и аргументированно поясните, какая неофициальная идеология могла бы обеспечить авторитет государственной власти в современной России.

Глава 4

Форма государства: понятие, структурное содержание

4.1. Форма государства: сущность, понятие, элементы

Любое государство представляет особую организацию населения и власти на определенной территории. С момента возникновения государства люди стали задумываться о наиболее совершенной форме организации, устройства и осуществления государственной власти.

Еще с античных времен римские юристы обращали внимание на значение формы, так как именно «форма дает бытие вещи». Таким образом, форма представляет способ внешнего проявления содержания чего-либо.

У любого государства, как известно, есть определенное содержание, которое представлено его территорией, населением, государственным аппаратом и др. Отметим, что данное содержание отражает наиболее общее, что присуще всем государствам. Однако отличия государств заключаются именно в их форме, которая представляет в общем виде особенности внутренней организации.

Категория «форма государства» отвечает на вопросы: кто и как правит в обществе и государстве, как устроены территориально высшие органы государственной власти и какие методы политической власти преимущественно реализует государство в отношении своих граждан (подданных)?

Следовательно, **форма государства** – это способ организации политической власти, охватывающий форму правления, форму государственного (территориального) устройства, политический (государственный) режим.

Таким образом, **элементами формы государства** выступают:

1) *форма правления:* характеризует особенности организации высших органов государственной власти, отвечая на вопрос «кто правит обществом и государством?»;

2) *форма государственного (территориального) устройства:* характеризует особенности территориальной структуры государства, отвечая на вопрос «как устроена территория государства, на какие территориальные единицы она поделена?»;

3) *политический (государственный) режим:* отражает методы осуществления государственной власти, отвечая на вопрос «какие методы или их сочетание (убеждение, стимулирование, принуждение) доминируют при осуществлении государственной власти?».

На форму конкретного государства оказывают влияние такие факторы, как исторические условия возникновения и развития данного государства; его территориальные размеры; национальный состав и плотность населения; политическая обстановка в определенный исторический период и др.

Каждое современное государство является уникальным и неповторимым по форме, однако в теоретико-правовой науке были выработаны на основе существующей государственной практики обобщенные модели форм правления, форм государственного устройства и политического режима. Рассмотрим указанные элементы формы государства более подробно.

4.2. Форма правления: понятие, виды, особенности реализации в России

Форма государственного правления – это элемент формы государства, представляющий структуру высших органов государственной власти, порядок их образования и распределения компетенции между ними.

К высшим органам государственной власти принято относить главу государства (монарх или президент), законодательный орган (парламент), исполнительный орган (правительство), судебные органы.

Стоит пояснить, что для определения видовой характеристики формы государственного правления чаще всего берут за основу положение главы государства. На основании данного критерия различают **две формы правления**: *монархию (монархическую)* и *республику (республиканскую)*.

1. **Монархия** (лат. *monarchia* от др.-греч. μοναρχία – единовластие) – это форма правления, при которой верховная государственная власть частично или полностью принадлежит одному лицу – монарху и, как правило, передается по наследству. К современным монархическим государствам можно отнести Великобританию, Испанию, Данию, Монако, Камбоджу, Бруней, Таиланд, Японию и др. В настоящее время насчитывается свыше 60 монархических государств, считая и страны Содружества, возглавляемые Великобританией, где формально-юридически главой государства является королева Великобритании (например, Канада, Новая Зеландия, Багамы и др.).

Общие *признаки* монархии:

– главой государства является монарх (король, император, князь, герцог, эмир и т. д.);

– власть монарху передается по наследству (за исключением случаев, когда монарха убивают или нет наследников);

– пожизненность правления монарха;

– монарх олицетворяет единство нации, историческую преемственность традиции, представляет государство на международной арене;

– юридический иммунитет и независимость монарха.

К основным **видам монархий** можно отнести *абсолютную* и *ограниченную (конституционную)*.

Абсолютная монархия − это такая форма правления, при которой верховная государственная власть по закону всецело принадлежит монарху и никем и ничем не ограничена. К современным абсолютным монархиям можно отнести Бруней, Оман, Катар и Саудовскую Аравию.

Ограниченная (конституционная) монархия – форма правления, при которой власть монарха ограничена деятельностью других высших государственных органов, а сами ограничения закрепляются, как правило, в конституции или иных конституционных актах.

Конституционные монархии бывают *парламентарными* и *дуалистическими*.

Парламентарная монархия (Великобритания, Нидерланды, Швеция, Дания, Бельгия, Канада, Япония, Таиланд и др.) обладает рядом существенных *признаков*:

– власть монарха ограничена во всех сферах государственной власти (монарх властвует, но не правит);

– монарх – это символ нации;

– исполнительная власть реализуется правительством, которое ответственно перед парламентом, а не монархом;

– главой правительства (премьер-министром) становится лидер партии, победившей на выборах в парламент;

– правительство формируется из членов партии, победившей на парламентских выборах;

– фактически государством управляет премьер-министр;

– законы принимаются парламентом, их подписывает монарх, но правом вето он не обладает;

– акты монарха требуют согласования с правительством или конкретным министром, которые берут на себя ответственность за исполнение этих актов (контрасигнация или министерская скрепка).

Дуалистическая монархия (Иордания, Марокко, Бруней, Тонга) характеризуется следующими *признаками*:

– власть разделена между монархом, которому принадлежит исполнительная власть, и парламентом, который реализует законодательную власть;

– монарх формирует правительство, которое ответственно только перед монархом;

– монарх – это сильная политическая фигура, так как обладает всей полнотой исполнительной власти;

– монарх имеет ограничения в законодательной сфере, однако обладает правом вето, а также правом на издание собственных указов;

– является переходной формой от абсолютной к парламентарной монархии.

В научной литературе называют и *иные виды нетипичных монархий.* К примеру, **выборная монархия** предполагает, что новый монарх после прекращения полномочий предыдущего

избирается парламентом, членами монаршей семьи или другим специальным органом. К современным выборным монархиям можно отнести, например, Ватикан, где папа римский избирается конклавом кардиналов; Малайзию, где верховный правитель избирается на пятилетний срок правителями султанатов Малайзии из своего числа; Мальтийский орден, где князь и великий магистр избираются пожизненно; Объединенные Арабские Эмираты, где президентом избирается один из наследственных эмиров.

2. **Республика** (лат. *res publica* – общее дело) – это форма правления, при которой все высшие органы государственной власти, в том числе глава государства, избираются населением на определенный срок. К современным республиканским государствам можно отнести Россию, США, Китай, Турцию, Аргентину и др. В современном мире насчитывается около 140 государств, в которых реализуется республиканская форма правления.

Общими *признаками* республиканской формы правления являются следующие:

– верховная власть осуществляется выборными органами (главой государства – президентом, парламентом и др.);

– источником власти является народ, который в процессе выборов делегирует свои властные полномочия представительным органам;

– выборность на определенный срок главы государства и других верховных органов государственной власти;

– юридическая ответственность главы государства в случаях, предусмотренных законом (процедура импичмента). Например, согласно Конституции Российской Федерации у парламента есть право отрешения от должности президента за тяжкие преступления против государства.

К классическим **видам республик** принято относить *президентскую, парламентарную, президентско-парламентскую (смешанную)*.

Президентская республика (США, Аргентина, Мексика, Бразилия и др.) характеризуется особыми *признаками*:

– президент является одновременно главой государства и главой правительства (отсутствует пост премьер-министра);

– президент обладает широкими полномочиями, являясь сильной политической фигурой;

– президента избирает народ (путем проведения прямых или косвенных выборов);

– президент формирует правительство, которое перед ним ответственно;

– президент не может распустить парламент;

– парламент не может вынести вотум недоверия правительству;

– президент имеет право вето на законы, право законодательной инициативы, право издавать указы.

Парламентарная республика (ФРГ, Австрия, Италия, Швейцария, Венгрия, Турция и др.) обладает следующими *признаками*:

– верховная власть принадлежит парламенту;

– президент – это номинальная политическая фигура, так как реальными полномочиями он не обладает (отсутствует право вето, право проведения референдума, введения чрезвычайного положения и др.);

– президента избирает парламент либо специальная парламентская коллегия, а не народ;

– правительство формируется парламентским путем, а главой правительства (премьер-министром) становится лидер партии, победившей на выборах в парламент;

– премьер-министр фактически выполняет функции главы государства;

– правительство несет коллективную ответственность перед парламентом за свою деятельность;

– правительство остается у власти до тех пор, пока располагает поддержкой парламентского большинства.

Президентско-парламентская (смешанная) республика (Франция, Финляндия, Португалия, Польша, Болгария, Россия и др.) характеризуется следующими *признаками*:

– президент не относится ни к одной из ветвей власти (законодательной, исполнительной, судебной), а является главой государства;

– в формировании правительства принимает участие и президент, и парламент;

– правительство несет двойную ответственность как перед президентом, так и перед парламентом.

Особенности республиканской формы правления в России. В соответствии со ст. 1 Конституции РФ в нашей стране установлена республиканская форма правления без указания ее разновидности. В связи с этим в теоретико-правовой науке и на практике сложились две позиции по данному вопросу.

Согласно *первой точке зрения* (высказывалась В. Путиным, Д. Медведевым, С. Мироновым и др.) в России реализуется *президентская республика*, так как у Президента РФ сконцентрированы достаточно широкие полномочия. К примеру, он принимает участие в формировании Правительства РФ; подчиняет себе напрямую силовые министерства и ведомства; издает большое количество указов, которые носят нормативный характер; выступает в большинстве случаев с законодательной инициативой; назначает судей и т. д.

В соответствии со *второй точкой зрения* (высказывалась В. Зорькиным, Р. Элджи и др.) в России *президентско-парламентская (смешанная) республика*, так как Президент РФ по Конституции не относится ни к одной из ветвей власти, а является главой государства (гл. 4 Конституции РФ). Также смешанный характер республиканской формы правления в России подтверждается и тем, что наряду с Президентом участие в формировании Правительства принимает Государственная дума РФ, которая должна одобрить предложенную Президентом кандидатуру Председателя Правительства (ч. 1 ст. 111 Конституции РФ).

Правительство РФ несет двойную ответственность как перед Президентом, так и перед Государственной думой. В соответствии с чч. 2, 3 ст. 117 Конституции Президент РФ может принять решение об отставке Правительства, а Государственная дума в свою очередь может выразить вотум недоверия Правительству РФ.

В научной литературе можно встретить мнение о том, что в России реализуется *президентская республика с элементами парламентаризма*.

Таким образом, различают две формы правления – *монархическую* и *республиканскую*, которые имеют свою видовую специфику относительно конкретного государства.

4.3. Форма государственного (территориального) устройства: понятие, виды, особенности в РФ

Форма государственного (территориального) устройства – это элемент формы государства, представляющий собой территориальную организацию государственной власти, соотношение государства как целого с его составными частями.

Различают **две основные формы государственного устройства:** *унитарное государство* (простая форма), *федеративное государство* (сложная форма).

1. **Унитарное государство** (Финляндия, Испания, Норвегия, Польша, Болгария, Украина, Китай и др.) − это простое, единое, цельное государство, территория которого состоит из административно-территориальных единиц (областей, провинций, краев, воеводств и др.), которые подчиняются центральным органам власти и признаками государственного суверенитета не обладают. В современном мире насчитывается свыше 150 унитарных государств.

Признаки унитарного государства:

– простая форма территориального устройства;

– общие для всей страны высшие представительные (парламент), исполнительные (правительство) и судебные органы;

– единая система законодательства (нет деления на федеральное и региональное);

– единая система государственных органов;

– однопалатный парламент;

– территория государства делится на административно-территориальные единицы (области, департаменты, округа, провинции, графства и др.), которые не обладают политической самостоятельностью;

– единое гражданство;

– мононациональный состав населения (например, Япония, Вьетнам, Монголия и др.);

– в составе унитарного государства могут находиться автономные образования, которые обладают национальными, культурными, историческими и иными особенностями. Таким автономиям предоставляется определенная самостоятельность, к примеру, формирование собственных представительных орга-

нов, имеющих право принимать законы по тем вопросам, которые прописаны в конституции. Например, в состав Италии входят пять автономных областей, имеющих особый статус: Сицилия, Сардиния, Трентино-Альто-Адидже, Валле-д'Аоста и Фриули-Венеция Джулия.

Унитарные государства делятся на *централизованные* и *децентрализованные*. Принято считать государство централизованным, если во главе местных органов государственной власти стоят назначенные из центра чиновники, которым подчинены местные органы самоуправления. В децентрализованных унитарных государствах местные органы государственной власти избираются населением и пользуются значительной самостоятельностью в решении вопросов местной жизни.

2. **Федеративное государство (федерация)** (Россия, США, ФРГ, Мексика, Канада, Бразилия, Австралия, Индия, Швейцария и др.) − сложное союзное государство, территория которого делится на субъекты (республики, штаты, земли, кантоны и др.), являющиеся государственными образованиями, обладающими относительным суверенитетом. В современном мире насчитывается около 30 федераций.

Признаки федеративного государства:

– сложная форма территориального устройства;

– территория делится на государственные образования, имеющие общее название в мировой практике – субъекты. К примеру, в состав Российской Федерации входит 85 субъектов; США – 50 штатов; Индии – 25 штатов; Швейцарии – 23 кантона; Мексики – 31 штат и т. д.);

– субъекты в составе федерации обладают определенной политической самостоятельностью;

– субъекты федерации не имеют права на сецессию (права на выход из состава федерации);

– двухуровневая система законодательства (федеральное и региональное);

– двухуровневая система органов государственной власти (федеральные и региональные);

– двухпалатный парламент, одна из палат которого представляет интересы субъектов;

– наличие двойного гражданства;

– многонациональный состав населения.

Федерации могут подразделяться на различные виды, к примеру, в зависимости от правового статуса субъектов выделяют *симметричные федерации*, в которых субъекты обладают одинаковым правовым статусом, и *асимметричные федерации*, где субъекты имеют разный правовой статус. Также известно деление федераций на конституционные и договорные; территориальные, национальные и смешанные.

Особенности федеративного устройства Российской Федерации:

– в состав РФ входят 85 субъектов РФ: 46 областей, 22 республики, 9 краев, 3 города федерального значения, 4 автономных округа и 1 автономная область;

– субъекты РФ образованы по трем принципам: по национальному (республики); по территориальному (края, области, города федерального значения); национально-территориальному (автономные округа и автономная область);

– субъекты РФ не имеют права на сецессию;

– РФ – это симметричная федерация, так как в соответствии с ч. 1 ст. 5 Конституции РФ признается равноправие всех субъектов РФ;

– разграничение предметов ведения между Российской Федерацией и ее субъектами происходит на основании действующей Конституции РФ и Федеративного договора от 31 марта 1992 г.;

– субъекты РФ объединяются в федеральные округа. Федеральные округа Российской Федерации были созданы в соответствии с Указом Президента России В. В. Путина от 13 мая 2000 г. № 849 «О полномочном представителе Президента Российской Федерации в федеральном округе». В настоящее время в нашей стране созданы 8 федеральных округов (далее – ФО), в которых определены города-центры: Центральный ФО (Москва), Северо-Западный ФО (Санкт-Петербург), Южный ФО (Ростов-на-Дону), Северо-Кавказский ФО (Пятигорск), Приволжский ФО (Нижний Новгород), Уральский ФО (Екатеринбург), Сибирский ФО (Новосибирск), Дальневосточный ФО (Хабаровск).

Таким образом различают две формы государственного устройства, свойственные для современных суверенных государств: *унитарное* и *федеративное*.

4.4. Формы межгосударственного устройства

В современных условиях суверенные государства тесным образом осуществляют сотрудничество в различных формах межгосударственного общения (устройства). К основным формам межгосударственного устройства можно отнести *конфедерацию, содружество, сообщество, союзы, коалиции, блоки регионального масштаба.*

Конфедерация – это временный союз суверенных государств, образуемый на основании международного договора для достижения определенных целей (военных, экономических, политических и др.).

Признаки конфедерации:

– является временным союзом суверенных государств, входящих в ее состав;

– договорная форма образования;

– создается для достижения определенных задач (военных, экономических, политических, социальных и др.);

– выступает переходной формой межгосударственного устройства либо к полному распаду союза, либо к федеративной форме государственного устройства;

– свобода выхода из конфедерации (право на сецессию);

– отсутствие общей для всей конфедерации единой территории и государственных границ;

– не имеет общих законодательных, исполнительных и судебных органов;

– не имеет единой армии, единой системы налогов и единого государственного бюджета;

– конфедерация сохраняет гражданство тех государств, которые находятся во временном союзе.

В настоящее время конфедераций в современном мире нет. Де-юре сохраняет упоминание конфедерации в своем официальном названии Швейцария (в 1291–1848 гг. была конфедерацией), однако де-факто сегодня она является классической федерацией.

Содружество – организационное объединение на основе межгосударственного договора суверенных государств, характеризуемых наличием общих признаков (общие черты в эконо-

мике, языковое единство, сходство в правовой системе, культуре, религии и др.), созданное для решения различных задач.

Фактически содружество как самостоятельная форма межгосударственного устройства обладает сходными признаками с конфедерацией, однако от последней ее отличает однородность государств-участников, входящих в содружество. Отметим и то, что содружество в отличие от конфедерации не ставит перед собой в качестве возможной цели преобразование в федерацию.

В настоящее время к содружествам можно отнести Содружество наций и Содружество Независимых Государств (СНГ). К примеру, Содружество наций включает в свой состав Великобританию и почти все ее бывшие доминионы, колонии и протектораты (53 государства). В свою очередь, Содружество Независимых Государств является региональной международной организацией, призванной регулировать отношения сотрудничества между государствами, ранее входившими в состав СССР (Азербайджан, Армения, Киргизия, Туркменистан и др.).

Сообщество − объединение суверенных государств на основе межгосударственного договора с целью достижения конкретных глобальных целей, например, в сфере экономики (упрощение таможенных, визовых процедур и др., что способствует в итоге выравниванию экономического и научно-технического потенциала государств). К таким сообществам можно отнести Европейское экономическое сообщество (ЕЭС), Европейское сообщество по атомной энергии (Евратом) и др.

Политические, военно-политические, экологические и иные союзы, коалиции, блоки регионального масштаба. В их основе лежат совпадающие интересы и цели государств-участников, стремление использовать совокупную силу и ресурсы для достижения своих целей. К таким межгосударственным объединениям можно отнести Североатлантический альянс НАТО, Организацию Объединенных Наций (ООН), Совет Европы, Европейский союз, Таможенный союз ЕАЭС, Тихоокеанский альянс и др.

4.5. Политический (государственный) режим: понятие, виды, особенности реализации в РФ

Политический (государственный) режим – это элемент формы государства, представляющий совокупность способов и методов осуществления политической власти государством. Данный элемент формы государства принято относить к основному, так как именно политический (государственный) режим оказывает влияние на форму правления и форму государственного устройства.

В учебной и научной литературе высказываются две позиции относительно соотношения и содержания категорий «политический режим» и «государственный режим».

Согласно *первой позиции* категории «политический режим» и «государственный режим» совпадают по содержанию, а значит, могут рассматриваться в качестве синонимов (В. В. Лазарев, С. В. Липень и др.).

В соответствии со *второй точкой зрения* данные категории различны по содержанию. Так, «политический режим» является более содержательной категорией, поскольку включает способы и методы осуществления политической власти не только со стороны государства, что характерно для государственного режима, но и со стороны иных субъектов политической системы (политических партий и движений, общественных объединений и др.).

Политические (государственные) режимы принято делить на **две группы**, внутри которых есть свое видовое деление режимов: *демократические и антидемократические режимы.*

Демократический режим. Для всех демократических режимов вне зависимости от их разновидностей характерны общие *признаки*:

– народовластие, т. е. признание народа в качестве единственного источника власти;

– приоритет и гарантированность прав и свобод личности;

– наличие свободных выборов и референдума;

– решения принимаются большинством с учетом интересов меньшинства;

– наличие политического и идеологического плюрализма (многообразия);

– доминирование методов убеждения и стимулирования при осуществлении государственной власти;

– реализация государственной власти на основании принципа разделения властей, предполагающего реальную самостоятельность законодательной, исполнительной и судебной ветвей власти.

Демократические режимы могут подразделяться на:

а) *социально-демократический режим* – при сохранении общих черт, присущих демократическому режиму в целом, он характеризуется тем, что государство основной акцент делает на социальной политике, т. е. на социальной поддержке своих граждан (подданных);

б) *либерально-демократический режим* – этот режим тоже основан на общих признаках демократического режима, однако в качестве его характерных особенностей можно выделить невмешательство государства в экономику (устанавливает только общие рамки свободной конкуренции), отстаивание ценностей индивидуализма в противовес коллективистским началам, стимулирование частных гражданских инициатив (общественных объединений), провозглашение формального равенства всех граждан, а также их прав и свобод, которые находят широкое закрепление в конституции и на практике.

Антидемократический (автократический) режим. Для всех антидемократических режимов вне зависимости от их разновидностей также характерны общие *признаки*:

– нарушение и (или) ограничение прав и свобод личности;

– доминирование интересов государства и общества над интересами конкретного человека;

– отсутствие свободных и альтернативных выборов;

– наличие государственной официальной идеологии;

– однопартийная политическая система;

– при осуществлении государственной власти доминируют методы принуждения и др.

В зависимости от господствующей идеологии в государстве различают такие разновидности антидемократических режимов, как:

а) *тоталитарный режим* (от лат. *totalis* – весь, целый) – политический режим, при котором осуществляется полный кон-

троль со стороны государства за всеми сферами жизнедеятельности общества. К *признакам* тоталитарного режима относят:

– полный контроль за экономической, политической, социальной и иными сферами жизнедеятельности общества;

– пожизненная несменяемость лидера, его обожествление;

– однопартийная политическая система;

– наличие единственной официальной идеологии;

– полный контроль над СМИ;

– массовый террор по отношению к неугодным;

– полицейский сыск, доносительство;

– фиктивность законодательства;

– внешнеэкономическое принуждение к труду;

– отрицание частной жизни и частной собственности;

б) *авторитарный режим* (от лат. *auctoritas* – власть, влияние) – политический режим, сохраняющий монополию на власть и контроль за политической жизнью государства, но не претендующий на тотальный контроль над обществом. К *признакам* авторитарного режима относятся следующие:

– носителем власти является один человек или группа лиц, власть которых не ограничена законом;

– народ отчужден от власти, она ему не подконтрольна;

– запрет политической оппозиции;

– ограничение вмешательства во внеполитические сферы жизни (экономическую, социальную, информационную, частную жизнь и др.) при сохранении контроля за политической сферой жизнедеятельности общества;

– переходный режим от тоталитарного к демократическому;

в) *военный режим* – политический режим, при котором во главе государства стоит военная группировка (хунта), получившая свою власть в результате государственного переворота. *Признаками* военного режима являются:

– переход власти в результате военного переворота к хунте;

– отмена конституции и замена ее актами военных властей;

– роспуск политических партий, парламента и других государственных органов и замена их военными;

– ограничение и нарушение прав и свобод человека.

В современных условиях нередко военные перевороты происходят под прогрессивными лозунгами проведения экономических реформ, установления политической стабильности, ликвидации коррупции (Украина, Сирия, Египет, Ливия и др.);

г) *фашизм* (итал. *fascismo* от *fascio* – союз, пучок, связка, объединение) – политический режим, основанный на превосходстве одной нации над другой. К существенным *признакам* фашистского режима можно отнести следующие:

– основывается на расистской идеологии, провозглашающей одну нацию высшей, ведущей в государстве, а другие нации неполноценными, подлежащими уничтожению;

– проявляет крайнюю агрессивность по отношению к другим государствам, стремясь завоевать для высшей расы новые территории;

– милитаризация страны.

Особенности политического (государственного) режима в России. В соответствии со ст. 1 Конституции РФ в России реализуется демократический режим. В теоретико-правой науке нет единого мнения о том, какая разновидность демократического режима имеет место в современной России. Интересна точка зрения А. Н. Головистиковой. Она подчеркивает неоднозначный характер реализуемого в РФ политического режима, который, по ее словам, является переходным – *либерально-авторитарным*. Основанием для такого вывода выступает сочетание в политической характеристике российского общества элементов, характерных для различных политических режимов. Безусловно, в Конституции РФ закреплены важнейшие принципы либерально-демократического режима – приоритета прав и свобод человека и гражданина, верховенства закона, многопартийности, разделения властей и др. Однако многие из этих положений должным образом не реализуются на практике, наряду с тем, что имеется устойчивая тенденция к сохранению авторитарных (полицейских) методов управления страной. Авторитарные тенденции в политическом режиме, реализуемом в России, проявляются через:

– расширение полномочий Президента РФ в законодательной сфере (издание указов по широкому кругу вопросов, доминирование в сфере законодательной инициативы) на фоне слабого парламента;

– установление прямого или косвенного государственного контроля над главными телеканалами страны;

– постоянно нарастающее по масштабам использование «административного ресурса» на выборах регионального и федерального уровней;

– отсутствие реальной политической оппозиции.

Таким образом, политический режим в России находится в переходном состоянии: наблюдаются тенденции перехода его либо в либерально-демократический, либо в авторитарно-бюрократический режим.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Укажите составляющие элементы категории «форма государства».
2. Составьте таблицу, в которой, определив критерии, сравните монархическую и республиканскую формы правления.
3. Назовите положительные и отрицательные стороны монархии и республики. Аргументируйте свой ответ.
4. Охарактеризуйте основные особенности республиканской формы правления в РФ.
5. Составьте таблицу, в которой, определив критерии, сравните унитарное и федеративное государства.
6. Какое количество субъектов входит в состав РФ? Охарактеризуйте особенности субъектного состава России.
7. Обозначьте тенденции развития российского федерализма.
8. Назовите основные формы межгосударственного устройства в современном мире.
9. Составьте таблицу, в которой, определив критерии, сравните демократический и антидемократический режимы.
10. Охарактеризуйте особенности реализации политического (государственного) режима в РФ.

Глава 5

Функции современного государства: понятие, виды, формы и методы их осуществления

5.1. Понятие, признаки и классификация функций государства

Функции государства – это основные направления его деятельности, связанные с разрешением задач, стоящих перед государством.

К основным *признакам функций государства* можно отнести следующие:

– функция государства − не любое, а именно основное, главное направление его деятельности;

– в функциях предметно выражается сущность и социальное назначение государства;

– они реализуются в определенных (преимущественно правовых) формах и особыми, характерными для государственной власти методами;

– осуществляются всеми органами государственной власти;

– функции имеют определенное содержание, так как они связаны с деятельностью государства в конкретной области жизнедеятельности общества.

Классификация функций государства

1. По *времени действия* функции можно подразделить на:
   а) постоянные;
   б) временные.
2. По *принципу разделения властей* функции делятся на:
   а) законодательные;

б) исполнительные;

в) судебные.

3. По *сферам деятельности* выделятся функции:

а) внутренние;

б) внешние.

5.2. Характеристика основных внутренних и внешних функций Российского государства

Внутренние функции Российского государства – это основные направления его деятельности по управлению внутренней жизнью российского общества. Они направлены на решение задач, связанных с реализацией внутренней политики РФ.

К основным внутренним функциям Российского государства относятся следующие.

1. **Экономическая функция.** В сфере экономики РФ решает следующие задачи:

– принимает основные нормативные правовые акты, регулирующие экономические отношения;

– определяет и реализует базовые направления экономической политики;

– создает условия для реализации гражданами экономических прав;

– непосредственно осуществляет экономическую деятельность;

– управляет предприятиями, составляющими государственную собственность (ядерная энергетика, космос, транспорт, связь);

– осуществляет поддержку малого и среднего бизнеса и др.

2. **Политическая функция.** В области политики Российское государство:

– принимает основные нормативные правовые акты, регулирующие политические отношения;

– обеспечивает государственный суверенитет;

– создает условия для реализации гражданами политических прав и самоуправления народа;

– управляет обществом посредством деятельности различных государственных органов.

3. **Социальная функция.** Социальная политика предусматривает решение следующих задач:

– принятие основных нормативных правовых актов в сфере социальной политики;

– определение и реализация основных направлений социальной политики;

– создание условий для обеспечения достойной жизни и свободного развития личности;

– проведение в жизнь различных социальных программ (национальные проекты «Материнский капитал», «Доступное жилье», «Здоровье» и др.);

– гарантия реализации и защиты социальных прав граждан;

– обеспечение минимального размера оплаты труда и иные социальные гарантии и др.

4. **Экологическая функция.** В сфере экологии Российское государство решает следующие задачи:

– принимает основные нормативные правовые акты в области экологии;

– определяет приоритеты экологической политики;

– осуществляет государственное управление и координацию деятельности в области охраны окружающей среды, регулирования природопользования;

– обеспечивает экологическую безопасность, оздоровление и улучшение качества окружающей среды.

5. **Функция финансового контроля.** Выполняя данную функцию, РФ решает следующие задачи:

– формирует государственный бюджет и осуществляет контроль за его расходованием;

– устанавливает и взимает налоги и иные обязательные платежи;

– осуществляет финансовую политику;

– реализует контроль за денежным обращением в стране и др.

6. **Правоохранительная функция.** В сфере охраны правопорядка Российское государство:

– обеспечивает охрану и защиту прав и свобод личности и всех форм собственности;

– обеспечивает законность и правопорядок;

– осуществляет борьбу с правонарушениями, в том числе посредством их профилактики и др.

7. **Функция развития культуры, науки и образования.** Эта функция предполагает решение следующих задач:

– осуществление государственной поддержки развития культуры (литературы, искусства, театра, кино, музыки и т. д.), науки и образования (всех уровней – дошкольного, школьного, профессионального и др.);

– признание и гарантирование идеологического многообразия;

– охрана интеллектуальной собственности;

– установление государственных стандартов в области образования и др.

Внешние функции Российского государства – это основные направления его деятельности, связанные с решением задач в международной политике.

К основным внешним функциям Российского государства относятся следующие.

1. **Функция обороны страны.** Эта функция предусматривает решение следующих задач:

– модернизация вооруженных сил;

– развитие оборонной промышленности;

– охрана государственных границ;

– ведение разведки и контрразведки;

– военное сотрудничество с другими государствами и др.

2. **Функция международного сотрудничества.** Такая функция предполагает сотрудничество России с другими государствами в различных сферах (экономической, социальной, информационной, экологической и др.).

3. **Функция поддержания мирового правопорядка.** Реализуя данную функцию, Российское государство решает следующие задачи:

– принимает участие в работе различных международных организаций (ООН, ОБСЕ и др.), занимающихся вопросами обеспечения международного мира и безопасности;

– сотрудничает с другими государствами по вопросам борьбы с организованной преступностью, терроризмом, наркомафией и пр.;

– принимает участие в разрешении межнациональных и межконфессиональных конфликтов;

– осуществляет деятельность по разоружению, ликвидации ядерного оружия и др.

4. **Функция интеграции в мировую экономику.** Эта функция сводится к решению следующих задач, стоящих перед РФ:

– принятие участия в деятельности международных экономических организаций;

– совершенствование правовых основ внешнеэкономической деятельности;

– активное взаимодействие с другими государствами по широкому кругу экономических вопросов, связанных с торговлей, кредитами, производством и др.

5.3. Формы и методы осуществления функций государства

Формы осуществления функций государства представляют собой деятельность конкретных государственных органов по реализации задач, стоящих перед ним. Формы осуществления функций государства подразделяются на *правовые* и *неправовые*.

К **правовым формам** относят:

– *правотворческую* – осуществляется через деятельность правотворческих (законодательных) органов государства. Реализация любых функций невозможна без принятия необходимых нормативных правовых актов, создающих правовые основы деятельности государства;

– *правоисполнительную* – реализуется через деятельность исполнительных органов власти. Правительство в целом и конкретные министерства и ведомства в частности реализуют функции государства в сферах развития экономики и культуры, образования, социального обеспечения и здравоохранения, транспорта и связи, обороны страны и т. д.;

– *правоохранительную* − осуществляется через деятельность всей правоохранительной системы (органов полиции, ФСБ, прокуратуры, адвокатуры, судов и др.). Правоохранительные органы выполняют функцию обеспечения защиты прав и свобод граждан, а также охраны правопорядка.

К **неправовым формам** осуществления функций государства относятся:

– *организационно-регламентирующая деятельность* – это деятельность, связанная с организацией функционирования

органов государства (кадровая работа, подготовка документов и др.);

– *организационно-хозяйственная работа* – работа, связанная с составлением отчетов, статистикой, снабжением, контролем и др.;

– *организационно-идеологическая работа* – это деятельность, которая включает формирование общественного мнения, обучение, разъяснение существующих правовых норм и иных правил.

Методы осуществления функций государства – это конкретные способы и приемы реализации функций. К основным методам относят:

– метод убеждения, который, к примеру, реализуется посредством социальной рекламы;

– метод принуждения, связанный с реализацией государством мер юридической ответственности;

– метод стимулирования, связанный с созданием государством определенных стимулирующих мер, реализуемых в различных сферах;

– метод информационного влияния, осуществляемый через средства массовой информации, оказывающий воздействие на гражданское сознание общества и др.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Укажите на существенные признаки функций государства.

2. Назовите основные критерии классификации функций государства.

3. Приведите конкретные примеры, ссылаясь на нормы действующего законодательства и практику осуществления основных внутренних и внешних функций Российским государством.

4. Укажите основные формы реализации функций РФ.

5. Перечислите методы осуществления функций Российским государством. Аргументируйте свой ответ, используя конкретные примеры.

Глава 6

Механизм (аппарат) государства: понятие, характеристика основных элементов

6.1. Структура и признаки механизма (аппарата) государства

Механизм (аппарат) государства – это целостная иерархическая система государственных органов и государственных организаций, созданных для осуществления государственной власти и реализации различных функций государства.

В юридической литературе сложились две доминирующих точки зрения на природу и содержание этой категории. Согласно *первой* под механизмом государства понимается аппарат государства (государственный аппарат), который представляет иерархическую систему всех государственных органов, осуществляющих государственную власть. Согласно *второй точке зрения* понятия «механизм государства» и «аппарат государства» не являются тождественными и соотносятся между собой как общее и часть. Механизм государства наряду с государственными органами (аппаратом государства) включает различные государственные организации (вооруженные силы, полицию, пенитенциарные учреждения, образовательные и научно-исследовательские учреждения, государственные предприятия транспорта, связи и др.).

Таким образом, механизм государства можно рассматривать в *узком смысле* − как совокупность государственных органов (аппарат государства) и в *широком* – как систему государственных органов и государственных организаций.

К основным *признакам* механизма государства можно отнести следующие:

– представляет сложную иерархическую систему государственных органов и государственных организаций, основанную на соподчинении нижестоящих звеньев вышестоящим;

– базовым элементом механизма государства являются государственные органы (государственный аппарат);

– при помощи него практически осуществляется государственная власть и выполняются различные функции государства.

Структура механизма государства представлена рядом элементов:

1) государственные органы (государственный аппарат), реализующие государственную власть;

2) государственные организации, осуществляющие охранительную функцию государства (тюрьмы, полиция, спецслужбы, служба судебных приставов, армия, контрольно-надзорные и др.);

3) государственные организации, реализующие экономическую и социокультурную функции (государственные компании, предприятия, корпорации; образовательные, научно-исследовательские, медицинские и иные учреждения).

6.2. Орган государства: понятие, признаки, классификация

Орган государства (государственный орган) – базовый структурный элемент аппарата государства, состоящий из государственных служащих (чиновников), участвующих в осуществлении функций государства и наделенных для этого властными полномочиями.

Выделяются следующие *признаки* органа государства, отличающие его от иных государственных организаций:

– представляет самостоятельный базовый элемент механизма государства, а также первичное (единичное) звено государственного аппарата;

– учреждается в установленном законодательством порядке путем проведения выборов, назначения и др.);

– действует от имени государства;

– состоит из государственных служащих, имеющих особый правовой статус и действующих на профессиональной основе;

– наделен властными правомочиями, содержание и объем которых строго регламентируются в нормативных правовых актах в форме компетенции;

– имеет структуру (различные подразделения);

– располагает материально-технической базой (имеет финансовые средства, свой счет в банке, источник финансирования (из бюджета));

– имеет право издавать собственные нормативные и правоприменительные акты;

– активно участвует в реализации функций государства, используя для этого специальные формы и методы, в том числе принуждение.

Классификация органов государства может проводиться по различным основаниям.

1. **По способу возникновения**:

а) *первичные органы* – формируются путем выборов либо в результате передачи власти по наследству, никакими другими органами они не создаются (отсутствует факт назначения). К примеру, первичными органами в России является Президент РФ, Государственная дума РФ и др.;

б) *производные органы* – создаются первичными органами посредством назначения, которые и наделяют их властными полномочиями. В современной России большинство государственных органов являются назначаемыми, в частности, Правительство РФ, Совет Федерации, Администрация Президента РФ и др.

2. **По объему властных полномочий**:

а) *высшие органы* – распространяют свои властные веления на всю территорию государства. В России к высшим органам государства можно отнести различные федеральные органы – Президента РФ, Федеральное собрание РФ, Правительство РФ, Верховный суд РФ и Конституционный суд РФ, Генеральную прокуратуру и др.;

б) *местные органы* – распространяют свои полномочия на определенную территорию. В РФ к местным органам можно от-

нести *региональные органы*, реализующие свои полномочия на территории конкретного субъекта РФ. К местным органам государства не следует относить органы местного самоуправления, так как в соответствии с Конституцией РФ они не входят в систему государственных органов (ст. 12).

3. **По широте компетенции** выделяют:

а) *органы общей компетенции* – призваны решать широкий круг вопросов, принимая активное участие в определении и реализации внутренней и внешней политики государства в целом. К таким органам можно отнести Президента РФ и Правительство РФ;

б) *органы специальной компетенции* − они специализируются на выполнении какой-то одной функции (например, различные министерства и ведомства).

4. **По количественному составу** различают:

а) *единоличные органы* (например, Президент РФ, губернатор, уполномоченный по правам ребенка РФ, генеральный прокурор и др.);

б) *коллегиальные органы* (Правительство РФ, Федеральное собрание РФ и др.).

5. **По принципу разделения властей**:

а) *глава государства.* В связи с тем, что глава государства не всегда отнесен в соответствии с конституцией к какой-либо ветви государственной власти (исполнительной, законодательной или судебной), рассмотрим его в качестве самостоятельного элемента механизма. Глава государства призван координировать работу различных государственных органов, относящихся к различным ветвям государственной власти.

В зависимости от формы правления главой государства может быть либо *монарх*, либо *президент*. Правовое положение монарха и президента будет зависеть от того, какая разновидность монархической и республиканской формы правления реализуется в государстве.

Президент РФ является по Конституции РФ главой государства. Правовому положению Президента РФ отводится гл. 4 Конституции, что позволяет сделать вывод о его особом положении в системе разделения властей, несмотря на достаточно широкие полномочия его как в исполнительной, так и законода-

тельной, судебной сферах осуществления власти. С 2008 г. срок полномочий Президента РФ был увеличен с 4 до 6 лет;

б) *органы исполнительной власти.* К органам исполнительной власти принято относить правительство, различные министерства и ведомства, а также региональные органы исполнительной власти. Высшим органом исполнительной власти в РФ является Правительство РФ, которое состоит из председателя Правительства РФ (премьер-министра), его заместителей и федеральных министров, возглавляющих соответствующие министерства (Министерство юстиции РФ, Министерство образования и науки РФ, Министерство внутренних дел РФ, Министерство иностранных дел РФ и др.). Основная функция Правительства РФ – исполнение, реализация принятых парламентом законов и правовых актов, исходящих от Президента РФ;

в) *органы законодательной власти.* Право на издание законов принадлежит высшим законодательным (представительным) органам, имеющим общее название в мировой практике – парламент (от фр. *parlement*, от *parler* – говорить). Термин «парламент» является родовым понятием, однако в различных государствах парламент имеет специфическое название – Конгресс (США), Коккай (Япония), Верховная Рада (Украина), Сейм (Латвия, Литва, Польша), Федеральное собрание (Россия) и др. Парламент выполняет две важнейшие функции: принимает законы и представляет интересы различных политических сил, в связи с этим он является не только законодательным, но и представительным органом государственной власти.

Зачастую форма государственного устройства оказывает влияние на структуру парламента. В унитарных, небольших по территории государствах парламент является, как правило, *однопалатным* (Греция, Финляндия, Дания, Португалия и др.). *Двухпалатный* парламент характерен для федераций, имеющих большую территорию. Верхняя палата, как правило, представляет интересы субъектов федерации, включая в состав представителей регионов. Членов верхней палаты принято называть *сенаторами*. Нижняя палата призвана выражать интересы всего населения страны. Членов нижней палаты называют *депутатами*.

Высшим органом законодательной (представительной) власти в России является *Федеральное собрание РФ* – двухпа-

латный парламент. *Верхней палатой* Федерального собрания РФ является *Совет Федерации РФ*, в состав которого входят по два представителя от каждого субъекта РФ. *Нижней палатой* Федерального собрания РФ является *Государственная дума РФ*, состоящая из 450 депутатов, избираемых всем населением страны. Срок полномочий депутатов Государственной думы РФ в 2008 г. был увеличен с 4 до 5 лет;

г) *органы судебной власти.* Они образуют сложную систему специализированных органов государственной власти (судов), осуществляющих правосудие на территории государства – судебную систему. Высшими судебными органами в РФ являются Конституционный суд РФ и Верховный суд РФ. *Конституционный суд РФ* – судебный орган конституционного контроля, самостоятельно и независимо осуществляющий судебную власть посредством конституционного судопроизводства. К основным его полномочиям относятся рассмотрение жалоб на нарушение конституционных прав и свобод граждан, разрешение споров о компетенции между органами государственной власти Российской Федерации и субъектов РФ, толкование положений Конституции РФ и др. На уровне некоторых субъектов РФ созданы и функционируют конституционные (уставные) суды РФ (уставные суды Санкт-Петербурга, Свердловской и Калининградской областей, конституционные суды республик Дагестан, Ингушетии, Коми, Карелии и др.). *Верховный суд РФ* является высшим судебным органом по гражданским делам, разрешению экономических споров, уголовным, административным и иным делам, подсудным судам общей юрисдикции. Верховный суд РФ возглавляет суды общей юрисдикции, куда также включены суды субъектов РФ (областные, республиканские, краевые, окружные и др.), городские (районные) суды, мировые судьи.

6.3. Принципы организации и деятельности государственного аппарата

Принципы организации и деятельности государственного аппарата – это основополагающие идеи и требования, лежащие в основе формирования и функционирования государственного аппарата. Принципы подчеркивают наличие требова-

ний к деятельности всего государственного аппарата. Все принципы носят нормативный характер, так как находят отражение в нормах действующего законодательства – Конституции РФ и Федеральном законе от 27 июля 2014 г. № 79-ФЗ «О государственной гражданской службе Российской Федерации».

К основным принципам организации и деятельности государственного аппарата можно отнести следующие.

1. *Демократизм* – предполагает возможность граждан принимать участие в управлении делами государства как непосредственно, так и через своих представителей. Так, граждане РФ имеют право избирать и быть избранными в органы государственной власти и органы местного самоуправления, а также участвовать в референдуме (ст. 32 Конституции РФ).

2. *Принцип разделения властей* – деление государственной власти в целях недопущения злоупотреблений на три самостоятельные ветви власти. В соответствии со ст. 10 Конституции РФ государственная власть в России осуществляется на основе разделения на законодательную, исполнительную и судебную.

3. *Гласность* – открытость деятельности органов государственной власти посредством ее систематического освещения в средствах массовой информации. Фактически все государственные органы имеют официальные сайты в Интернете, где можно ознакомиться с основными направлениями их деятельности. Принцип гласности проявляется также в обратной связи государственных органов с гражданами. К примеру, Президент РФ традиционно ежегодно проводит «прямые линии», где граждане могут задать наиболее волнующие их вопросы.

4. *Законность* – один из основных принципов в правовом государстве, пронизывающий все звенья государственного аппарата и заключающийся в неукоснительном соблюдении всеми государственными служащими требований законодательства.

5. *Профессионализм* – наличие специальных профессиональных знаний и навыков, необходимых для осуществления управленческой деятельности. В этих целях проводится аттестация государственных гражданских служащих.

6. *Гуманизм* – деятельность государственного аппарата должна осуществляться с учетом того, что права и свободы личности являются высшей ценностью и обладают приоритетом.

7. *Федерализм* – возможность принятия участия в разрешении государственных дел представителей от субъектов РФ. К примеру, в России созданы федеральные органы власти, в состав которых включены представители от регионов (субъектов РФ). К таким органам относится Совет Федерации, Государственный совет РФ.

К перечисленным общим принципам организации и функционирования государственного аппарата можно добавить и иные, которые затрагивают деятельность конкретных государственных органов. Такие принципы закреплены в различных федеральных конституционных законах и федеральных законах.

6.4. Бюрократия, бюрократизм и коррупция в механизме государства

Одним из признаков государственного аппарата выступает то, что он состоит из государственных служащих, работающих на профессиональной основе. Государственных служащих принято называть также чиновниками, управленцами, бюрократией. Термин «бюрократия» является производным от фр. *bureau* – бюро, канцелярия и гр. κράτος – господство, власть.

Начиная с середины XVIII в. термин бюрократия вводится в научный оборот и обозначает способ осуществления государственной власти чиновниками, работающими на профессиональной основе.

Таким образом, **бюрократия** – способ социального управления в обществе при помощи бюрократического аппарата (чиновников), стоящего над обществом, служащие которого обладают специфическими управленческими привилегиями и осуществляют в соответствии с правовыми нормами функции управления.

Положительные стороны бюрократии были отмечены М. Вебером в *теории рациональной бюрократии*, которая составила фундамент современной практики государственного управления во многих странах запада. Среди *положительных черт бюрократии* можно отметить следующие:

– бюрократы – это профессиональные управленцы, которые наиболее компетентно могут управлять государственными делами;

– все чиновники должны быть специалистами не только в сфере реализации своих узких обязанностей, но и норм права;

– иерархическая организация государственной власти, основанная на строго установленной должностной субординации;

– внутриорганизационная деятельность, осуществляемая в форме организованного документооборота;

– свобода от субъективных влияний при принятии решений и др.

К положительным чертам бюрократии как способа управления в обществе также можно отнести централизм, назначаемость на должности, строгую дисциплину, законность и др.

Однако в рамках *марксистской концепции* польза бюрократии отрицалась, так как для нее, по мнению К. Маркса, характерен уход от общения с людьми, изучение действительности в сфере бумаготворчества, следовательно, общение бюрократа с обществом происходит посредством различного рода формальных предписаний и инструкций. В современных условиях такое поведение и стиль мышления чиновника характеризуется через понятие «бюрократизм», который по содержанию и социальной направленности отличается от такого социального явления, как бюрократия. Таким образом, бюрократизм подчеркивает негативные стороны проявления бюрократии.

Бюрократизм – особый стиль мышления, сознания, поведения государственных служащих, для которых свойственны предпочтение формальных аспектов своей профессиональной деятельности в ущерб ее содержательным компонентам (слепое следование букве закона, инструкции, игнорирование сути дела).

Негативные черты бюрократизма проявляются в следующем:

– обособление государственного аппарата со своими клановыми интересами от общества;

– проявление формализма при разрешении дел чиновниками;

– расширение различных привилегий для бюрократического аппарата;

– расширение бюрократического аппарата, что в итоге усложняет контроль за его деятельностью;

– проявление коррупции в деятельности государственных служащих.

Коррупция (от лат. *corrumpere* – растлевать, лат. *corruptio* – подкуп, порча) – преступная деятельность в сфере политики или государственного управления, заключающаяся в использовании должностными лицами доверенных им прав и властных возможностей в целях личного обогащения (дача и получение взятки, выдвижение работников по признакам родства, землячества и в других формах).

В Федеральном законе от 25 декабря 2008 г. № 273-ФЗ «О противодействии коррупции» дается легальное определение коррупции: это злоупотребление служебным положением, дача взятки, получение взятки, злоупотребление полномочиями, коммерческий подкуп либо иное незаконное использование физическим лицом своего должностного положения вопреки законным интересам общества и государства в целях получения выгоды в виде денег, ценностей, иного имущества или услуг имущественного характера, иных имущественных прав для себя или для третьих лиц либо незаконное предоставление такой выгоды указанному лицу другими физическими лицами.

Таким образом, коррупция является своеобразной формой извлечения выгоды из властных полномочий. Многие виды коррупции, совершаемые должностным лицом, относятся к категории преступлений против государственной власти. Коррупционные составы являются уголовно наказуемыми.

Сложность борьбы с коррупцией состоит в ее латентном (скрытом) характере, а также в появлении новых форм ее проявления в современных условиях, что требует разработки системы антикоррупционных мер и средств с учетом всех социальных изменений.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Соотнесите между собой понятия «механизм государства» и «аппарат государства».

2. Укажите основные элементы механизма государства, охарактеризовав их.

3. Назовите отличия государственного органа от иных государственных организаций.

4. Охарактеризуйте высшие органы законодательной, исполнительной и судебной власти в РФ.

5. Какое место занимает Президент РФ в системе разделения властей? Аргументируйте свой ответ, ссылаясь на нормы действующего законодательства.

6. Соотнесите между собой категории «бюрократия» и «бюрократизм», выявив их положительную и отрицательную социальную направленность в современных условиях.

7. На основе легального определения коррупции обозначьте ее основные черты в качестве негативного социального явления.

Глава 7

Политическая система общества и место в ней основных субъектов политической жизни

7.1. Политическая система общества: понятие и структура

В обществе функционируют различные системы с учетом сфер жизнедеятельности – экономическая, духовная, правовая и др. Особую сферу взаимодействия граждан представляет политическая система общества.

Политическая система общества – совокупность государственных и негосударственных институтов, участвующих в осуществлении политической (государственной) власти и управлении обществом.

Структура политической системы представлена следующими компонентами:

1) *субъекты политической системы (институциональная подсистема)* – включают различные институты, напрямую или косвенно принимающие участие в политической жизни страны. К основным субъектам политической системы относят государство, политические партии, политические движения, общественные организации, религиозные организации, средства массовой информации, трудовые коллективы, органы местного самоуправления, граждан и др.;

2) *политические отношения (коммуникативная подсистема)*, складывающиеся между субъектами политической системы. Например, политические отношения между государством и парламентскими партиями, между политическими партиями и электоратом и т. д.;

3) *политическая деятельность (функциональная подсистема)* – представлена основными направлениями деятельности субъектов политической системы, оказывающих влияние на политическую жизнь общества;

4) *политические нормы (нормативная подсистема)* – включают различные социальные нормы, регулирующие политические отношения (правовые нормы, корпоративные нормы, политические обычаи, нормы политического этикета и др.). Нормативную основу политической системы в РФ составляют прежде всего нормы действующего законодательства;

5) *политическое сознание (идеологическая подсистема)* – представлено отношением различных субъектов политической системы к политической жизни страны, развитием у них высокого уровня политической культуры.

7.2. Место и роль государства и политических партий в политической системе общества

Важнейшими субъектами политической системы общества являются государство и политические партии, что обусловлено их особыми свойствами и специфическим функциями в политической сфере.

Государство занимает центральное место и играет важную роль в политической системе общества, так как по сравнению с иными субъектами политической системы обладает особыми политическими свойствами:

– является всеохватывающей универсальной политической организацией всего общества;

– располагает государственным аппаратом, который наделяется политической властью;

– обладает суверенитетом, т. е. независимостью в проведении внутренней и внешней политики;

– определяет и реализует основные направления внутренней и внешней политики;

– принимает основные нормативные правовые акты, регулирующие отношения в политической сфере;

– предоставляет конституционное право гражданам на участие в политической жизни страны (выборы, референдум и др.).

Наряду с государством доминирующую роль в политической системе общества играют *политические партии*.

Политическая партия – политическая организация, выражающая интересы тех или иных общественных классов, социальных слоев, групп, объединяющая наиболее активных их представителей с целью завоевания и (или) удержания власти.

Место и роль политических партий в политической системе определяется их специфическими функциями:

– принимают активное участие в политической жизни страны, представляя интересы различных социальных групп и классов;

– создаются для завоевания и (или) удержания политической власти;

– являются самостоятельной формой участия граждан в политической жизни страны;

– выступают носителем определенной идеологии, что отражается на содержании их программ;

– партии, представленные в парламенте, принимают участие в законодательном процессе, решают вопросы о формировании различных государственных органов, обладают правом выразить недоверие правительству, а также правом объявления импичмента президенту;

– оказывают существенное влияние на формирование общественного мнения, политической активности и политического сознания граждан.

7.3. Особенности функционирования политической системы в Российской Федерации

В соответствии с ч. 3 ст. 13 Конституции РФ в Российской Федерации признается политическое многообразие, многопартийность. Однако в юридической литературе высказывается мнение относительно того, что в РФ функционирует многопартийная система с доминирующей политической партией – «Единой Россией». Доминирование «Единой России» обусловлено тем, что она обладает реальной политической властью, имея большинство как в федеральном парламенте, так и в представительных органах власти регионального и местного уров-

ней, а также контролируя исполнительную власть почти во всех регионах, городах и районах.

Политическая система в РФ характеризуется следующими *особенностями* функционирования:

– фактическое отсутствие политической оппозиции правящей партии;

– влияние административного ресурса на результаты федеральных, региональных и муниципальных выборов;

– абсолютное большинство мандатов в парламенте у правящей партии;

– существенное ограничение функций законодательных органов, которые фактически лишены возможности контролировать деятельность исполнительных органов;

– доминирующая роль в политической системе принадлежит Президенту РФ на фоне слабого парламента;

– слабая реактивная способность политической системы учитывать существенные интересы и потребности общества, разрешать конфликты и др.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Изобразите схематично политическую систему российского общества.

2. Охарактеризуйте основные элементы политической системы в РФ.

3. Подумайте, почему государство занимает центральное место в политической системе?

4. Какую роль играют общественные организации, религиозные объединения, трудовые коллективы, органы местного самоуправления в политической жизни общества?

5. В чем состоит доминирующая роль политических партий в политической системе общества?

6. Охарактеризуйте особенности многопартийной политической системы в РФ, предложив пути ее совершенствования.

Глава 8

Современное понимание основных принципов функционирования правового государства и гражданского общества

8.1. Правовое государство: понятие, принципы

Идея правового государства получила свое развитие в трудах Б. Спинозы, Т. Гоббса, Дж. Локка, Ш. Монтескье, И. Канта. Эта концепция активно развивалась также в трудах русских дореволюционных юристов – В. М. Гессена, Ф. Ф. Кокошкина, Н. М. Коркунова, С. А. Котляревского, П. И. Новгородцева, Г. Ф. Шершеневича и др.

В современном понимании **правовое государство** – это демократическое государство, организация и деятельность которого основаны на праве и которое создает условия для наиболее полного обеспечения прав и свобод человека и гражданина.

Рассмотрим основные ***принципы правового государства***, определяющие его идеальную конструкцию.

1. *Принцип приоритета права или верховенства закона.* Приоритет права означает рассмотрение всех вопросов общественной и государственной жизни с позиции действующего законодательства.

2. *Реальность и приоритет прав и свобод личности.* Этот принцип предполагает гарантированность прав и свобод личности, создание действенного механизма защиты прав и свобод, социальную защищенность человека и др.

3. *Принцип разделения властей.* Этот принцип предполагает деление государственной власти на три самостоятельных ветви – законодательную, исполнительную и судебную, которые

функционируют на основе «системы сдержек и противовесов» с целью осуществления контроля друг за другом и сдерживания различных злоупотреблений.

4. *Взаимная ответственность государства и личности.* Данный принцип предполагает, что государство и личность рассматриваются в качестве равноправных партнеров, обладающих взаимными правами и обязанностями. Не только государство может привлекать граждан к юридической ответственности, но и у личности есть право обжаловать в судебном порядке решения государственных органов и должностных лиц, которые нарушили ее права и законные интересы.

5. *Принцип единства права и закона.* В правовом государстве любой нормативный правовой акт должен не только по форме и наименованию, но и по содержанию быть правовым. Это означает, что он должен отражать естественно-правовые начала, соответствовать международно-правовым нормам о правах человека и гражданина, быть принятым легитимным органом государственной власти, законно избранным или назначенным.

6. *Прямое действие Конституции РФ.* Согласно ст. 15 Основного закона Конституция РФ имеет прямое действие. Практическое значение прямого действия конституции состоит в том, что у гражданина непосредственно на основе конституционных норм возникают права, за защитой которых он имеет право обратиться в суд, ссылаясь исключительно на статью Конституции, а суд не вправе отказать в рассмотрении дела, ссылаясь на то, что нет конкретизирующих данную норму законов или подзаконных актов. Таким образом, прямое действие Конституции означает, что органы государства обязаны рассматривать ее нормы в качестве непосредственной нормативной основы правоприменения и использовать их для разрешения конкретных дел.

В соответствии со ст. 1 Конституции РФ Россия уже признана правовым государством. Однако данная норма скорее является нормой-целью, требующей постепенного воплощения в жизнь основных принципов (идеалов) правовой государственности.

8.2. Гражданское общество: понятие, сущность, структура, принципы

Идея гражданского общества получила свое развитие в трудах Аристотеля, Платона, Н. Макиавелли, Т. Гоббса, Дж. Локка, И. Канта, Г. Гегеля и др.

В современном понимании **гражданское общество** – демократическое общество, представленное системой самостоятельных и независимых от государства общественных институтов и отношений (частная собственность, труд, предпринимательство, культура, семья, СМИ, общественные объединения, религия и др.), которые обеспечивают условия для реализации частных интересов и потребностей индивидов и их объединений в экономической, политической, социальной, культурной и духовной сферах жизнедеятельности.

Центральное место в гражданском обществе занимают свободные индивиды-собственники и их объединения (общественные организации), а также семья. Гражданское общество является сферой действия частного интереса, где недопустимо государственное вмешательство. В то же время, несмотря на то, что гражданское общество представляет собой часть общества, самостоятельного и независимого от государства, последнее обязано оказывать гражданам содействие в реализации их частных интересов.

Сущность гражданского общества выражается в его социальном назначении. Оно создается, во-первых, для реализации гражданами своих частных интересов в различных сферах жизнедеятельности; во-вторых, для осуществления гражданского контроля за деятельностью государства.

Структура гражданского общества представлена основными сферами его жизнедеятельности, где реализуются частные интересы граждан.

Социальная система охватывает различные общественные отношения между людьми в рамках таких институтов, как семья, общественные объединения, трудовые коллективы и др.

Экономическая система представляет совокупность экономических отношений и институтов: частная собственность, право наследования, свобода труда, свобода предпринимательской детальности и др.

Политическую систему составляют такие ценности, как свободные выборы и референдум, право на объединение в политические партии, право избирать и быть избранным в органы государственной власти и органы местного самоуправления и др.

Духовно-культурная система образуется из отношений между людьми, их объединениями, государством и обществом в целом по поводу духовно-культурных благ (образование, наука, религия, искусство и др.) и учреждений, через которые реализуются эти отношения.

Информационная система складывается в результате общения людей друг с другом непосредственно и через средства массовой информации (телевидение, радио, Интернет, пресса и др.).

Принципы функционирования гражданского общества таковы:

– оно представляет собой демократическое общество, состоящее из свободных индивидов-собственников;

– наличие множества общественных организаций, действующих на добровольной основе, с целью реализации гражданами своих частных интересов в различных сферах (Всероссийское общество инвалидов, Российский союз промышленников и предпринимателей, Московская Хельсинская группа и др.);

– наличие экономической, политической, социальной свободы, многообразия форм собственности, рыночных отношений;

– сплоченность гражданского общества;

– высокий уровень правосознания и правовой культуры граждан, оказывающих влияние на формирование гражданской позиции;

– правовая и политическая активность граждан;

– преодоление патерналистского правосознания граждан;

– свобода и независимость от государства средств массовой информации;

– невмешательство государства в частную жизнь граждан, их взаимные обязанности и ответственность;

– поддержка со стороны государства семьи, развитие малого и среднего бизнеса;

– эффективная социальная политика, обеспечивающая достойный уровень жизни населения (наличие среднего класса);

– гражданский контроль за детальностью государственных органов.

Гражданское общество в России находится в стадии формирования, что обусловлено созданием множества общественных организаций, повышением сплоченности членов общества, ростом уровня политической и правовой активности личности, созданием со стороны государства условий для реализации различных частных интересов граждан и т. д.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Назовите основные принципы правового государства.
2. Какие из обозначенных принципов правового государства реализуются в России не в полном объеме? Аргументируйте свой ответ.
3. Перечислите основные институты гражданского общества.
4. Охарактеризуйте структуру гражданского общества в современной России.
5. Назовите основные принципы гражданского общества и раскройте их содержание применительно к современной России.

Раздел 3

Теория права

Глава 9

Основные подходы к правогенезу и современному правопониманию

9.1. Основные теории происхождения права

Происхождение права, как и происхождение государства, всегда вызывало интерес в разные исторические периоды у представителей политико-правовой науки. Познание процесса правообразования позволяет уяснить социальную природу права, его сущность, грани соотношения с государством, специфику в качестве особого социального регулятора общественных отношений. Рассмотрим основные теории правогенеза.

Теологическая (божественная) теория права. Идеи этой теории развивались параллельно с теологической теорией государства, которая получила широкое распространение в Средневековой Европе. Ее представителями были мыслители-богословы Фома Аквинский (Аквинат), Августин, а позднее идеи божественной природы права были обоснованы Ж. Маритеном (1882–1973) в идее солидаризма. *Основная идея:* объяснение процесса происхождения права божественной силой. Данная идея господствовала в Древнем Египте, Вавилоне, Иудее. Эта теория обосновывает свои утверждения о существовании Вечного закона на основании Библии и других религиозных книг (речь идет об известных заповедях «не убей», «не укради» и др.).

Достоинством данной теории было то, что она связывала право со *справедливостью*, которая выражалась в отношении человека не к самому себе, а к другим людям и заключалась в воздаянии каждому ему принадлежащего. Позднее теологиче-

ская теория получает свое развитие в таком направлении, как *неотомизм* (Ж. Маритен, Э. Жильсон, А. Демпф и др.), в рамках которого акцентируется внимание на идее *солидаризма.* Он предполагает нахождение механизмов согласования интересов общества и личности, интересов различных классов и социальных групп. Солидаризм обосновывается христианским принципом любви к ближнему. В настоящее время крупнейшими центрами по разработке и пропаганде неотомизма являются Академия Св. Фомы в Ватикане, Парижский католический институт, Католический университет в Милане и др.

Естественно-правовое учение о праве. Ее истоки уходят в Древнюю Грецию и Древний Рим. Она связана с именами таких философов-мыслителей, как Платон, Демокрит, Сократ, Аристотель. Расцветом естественного права можно считать XVII–XVIII вв. В это время идея естественной природы права обосновывается в трудах Г. Гроция и Б. Спинозы (Голландия), Т. Гоббса и Дж. Локка (Англия), Ж.-Ж. Руссо и П. А. Гольбаха (Франция), а также А. Н. Радищева (Россия). *Основная идея:* параллельно существуют две системы права: **позитивное право**, созданное государством путем издания законов и иных нормативных правовых актов, и **естественное право**, которое проистекает из природы человека, человеческого разума, всеобщих нравственных принципов, а поэтому является разумным и справедливым. В связи с этим естественное право должно служить критерием позитивного права с точки зрения его соответствия справедливости. Если такого соответствия нет, то законы государства являются неправовыми. К *положительным сторонам* данной теории можно отнести несколько моментов: она признает идею естественных, неотчуждаемых прав человека; разграничивает понятия «право» и «закон», «естественное» и «позитивное право»; обосновывает наличие справедливости и формального равенства в качестве важнейших правовых принципов. В современных условиях теория естественного права достаточно популярна и находит реализацию в идеях правового государства.

Историческая теория права. Эта теория сформировалась в противовес идеям естественного права и получила развитие в Германии в XVIII–XIX вв. в работах Г. Гуго, Ф. Савиньи,

Г. Пухты. *Основная идея:* право появляется самопроизвольно, представляя собой прежде всего *правовые обычаи*, т. е. исторически сложившиеся правила поведения, влекущие юридические последствия. Законы же производны от обычного права, которое произрастает из недр «национального духа», глубин «народного сознания». И задача законодателя в данном случае сводится не к искусственному созданию права, а к фиксированию складывающихся веками обычаев и народных верований с целью придания им юридической формы. Таким образом, истоки права следует искать в истории его развития. К *положительным сторонам* данной теории можно отнести следующие моменты: она впервые обратила внимание на культурно-исторические и национальные особенности права, на необходимость их учета в правотворческом процессе; справедливо подчеркивала естественность развития права, т. е. тот факт, что законодатель не может творить нормы права по своему усмотрению; обратила внимание на роль в правовом регулировании правовых обычаев как проверенных временем и стабильных правил поведения.

Нормативистская теория права. Нормативистская теория права наиболее полно была сформулирована в XX в. австрийским юристом Г. Кельзеном. *Основная идея:* право представляет собой совокупность правовых норм, внешне выраженных в законах и иных правовых актах. Кельзен считал, что исходным является представление о праве как о системе (пирамиде) норм, где на самом верху находится «основная (суверенная) норма», принятая законодателем, и где каждая низшая норма черпает свою законность в норме большей юридической силы. Такое понимание права позволило Г. Кельзену обосновать необходимость изучения права в чистом виде, вне связи с политикой, экономикой, социальной сферой и др.

К несомненным *достоинствам* данной теории можно отнести следующие моменты: она выводит определяющее свойство права – нормативность; обращает внимание на необходимость иерархии правовых норм по степени их юридической силы, что способствует совершенствованию действующего законодательства; обосновывает формальную определенность права, т. е. документальное закрепление в различных правовых источниках, что существенно облегчает возможность руководство-

ваться юридическими требованиями (в силу более четких критериев) и позволяет субъектам права знакомиться с содержанием последних по тексту нормативных актов.

Психологическая теория права. Психологическая теория права завершенную форму получила в XX в. Ее представителями являются Л. Петражицкий, Г. Тард и др. *Основная идея:* по мнению Л. Петражицкого, необходимо различать **позитивное право**, официально действующее в государстве, и **интуитивное право**, истоки которого коренятся в психике людей и складываются из того, что они, их группы и объединения переживают как право. Интуитивное право связано с правовыми эмоциями человека, которые носят императивно-атрибутивный характер и подразделяются на переживание позитивного права (исходящего от государства) и переживание интуитивного права (личного). Считается, что у каждого народа существует свое интуитивное право, которое развивается постепенно и требует фиксирования, а также не зависит от воли законодателя. *Достоинством* данной теории является то, что она обращает внимание на взаимосвязь права с правосознанием и правовой культурой народов, что должно учитываться в процессе формирования законодательства и применения права.

Марксистская теория права. Данная теория сформировалась в XIX–XX вв., базовые положения отражены в работах К. Маркса, Ф. Энгельса, В. И. Ленина. Она дополнялась результатами теоретических изысканий идеологов большевизма – Н. И. Бухарина, И. В. Сталина и др. *Основная идея:* возникновение права неразрывно связано с образованием государства, а раз они возникли одновременно, то и причины их возникновения и развития одни и те же. В частности, марксизм убедительно доказал, что корни права лежат в развитии экономических отношений в родоплеменной организации общества, что приводит к расслоению общества на противоположные классы, развитию материального производства, появлению частной собственности и государства. По мнению Ф. Энгельса, на определенной стадии общественного развития возникает потребность охватить общим правилом повторяющиеся изо дня в день акты производства, распределения и обмена продуктов и позаботиться о том, чтобы отдельный человек подчинился общим условиям производства

и обмена. Все это приводит к постепенной замене мононорм на особые правила поведения, которые закрепляются в нормативных актах и обеспечиваются принудительной силой государства. Право отождествляется с возведенной в закон волей господствующего класса. К *достоинствам* данной теории можно отнести несколько моментов: она показала обусловленность права социально-экономическими факторами, наиболее существенно влияющими на него; обратила внимание на тесную связь права с государством, которое устанавливает и обеспечивает реализацию правовых норм.

Социологическая теория права. Сформировалась к середине XIX столетия. К основным представителям данной теории принято относить Л. Дюги, Р. Паунда, Е. Эрлиха и др.). *Основная идея:* истоки права следует искать не в норме или психике, а в реальной жизни. Право в связи с этим отождествлялось с общественным отношением, защищенным государством. Представители социологической школы называли позитивное право «мертвым», «книжным» правом. В противовес ему они ставили «живое право», «право в действии». Таким образом, право отождествлялось с реальным поведением субъектов правоотношений – физических и юридических лиц. Формулировать такое живое право могли прежде всего судьи. К *положительным моментам* данной теории можно отнести следующее: она учитывает реальные процессы, происходящие в правовом регулировании; подчеркивает приоритет общественных отношений как содержания над правовой формой; изучает право в действии, что позволяет выявить пробелы и противоречия в нем.

Представленные теории происхождения государства и права не являются исчерпывающими. Однако стоит учесть, что по данному вопросу в теоретико-правовой науке нет единой или доминирующей точки зрения. Все перечисленные теории происхождения права имеют положительные стороны, в которых было обращено внимание на истинные свойства права в процессе его возникновения. Но в то же время ни одна из них не является универсальной и не может всецело обосновать такой сложный процесс, как правогенез.

9.2. Основные подходы к правопониманию

В настоящее время в современной юридической науке существует множество различных подходов к правопониманию, в рамках которых предпринималась попытка сформулировать общее, универсальное определение права. Многообразие различных концепций правопонимания обусловлено тем, что в разные исторические периоды менялось представление о праве, его формах и образах, что объяснялось спецификой исторической и политической обстановки, уровнем научной разработанности проблемы, субъективными взглядами ученых, изучающих сущность права и др.

Право и сегодня является достаточно сложным социальным явлением, требующим изучения его особой социальной природы, сущности, форм проявления. К *основным подходам правопонимания* можно отнести следующие.

1. **Естественно-правовой подход.** Этот подход основывается на теории естественного права, которая активно развивалась в XVII–XVIII вв. С позиций естественного права последнее рассматривается в качестве идеологического явления (идеи, принципы, идеалы и др.), отражающего идеи справедливости, свободы человека и формального равенства людей. По мере развития идей естественного права его стали связывать с *правами и свободами человека*, принадлежащими ему от природы, являющимися неотчуждаемыми (право на жизнь, право на свободу передвижения, право на личную неприкосновенность и др.), в силу чего они признаются естественными. Именно поэтому в рамках данного подхода обосновывается тезис о том, что естественные права не даруются государством. В свою очередь государство должно их закреплять и должным образом гарантировать, защищать и охранять. Следовательно, с точки зрения естественного права право есть совокупность нравственных требований к закону и государству.

К основным *достоинствам* естественно-правового подхода к праву можно отнести следующие моменты:

– право трактуется в качестве ценности, поскольку основано на таких принципах, как справедливость, гуманизм, формальное равенство людей, фундаментальность прав человека;

– естественное право отражает меру свободы человека;

– существует независимо от государства, общества и сознания человека;

– постоянно и неизменно;

– различает право и закон, так как не все законы являются правовыми по сути.

Среди *существенных недостатков* данного подхода можно выделить:

– расплывчатое представление о праве;

– неодинаковое понимание участниками общественных отношений таких ценностей, как свобода, справедливость и др.;

– невозможность отделения права от морали.

2. **Позитивистский подход (легистский).** Теоретическое познание позитивного права в его различении и соотношении с естественным правом появилось еще в древнегреческой политико-правовой мысли, в работах софистов, в частности Аристотеля. Однако само понятие «позитивное право» стало активно использоваться лишь в римской юриспруденции во времена Цицерона и окончательно утверждается в средневековой юриспруденции.

Основная идея позитивистского (легистского) подхода сводится к тому, что право не может быть аморфным и создаваться мифической природой. Оно создается государством и представляет объективно существующий и общеобязательный стандарт поведения. Таким образом, с точки зрения позитивистского подхода право – это система правил поведения, исходящих от государства и охраняемых им. Источником права является государство, а если человек и имеет права, то только в силу закрепления этих прав в актах государства.

К основным *достоинствам* позитивистского подхода к праву можно отнести следующие моменты:

– право будучи формально-определенным четко очерчивает границы дозволенного и запрещенного поведения;

– право обладает общеобязательностью;

– находит выражение в нормах действующего законодательства;

– является волевым актом государства.

Среди *недостатков* позитивистского подхода можно назвать такие:

– отождествляет право и закон;

– признается правом только то, что исходит от государства;

– иллюзия того, что при помощи закона можно решить любые социальные проблемы.

Позитивистский подход к правопониманию не ограничивается легистским позитивизмом, поскольку включает и такие направления правопонимания, как социологическое, антропологическое (психологическое, феноменологическое, экзистенциалистское, герменевтическое).

3. **Интегративный подход.** Этот подход сводится к необходимому объединению естественно-правового и позитивистского подходов при определении права, что позволяет решить вопросы не только теоретического, но и практического характера, в частности вопросы однозначного понимания источников права, соотношения международного и национального права, определения пределов правового воздействия и др. Данный подход был обоснован В. В. Лазаревым, В. К. Бабаевым, В. И. Червонюком, В. В. Ершовым, Н. А. Власенко и др. В. М. Шафиров, говоря о синтезе естественно-правового и позитивистского подходов к пониманию права, обосновывает концепцию *естественно-позитивного права,* или позитивного права в человеческом измерении.

9.3. Понятие, признаки и сущность права

Право – это система общеобязательных, формально-определенных, справедливых правил поведения (правовых норм), выражающих меру свободы человека, гарантированных государством посредством возможности их обеспечения с помощью государственного принуждения.

Такое понимание права синтезирует в себе позитивистский и естественно-правовой подходы, что позволяет выделить следующие *признаки* права:

– *нормативность.* Этот признак является ключевым и сводится к тому, что право состоит из норм – правил поведения общего характера;

– *системность.* Нормы права действуют на поведение людей не изолированно, а взаимодействуя и дополняя друг друга в рамках слаженной системы права;

– *общеобязательность.* Нормы права адресуются не конкретному субъекту, а всем гражданам, юридическим лицам. Они являются обязательными для исполнения под угрозой применения мер ответственности;

– *формальная определенность.* Правовые нормы имеют документальную форму закрепления в различных правовых источниках (в нормативном правовом акте, судебном прецеденте и др.);

– *справедливость.* Цель права заключается в обеспечении справедливости в отношениях между людьми, т. е. социальной справедливости (наделение правами, возложение обязанностей, применение наказания). Справедливость позволяет учитывать баланс интересов: власти и гражданина, производителя и потребителя, продавца и покупателя, работодателя и работника и т. д.;

– *выражение меры свободы.* Право с достаточной полнотой должно воплощать основные права и свободы человека, признанные в мировом сообществе. Право является мерой свободы людей, установленной государством таким образом, чтобы свобода одного не ограничивала свободу другого. В праве свобода трансформируется в субъективные права, которым соответствуют обязанности, их ограничивающие;

– *государственная обеспеченность, гарантированность права, вплоть до принуждения.* Государство в целом поддерживает общие правила, которые являются правовыми. Далеко не все нормы права соблюдаются и выполняются добровольно, в силу внутреннего убеждения. Значительная часть населения подчиняется требованиям правовых предписаний только потому, что за правом стоит государство. Государственная охрана правовых норм включает государственное легальное принуждение, различные организационные, организационно-технические, воспитательные и превентивные (предупредительные) меры государственных органов по соблюдению и исполнению гражданами юридических норм. К нарушителям требований норм права компетентные государственные органы могут применять меры юридической ответственности – дисциплинарной, административной, уголовной.

Сущность права представляет собой устойчивую качественную характеристику, которая раскрывает социальную природу и назначение права в обществе, указывая на то, чьи интересы воплощает право.

Различают два основных подхода к сущности права:

1) *классовая сущность.* Право выражает волю экономически господствующего класса и навязывает эту волю остальным классам и социальным группам, используя при этом преимущественно методы принуждения;

2) *общесоциальная сущность.* Право должно служить интересам людей, обеспечивать организованность, упорядоченность, стабильность и развитие социальных отношений, быть средством достижения компромисса в общественных делах.

9.4. Социальная ценность, функции и принципы права

Социальная ценность права позволяет раскрыть положительную роль права для личности, общества и государства. Для перечисленных субъектов ценность права заключается в следующем:

– для *личности* право – мера выражения ее свободы, гарант ее интересов;

– для *общества* право – это форма, обеспечивающая оформление его институтов, а также средство воздействия на общественные отношения с целью поддержания стабильности и правопорядка;

– для *государства* право – это инструмент, который обеспечивает его волю, делая его веления законными.

Сущность и социальное значение права проявляются в его **функциях**, под которыми понимают социальное назначение права и вытекающие из этого назначения способы, пути воздействия права на общественные отношения.

Функции права принято классифицировать на общесоциальные и юридические.

К **общесоциальным** относят такие функции, как воспитательная (право содействует формированию определенного сознания субъекта), оценочная (оценивает поведение субъектов с точки зрения правомерности и неправомерности), культурно-

историческая (аккумулирует духовные ценности и достижения правовой культуры) и др.

Особое внимание в юридической литературе уделяется собственно **юридическим функциям**, которые подразделяются на основные и дополнительные.

К *основным юридическим функциям* права относятся следующие.

1. ***Регулятивная функция*** – направлена на позитивное воздействие права на общественные отношения с целью их упорядочения. Данная функция преимущественно присуща конституционному, гражданскому, семейному, трудовому и другим отраслям права. Регулятивная функция подразделяется на:

– *регулятивно-статическую* – является функцией закрепления, стабилизации общественных отношений, выражается при определении правового статуса различных субъектов: закреплении правосубъектности физических и юридических лиц, компетенции органов и должностных лиц и др.;

– *регулятивно-динамическую* – при помощи данной функции право определяет, каким должно быть поведение субъектов в будущем. Эта функция осуществляется с помощью обязывающих норм. Так, законодательством установлены обязанности выполнить воинский долг, платить налоги, соблюдать трудовую дисциплину, выполнять обязательства по договору и т. д.

2. ***Охранительная функция*** – направлена на охрану общественных отношений от противоправных посягательств путем установления запретов на совершение правонарушений, а также применения санкций к правонарушителям. Данная функция присуща административному, уголовному, финансовому и другим отраслям права.

Выделяются следующие *дополнительные юридические функции.*

1. ***Компенсационная функция*** – состоит в компенсации ущерба или вреда, причиненного незаконными действиями государственных органов, должностных и иных лиц (характерна для гражданского, трудового и других отраслей права).

2. ***Восстановительная функция*** – направлена на восстановление нарушенного права, прежнего правового положения, возврат незаконно отобранного имущества, восстановление на

работе и т. д. (трудовое, административное, гражданское и прочие отрасли права).

Практическое значение имеет вопрос относительно **принципов права**, под которыми понимаются законодательно закрепленные основополагающие начала (правовые идеалы), отражающие содержание и направления правового регулирования.

В юридической литературе принципы права принято делить на три вида.

1. *Общеправовые принципы права.* Эти принципы, являясь универсальными, свойственны для всех отраслей права. К ним относят принцип формального равенства, демократизма, принцип объективного правосудия, справедливости, уважения прав и свобод человека, гуманизма, единства прав и обязанностей, законности, ответственности за вину и др.

2. *Отраслевые принципы права.* Они учитывают специфику правового регулирования конкретной отрасли права. Например, принцип разделения властей свойствен для конституционного права; принцип защиты от безработицы и содействия в трудоустройстве – для трудового права и др.

3. *Межотраслевые принципы права.* Данные принципы свойственны для нескольких смежных отраслей права. Например, принцип состязательности сторон действует как в гражданском процессуальном, так и в уголовно-процессуальном праве; принцип презумпции невиновности – в уголовном и административном праве и т. д.

Перечисленные группы принципов находят закрепление в Конституции РФ, а также в различных отраслевых кодексах и иных нормативных актах.

Роль принципов права для юридической практики трудно переоценить, так как, представляя реально действующие обобщенные правила поведения, они могут использоваться правоприменителем, к примеру судьей, при пробелах в действующем законодательстве (аналогия права).

9.5. Право в объективном и субъективных смыслах

Сложность правопонимания во многом объясняется тем, что категория права используется для обозначения хотя и родственных, но различных явлений общественной жизни. Так,

право в одном случае может отождествляться с нормами законодательства, а в другом – может ассоциироваться с конкретными субъективными притязаниями (правами) личности. В связи с этим в юридической науке различают право в объективном (объективное право) и субъективном (субъективное право) смыслах.

Объективное право фактически отождествляется с официально признанным правом, действующим в пределах границ государства и получившим закрепление в законодательстве. Его еще называют позитивным.

Объективное право обладает следующими характерными *признаками*:

– представляет систему правовых норм, исходящих от государства и закрепленных в нормативных правовых актах и иных правовых источниках;

– является всеобщим и общеобязательным;

– не зависит от воли и желания отдельного лица;

– им нельзя распоряжаться, так как оно никому не принадлежит;

– предшествует появлению субъективного права и служит критерием оценки поведения людей с точки зрения правомерности и неправомерности.

Субъективное право связано с конкретными правами, которые принадлежат каждому субъекту в отдельности.

Субъективное право обладает следующими характерными *признаками*:

– представляет конкретные права и обязанности субъекта;

– реализуется через конкретные правоотношения;

– возникает на основании норм законодательства (объективного права);

– им можно распоряжаться, так как оно принадлежит конкретному субъекту;

– зависит от воли и желания отдельного субъекта, который на свое усмотрение может реализовать или не реализовать предоставленные ему объективным правом различные возможности.

Тесная взаимосвязь между объективным и субъективным правом проявляется в том, что объективное право не может

быть реализовано иначе как через субъективное право, а субъективное право не может использоваться без опоры на объективное.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Охарактеризуйте основные теории происхождения права с точки зрения их научной и исторической обоснованности.
2. Назовите основные достоинства каждой из представленных теорий правогенеза.
3. Обозначьте и раскройте содержание основных признаков права.
4. В чем заключается смысл классового и общесоциального подходов к сущности права?
5. Составьте схему, в которой будут обозначены все функции права.
6. Приведите по одному примеру общеправовых, отраслевых и межотраслевых принципов права, ссылаясь на конкретные нормы законодательства.
7. В чем состоит ценность принципов права для правоприменительной деятельности?

Глава 10

Право в системе социального регулирования общественных отношений

10.1. Социальные и технические нормы

В любом обществе есть множество различных правил поведения, действует *система регуляторов общественных отношений*, под которыми понимается совокупность определенных норм, упорядочивающих поведение людей в разных сферах жизнедеятельности.

Существующие в современном обществе регуляторы подразделяются на две большие группы: *социальные* и *технические нормы*. Охарактеризуем их более подробно.

Социальные нормы – это правила поведения, с помощью которых регулируются отношения между людьми в обществе. К основным видам социальных норм можно отнести:

– *обычаи, традиции* – это правила поведения, складывающиеся исторически и в результате многократного повторения вошедшие в привычку;

– *нормы морали* – правила поведения, оценивающие поступки людей с точки зрения добра и зла, справедливости и несправедливости;

– *политические нормы* – правила поведения, регулирующие отношения между субъектами политической жизни (политическими партиями, общественными организациями и др.) по поводу государственной власти;

– *религиозные нормы* – правила поведения, определяющие поведение людей в соответствии с представлениями о божественном и греховном;

– *корпоративные нормы* – правила поведения, регулирующие отношения в рамках общественных объединений (организаций);

– *нормы этикета* – правила поведения людей в обществе;

– *правовые нормы (право)* – занимают особое место в социальном регулировании, так как обладают в отличие от иных социальных норм рядом особенностей (формальная определенность, общеобязательность и др.).

Для всех перечисленных социальных норм характерны общие *признаки*:

– они носят социальный характер, т. е. регулируют отношения между людьми в обществе;

– будучи выраженными в конкретном правиле поведения, определяют границу должного и возможного поведения;

– имеют своей целью регулирование общественных отношений;

– характеризуются многократностью действия.

Технические нормы − это правила поведения, регулирующие поведение людей по отношению к предметам природы, орудиям труда и техническим средствам.

К основным видам технических норм можно отнести: химические, физиологические, биологические, климатические, технологические. Наиболее важные технические нормы закрепляются в нормах права и называются *технико-юридическими*. К таким нормам можно отнести Правила дорожного движения, Правила противопожарной безопасности, ГОСТы, СНиПы, технические условия (ТУ), технические регламенты, СанПиНы и др. За нарушение этих норм предусматривается юридическая ответственность.

10.2. Соотношение права и морали

Наиболее тесно с правом связана мораль. Чтобы определить грани их соотношения, необходимо выявить их общие черты, различия, охарактеризовать их взаимодействие, установить причины противоречия между ними.

Общие черты морали и права:

– право и мораль состоят из социальных норм, принятых в обществе;

– право и мораль регулируют общественные отношения между одними и теми же субъектами – людьми;

– имеют общую цель – регулирование общественных отношений.

Отличия права от морали:

– право исходит преимущественно от государства, а мораль создается обществом;

– право формально определено, т. е. документально закреплено в различных правовых источниках, а мораль отражена в сознании людей;

– право обеспечивается возможностью применить меры государственного принуждения в случае его нарушения, а мораль – силой общественного воздействия (порицания);

– право оценивает поведение людей с точки зрения правомерности и неправомерности, а мораль – с позиции справедливости и несправедливости;

– мораль регулирует больший круг общественных отношений, чем право.

Взаимодействие права и морали:

– содержание права и морали зачастую совпадает – то, что поощряет мораль, то одобряет и право, и наоборот, с чем борется право, то осуждает мораль;

– ряд юридических норм вытекают из религиозно-нравственных постулатов (не убей, не укради и др.);

– право и мораль связаны при осуществлении правосудия (дела о хулиганстве, о лишении родительских прав и др.).

Противоречия между правом и моралью обусловлены следующими причинами:

– динамизм морали, гибкость ее принципов по сравнению с правом, которое является более статичным;

– политические, лоббистские факторы в правотворчестве;

– ошибки в юридической технике и др.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Чем отличаются социальные нормы от технических?

2. Назовите и охарактеризуйте основные виды социальных норм.

3. Обоснуйте, почему право занимает особое место в социальном регулировании.

4. В чем состоит специфика технико-юридических норм?

5. Составьте сравнительную таблицу основных характеристик права и морали.

Глава 11

Норма права как базовый элемент системы права

11.1. Понятие и признаки нормы права

Норма права является исходным элементом, «клеточкой» права. В связи с этим в ней проявляются многие основные признаки, присущие праву в целом. Однако норма права обладает и рядом особенностей, которые позволяют ее характеризовать в качестве особого правила поведения.

Норма права – общеобязательное, формально определенное правило поведения, установленное и обеспеченное государством и обществом, направленное на урегулирование общественных отношений путем определения прав и обязанностей участников этих отношений.

К *признакам* нормы права относятся:

– общеобязательность – норма права является таким правилом поведения, которое распространяется на всех, кто находится в сфере его действия;

– формальная определенность – норма права имеет документальное закрепление в различных нормативных актах и иных правовых источниках;

– связь с государством – нормы права устанавливаются и обеспечиваются государством, в том числе, посредством возможности применить меры юридической ответственности за их нарушение;

– регулирование общественных отношений – нормы права регулируют отношения между людьми и их организациями, представляя правила поведения;

– определение и закрепление прав и обязанностей – в нормах права определяются модели и границы возможного, должного и запрещенного поведения различных участников общественных отношений;

– рассчитана на неоднократное применение;

– не персонифицирована – норма права носит общий абстрактный характер и распространяет свое действие на всех, а не на конкретное лицо или случай;

– носит системный характер − нормы права взаимосвязаны и, как правило, не противоречат друг другу;

– обладает внутренней структурой – норма права в идеальной форме состоит из гипотезы, диспозиции и санкции.

11.2. Структура нормы права. Виды структурных элементов

Структура нормы права – это идеальная логическая конструкция, охватывающая совокупность составляющих ее элементов, отражающих особенности ее внутреннего строения.

Традиционно считается, что норма права состоит из трех элементов: *гипотезы*, *диспозиции* и *санкции*. Этой структуре соответствует формула: «Если (гипотеза) – то (диспозиция) – иначе (санкция)».

1. ***Гипотеза*** – это структурный элемент нормы права, указывающий на конкретные жизненные обстоятельства (условия), при наличии или отсутствии которых реализуется норма.

В зависимости от строения гипотезы подразделяются на *простые, сложные, альтернативные*.

Простая гипотеза предполагает какое-то одно условие, через которое реализуется юридическая норма. Например, гипотеза нормы, выраженной в ч. 1 ст. 108 Уголовного кодекса РФ: «Убийство, *совершенное при превышении пределов необходимой обороны*, – наказывается исправительными работами на срок до двух лет, либо ограничением свободы на срок до двух лет, либо принудительными работами на срок до двух лет, либо лишением свободы на тот же срок». Гипотеза простая, так как обозначено одно условие – если убийство совершено при превышении пределов необходимой обороны.

Сложная гипотеза связывает действие нормы с наличием двух или более условий. Например, ч. 2 ст. 81 Конституции РФ:

«Президентом Российской Федерации может быть избран *гражданин Российской Федерации не моложе 35 лет, постоянно проживающий в Российской Федерации не менее 10 лет*». В этой норме сложная гипотеза представлена тремя условиями: требования наличия гражданства, достижения 35 лет, проживания на территории РФ не менее 10 лет.

Альтернативная гипотеза. Для вступления нормы права в действие достаточно одного из перечисленных в ней фактических обстоятельств (условий). Например, ч. 1 ст. 115 Уголовного кодекса РФ: «Умышленное причинение легкого вреда здоровью, *вызвавшего кратковременное расстройство здоровья или незначительную стойкую утрату общей трудоспособности*, наказывается штрафом в размере до сорока тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до трех месяцев, либо обязательными работами на срок до четырехсот восьмидесяти часов, либо исправительными работами на срок до одного года, либо арестом на срок до четырех месяцев». Таким образом, достаточно одного обстоятельства из указанных двух, чтобы начала действовать предусмотренная санкция.

2. ***Диспозиция*** – это структурный элемент нормы, содержащий само правило поведения, определяющий меру дозволенного и должного поведения субъектов. Диспозиции могут быть выражены через права, обязанности, запреты. Диспозиция нормы представляет собой сердцевину, без которой норма права не существует.

В зависимости от строения диспозиции подразделяются на *простые, сложные, альтернативные*.

Простая диспозиция содержит указание на одно правовое последствие (право, обязанность, запрет). Например, ч. 1 ст. 43 Конституции РФ: «Каждый *имеет право на образование*».

Сложная диспозиция предусматривает несколько правовых последствий, наступающих одновременно и в полном объеме. Например, ч. 1 ст. 44 Конституции РФ: «Каждый *обязан заботиться о сохранении исторического и культурного наследия, беречь памятники истории и культуры*».

Альтернативная диспозиция содержит несколько вариантов правовых последствий, однако реально осуществиться может лишь один из них. Например, ч. 1 ст. 18 Закона РФ «О за-

щите прав потребителей»: «Потребитель в случае обнаружения в товаре недостатков, если они не были оговорены продавцом, по своему выбору вправе: *потребовать замены на товар этой же марки (этих же модели и (или) артикула); потребовать замены на такой же товар другой марки (модели, артикула) с соответствующим перерасчетом покупной цены; потребовать соразмерного уменьшения покупной цены; потребовать незамедлительного безвозмездного устранения недостатков товара или возмещения расходов на их исправление потребителем или третьим лицом; отказаться от исполнения договора купли-продажи и потребовать возврата уплаченной за товар суммы. По требованию продавца и за его счет потребитель должен возвратить товар с недостатками*».

3. ***Санкция*** – это структурный элемент нормы, указывающий на неблагоприятные последствия, возникающие в результате нарушения диспозиции правовой нормы, которые определяют вид и меру юридической ответственности.

В зависимости от степени определенности санкции подразделяются на *абсолютно-определенные, относительно-определенные, альтернативные*.

Абсолютно-определенные санкции точно указывают меру государственного воздействия, которая должна быть применена в случае нарушения данной нормы. Например, ст. 12.6. КоАП РФ: «Управление транспортным средством водителем, не пристегнутым ремнем безопасности, перевозка пассажиров, не пристегнутых ремнями безопасности, если конструкцией транспортного средства предусмотрены ремни безопасности, а равно управление мотоциклом либо перевозка на мотоцикле пассажиров без мотошлемов или в незастегнутых мотошлемах влечет наложение *административного штрафа в размере одной тысячи рублей*».

Относительно-определенные санкции устанавливают низший и высший или только высший предел меры государственного воздействия на правонарушителя. Например, ст. 13.11.1 КоАП РФ: «Распространение информации о свободных рабочих местах или вакантных должностях, содержащей ограничения дискриминационного характера, влечет наложение административного штрафа на граждан – *от пятисот до одной тысячи*

рублей; на должностных лиц – от трех тысяч до пяти тысяч рублей; на юридических лиц – от десяти тысяч до пятнадцати тысяч рублей».

Альтернативные санкции позволяют правоприменителю выбрать из двух или нескольких возможных вариантов меры государственного воздействия какой-то один – наиболее соответствующий конкретным обстоятельствам совершенного правонарушения. Например, ч. 1 ст. 157 Уголовного кодекса РФ: «Злостное уклонение родителя от уплаты по решению суда средств на содержание несовершеннолетних детей, а равно нетрудоспособных детей, достигших восемнадцатилетнего возраста, *наказывается исправительными работами на срок до одного года, либо принудительными работами на тот же срок, либо арестом на срок до трех месяцев, либо лишением свободы на срок до одного года*».

Таким образом, идеальная логическая структура нормы права включает три элемента – гипотезу, диспозицию, санкцию. Такая структура свойственна только нормам – правилам поведения, исключая такие нормы, как нормы-принципы, нормы-цели, нормы-дефиниции и др. Стоит обратить внимание и на то, что норма права может иметь не только трехчленное, но и двухчленное строение. Так, *регулятивные нормы состоят из гипотезы и диспозиции*. Например, ст. 31 Конституции РФ: «Граждане Российской Федерации имеют право собираться мирно, без оружия, проводить собрания, митинги и демонстрации, шествия и пикетирование». В данной норме санкция отсутствует. Но это не означает, что за нарушении этой нормы не предусмотрены санкции, так как они закрепляются в иных нормативных актах, к примеру в Уголовном кодексе РФ (ст. 149). В свою очередь, *охранительные нормы могут состоять из диспозиции и санкции*. Например, ч. 1 ст. 109 Уголовного кодекса РФ: «Причинение смерти по неосторожности наказывается исправительными работами на срок до двух лет, либо ограничением свободы на срок до двух лет, либо принудительными работами на срок до двух лет, либо лишением свободы на тот же срок». В охранительных нормах встречается и трехчленная структура, однако классический порядок расположения ее основных элементов (гипотеза, диспозиция и санкция) может быть изменен, а сами

элементы изложены в следующей последовательности – *диспозиция, гипотеза, санкция*. Например, ч. 1 ст. 121 Уголовного кодекса РФ: «Заражение другого лица венерической болезнью лицом *(диспозиция)*, знавшим о наличии у него этой болезни *(гипотеза)*, наказывается штрафом в размере до двухсот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до восемнадцати месяцев, либо обязательными работами на срок до четырехсот восьмидесяти часов, либо исправительными работами на срок до двух лет, либо арестом на срок до шести месяцев *(санкция)*».

11.3. Классификация норм права

Действующее законодательство состоит из разных по характеру и содержанию норм права. Чтобы уяснить, насколько разнообразны нормы действующего законодательства, следует обратиться к их **классификации**, в основе которой лежат различные критерии.

1. По предмету правового регулирования нормы права подразделяются ***по отраслям права***: нормы конституционного, гражданского, уголовного, административного права и др.

2. По ***методу правового регулирования*** различают:

а) *императивные нормы* − имеют строгий, властно-категоричный характер, не допускающий отклонений в регулируемом поведении. Например, ст. 57 Конституции РФ: «Каждый обязан платить законно установленные налоги и сборы»;

б) *диспозитивные нормы* – для них свойствен автономный характер, позволяющий участникам правоотношений самим договориться по вопросам объема, процесса реализации субъективных прав и обязанностей. Например, в ч. 2 ст. 611 Гражданского кодекса РФ сказано: «Имущество сдается в аренду вместе со всеми его принадлежностями и относящимися к нему документами (техническим паспортом, сертификатом качества и т. п.), *если иное не предусмотрено договором*».

3. По ***содержанию*** различают:

а) *материальные нормы* − закрепляют правовой статус граждан и юридических лиц (права и обязанности), правовой режим собственности, меры юридической ответственности и др.

Например, ч. 1 ст. 55 Семейного кодекса РФ: «Ребенок *имеет право* на общение с обоими родителями, дедушкой, бабушкой, братьями, сестрами и другими родственниками. Расторжение брака родителей, признание его недействительным или раздельное проживание родителей не влияют на права ребенка»;

б) *процессуальные нормы* − закрепляют процедуры (порядок) осуществления субъектами их прав и обязанностей, привлечения субъектов к юридической ответственности и т. д. Например, ч. 1 ст. 4 Гражданского процессуального кодекса РФ: «Суд возбуждает гражданское дело по заявлению лица, обратившегося за защитой своих прав, свобод и законных интересов».

4. По ***сфере действия*** выделяют:

а) *нормы федерального законодательства*;

б) *нормы регионального законодательства* (уровень субъектов РФ);

в) *нормы муниципального законодательства*;

г) *локальные нормы* (принятые на уровне организаций и предприятий).

5. По ***функциям права*** различают:

а) *регулятивные нормы (нормы – правила поведения)* − направлены на регулирование фактических отношений, возникающих между различными субъектами, путем предоставления им прав и возложения на них обязанностей. Например, ст. 53 Конституции РФ гласит: «Каждый имеет право на возмещение государством вреда, причиненного незаконными действиями (или бездействием) органов государственной власти или их должностных лиц»;

б) *охранительные нормы (нормы – стражи порядка)* − устанавливают меры государственного принуждения, которые применяются за нарушение правовых запретов. Например, ст. 110 Уголовного кодекса РФ: «Доведение лица до самоубийства или до покушения на самоубийство путем угроз, жестокого обращения или систематического унижения человеческого достоинства потерпевшего наказывается ограничением свободы на срок до трех лет, либо принудительными работами на срок до пяти лет, либо лишением свободы на тот же срок».

6. По ***форме выражения предписания*** нормы бывают:

а) *управомочивающие* – в них закрепляется право на совершение положительных действий. Например, ч. 1 ст. 43 Конституции РФ: «Каждый имеет право на образование»;

б) *обязывающие* – указывают на обязанность совершения определенных положительных действий. Например, ч. 1 ст. 59 Конституции РФ: «Защита Отечества является долгом и *обязанностью* гражданина Российской Федерации»;

в) *запрещающие* − устанавливают запрет на совершение действий и поступков, которые определены законом как правонарушения. Например, ч. 5 ст. 13 Конституции РФ: «*Запрещается* создание и деятельность общественных объединений, цели или действия которых направлены на насильственное изменение основ конституционного строя и нарушение целостности Российской Федерации, подрыв безопасности государства, создание вооруженных формирований, разжигание социальной, расовой, национальной и религиозной розни».

7. По ***социальному назначению и функциональной роли*** в механизме правового регулирования различают:

а) *учредительные нормы (нормы-принципы)* − отражают исходные начала (принципы) правового регулирования общественных отношений, правового положения человека, пределов действия государства, закрепляют основы конституционного строя и т. д. Например, ст. 2 Конституции РФ гласит: «Человек, его права и свободы являются высшей ценностью. Признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина – обязанность государства»;

б) *декларативные нормы (нормы-объявления)* − обычно включают положения программного характера, определяют задачи правового регулирования отдельных видов общественных отношений, содержат нормативные объявления. Например, ч. 2 ст. 1 Конституции РФ: «Наименования Российская Федерация и Россия равнозначны»;

в) *дефинитивные нормы (нормы-определения)* − формулируют определения тех или иных правовых явлений и категорий, используемых в нормативном акте. Например, ч. 1 ст. 18 Уголовного кодекса РФ: «Рецидивом преступлений признается совершение умышленного преступления лицом, имеющим судимость за ранее совершенное умышленное преступление»;

г) *коллизионные нормы (нормы-арбитры)* − призваны устранять возникающие противоречия между правовыми предписаниями. Например, в ч. 2 ст. 1 Гражданского процессуального кодекса РФ сказано: «Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила гражданского судопроизводства, чем те, которые предусмотрены законом, применяются правила международного договора»;

д) *оперативные нормы (нормы-инструменты)* − устанавливают даты вступления нормативного акта в юридическую силу, прекращения его действия и т. п. Например, ст. 420 Трудового кодекса РФ: «Настоящий Кодекс вводится в действие с 1 февраля 2002 года».

8. По ***способу отражения диспозиции в статье нормативного акта*** выделяют:

а) *отсылочные нормы* − в своих диспозициях содержат ссылку на другую статью этого же нормативного акта. Например, ч. 2 ст. 12 Семейного кодекса РФ: «Брак не может быть заключен при наличии обстоятельств, указанных в статье 14 настоящего Кодекса»;

б) *бланкетные нормы* − также содержат отсылку, но уже не к конкретной статье этого же нормативного акта, а к другим нормативным актам (законам, правилам и др.). Например, любая часть ст. 264 Уголовного кодекса РФ «Нарушение *правил дорожного движения* и эксплуатации транспортных средств» содержит бланкетные нормы, так как отсылает к такому документу, как Правила дорожного движения (ПДД).

В юридической литературе встречаются и иные критерии классификации норм права (по кругу лиц, по субъектам правотворчества, по времени действия и др.). Стоит также иметь в виду, что одну и ту же норму можно классифицировать по различным основаниям.

11.4. Соотношение нормы права и статьи нормативного правового акта

Норма права и статья нормативного акта не являются тождественными, они могут как совпадать, так и не совпадать. **Норма права** − это правило поведения, состоящее из гипотезы,

диспозиции и санкции, а **статья** законодательного акта является формой выражения нормы права и ее элементов. Таким образом, они соотносятся между собой как форма (статья нормативного правового акта) и содержание (норма права).

Соотношение нормы права и статьи нормативного правового акта может быть выражено в трех формах (способах изложения).

1. *В статье нормативного правового акта содержится одна норма права.* В данном случае норма права и статья нормативного правового акта совпадают. В статье располагаются все элементы нормы права. Статья не делится на части, пункты и т. д. Например, ст. 153 Уголовного кодекса РФ: «Подмена ребенка *(диспозиция)*, совершенная из корыстных или иных низменных побуждений *(гипотеза)*, наказывается лишением свободы на срок до пяти лет со штрафом в размере до двухсот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до восемнадцати месяцев *(санкция)*».

2. *В статье нормативного правового акта закрепляется несколько норм права.* В этих случаях отдельная норма представлена частью, пунктом, абзацем статьи. Например ст. 1 Конституции РФ содержит две нормы права, изложенные в отдельных частях: «1. Российская Федерация – Россия есть демократическое федеративное правовое государство с республиканской формой правления. 2. Наименования Российская Федерация и Россия равнозначны».

Первый и второй способы изложения норм права в юридической литературе получили название *прямого способа изложения*.

3. *Содержание нормы может быть закреплено в нескольких статьях, что бывает при отсылочном и бланкетном способах изложения. Отсылочный (ссылочный) способ* изложения состоит в том, что статья нормативного акта, не излагая всей нормы права, отсылает к другой статье этого же нормативного акта. *Бланкетный способ* изложения состоит в том, что статья отсылает не к конкретной статье, а к целому виду других нормативных актов, правил.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Назовите основные признаки нормы права, отличающие ее от иных социальных регуляторов.

2. Обозначьте структурные элементы нормы права, охарактеризовав их содержание.

3. Ссылаясь на действующее законодательство, приведите пример нормы права, в которой содержатся все три структурных элемента (гипотеза, диспозиция и санкция).

4. Объясните различия в структуре (внутреннем строении) регулятивных и охранительных норм.

5. Назовите основные критерии для проведения классификации норм права, уточнив их видовую характеристику.

6. Ссылаясь на нормы действующего законодательства, приведите собственные примеры материальных, процессуальных, оперативных, дефинитивных, отсылочных, бланкетных норм.

7. Назовите основные способы изложения норм права в статьях нормативного правового акта.

Глава 12

Источники права: многообразие форм и необходимость систематизации

12.1. Понятие и виды источников (форм) права

В теоретико-правовой науке используются два понятия: «форма права» и «источники права». Большинство ученых сходятся в том, что данные понятия необходимо рассматривать в качестве тождественных. Однако ряд исследователей разделяют точку зрения, согласно которой эти два понятия не совпадают по содержанию, а значит, не могут быть тождественными.

Понятие **«источник права»** указывает на истоки его формирования, его основания, т. е. на факторы, которые определяют его содержание и форму. В юридической литературе выделяют *три источника права*: 1) *в материальном смысле* – материальные условия жизни, исторические, экономические, нравственные и другие факторы, влияющие на содержание права; 2) *в идеальном смысле* – философские идеи, лежащие в основе конкретной правовой системы; 3) *в формальном или юридическом смысле* – различные способы внешнего выражения норм права. Таким образом, под источниками в юридическом смысле следует понимать различные формы права. Именно в этом аспекте данные категории совпадают по содержанию, так как источники в юридическом смысле (или юридические источники) являются по сути формами права.

Форма права в свою очередь – это документальное закрепление норм права с целью придания им общеобязательного и юридического значения в действующем законодательстве государства.

Виды источников (форм) права

В зависимости от правовой системы, ее особенностей различают следующие виды источников (форм) права (далее – источник).

1. **Нормативный правовой акт (НПА)** – основной источник права в РФ. По юридической силе они подразделяются на *законы* и *подзаконные нормативные акты*. Свойствен в качестве доминирующего источника права для романо-германской правовой семьи (Россия, ФРГ, Австрия и др.).

2. **Правовой обычай** – это устойчивое, сложившиеся в результате многократного применения правило поведения людей в обществе, которое санкционировано государством и соблюдение которого гарантируется государственным принуждением. В РФ он считается источником права, к примеру, в гражданском праве (в сфере торгового оборота). В соответствии со ст. 5 Гражданского кодекса РФ признается действие обычая, под которым понимается сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской или иной деятельности, не предусмотренное законодательством правило поведения, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе. В качестве примера можно привести такой документ, как *Инкотермс*, представляющий собой международные правила в формате словаря, обеспечивающие однозначные толкования наиболее широко используемых торговых терминов в области внешней торговли. Международные торговые термины представляют стандартные условия договоров международной купли-продажи, которые определены заранее в международно признанном документе.

3. **Нормативный договор** – соглашение двух и более субъектов права об установлении взаимных прав и обязанностей, которому государство придает общеобязательный характер. Нормативный договор выступает родовым (обобщающим) понятием по отношению к конкретным видам таких договоров. В их числе: *Федеративный договор от 31 марта 1992 г.* «О разграничении предметов ведения между федеральными органами государственной власти Российской Федерации и органами власти суверенных республик в составе Российской Федерации»; *коллективные трудовые договоры между профсоюзами и рабо-*

тодателями; международные договоры и др. Все перечисленные договоры содержат нормы права, рассчитаны на неоднократное применение и носят общий характер. В связи с этим не следует относить к нормативным договорам гражданско-правовые договоры (купли-продажи, дарения и др.), которые носят индивидуально-разовый характер, не содержат норм права и рассматриваются в качестве актов реализации права. Нормативный договор также признается в качестве источника права в российской правовой системе.

4. **Судебный прецедент** – решение суда по конкретному делу, которое берется за основу при разрешении аналогичных дел. Признается в качестве основного источника права в англосаксонской правовой системе (США, Великобритания, Канада и др.), где играет роль нормы права. Судебный прецедент, таким образом, является результатом правотворческой деятельности судов. Долгое время отечественная юридическая наука отрицала судебный прецедент в качестве источника права, поскольку суды не обладают правотворческой функцией и могут право только применять, а не создавать. Однако в последнее время в теоретико-правовой науке стало меняться отношение к судебному прецеденту, его роли в механизме правового регулирования. В связи с этим юридическая наука и практика все больше склоняются к признанию судебного прецедента в качестве дополнительного источника права. Такое положение дел связано с использованием прецедентов Европейского суда по правам человека (Страсбург, Франция), а также с деятельностью Верховного суда РФ и Конституционного суда РФ, чьи руководящие указания наряду с нормами права составляют основу решений судов первой инстанции (например, постановление Пленума Верховного суда РФ от 29 мая 2014 г. «О практике назначения и изменения судами видов исправительных учреждений»).

5. **Правовая доктрина** – признанные государством в качестве общеобязательных некоторые принципы и нормы поведения, изложенные в трудах наиболее авторитетных ученых-юристов и практиков по какой-либо правовой проблеме. Признается в качестве дополнительного источника права в англосаксонской правовой системе. Например, наиболее авторитетным источником является «Институция» лорда Кока, которая,

как признают сами английские юристы, цитируется в судах чаще, чем любой другой сборник прецедентов. Таким образом, под английской доктриной как источником права следует понимать судебные комментарии, описания прецедентной практики, призванные выполнять роль практического руководства для юристов. Также правовая доктрина признается источником права в мусульманской правовой семье, находит выражение в иджме, представляющей собой мнения авторитетных исламских правоведов. В России правовая доктрина не считается источником права, однако на практике многие субъекты правоприменения для обоснования выносимых решений используют научно-практические комментарии к различным нормативным правовым актам.

6. **Религиозные источники** − признаются источниками права в религиозных правовых системах, в частности в мусульманском, индусском, иудейском праве. В данном случае речь идет о различных религиозных книгах: Коран, Сунна, Законы Ману, Тора, Талмуд и др.

12.2. Нормативный правовой акт: понятие, признаки, виды (на примере РФ)

Нормативный правовой акт – это официальный документ, принятый в особом порядке компетентными органами и должностными лицами государства и содержащий в себе нормы права.

К основным *признакам* нормативного правового акта можно отнести следующие:

– имеет письменную форму, представляя собой официальный документ;

– принимается в особом порядке, который, как правило, регламентирован в действующем законодательстве;

– исходит от государства, в частности конкретных государственных органов и должностных лиц;

– обладает определенной юридической силой;

– содержит нормы права;

– адресуется неопределенному кругу лиц;

– рассчитан на неоднократное действие.

Последние три обозначенных признака позволяют отличить нормативный правовой акт от актов применения права (решения и приговора суда, протокола, свидетельства и др.), которые не содержат норм права, адресуются конкретному субъекту (субъектам), имеют однократное действие.

Виды нормативных правовых актов (на примере РФ)

В юридической литературе нормативные правовые акты принято делить по юридической силе на два вида: законы и подзаконные акты.

Закон – нормативный акт, обладающий высшей юридической силой, принятый в особом порядке высшим представительным органом законодательной власти (парламентом) либо на референдуме и регулирующий наиболее важные и устойчивые общественные отношения.

Для закона характерны следующие *признаки*:

– он обладает высшей юридической силой по сравнению с подзаконными и иными актами;

– принимается посредством специальной процедуры − законодательного процесса, который регламентирован в ст. 104–108 Конституции РФ;

– принимается Федеральным собранием РФ (парламентом) или на референдуме;

– регулирует наиболее важные и устойчивые общественные отношения, в связи с чем обладает наибольшей стабильностью.

В РФ действуют следующие **виды законов**.

Конституция РФ. Является Основным законом государства, принята 12 декабря 1993 г. на референдуме (всенародным голосованием) и обладает высшей юридической силой. Конституция РФ включает преамбулу, два раздела, девять глав и 137 статей.

Законы о поправках в Конституцию РФ. Обновление положений гл. 3, 4, 5, 6, 7, 8 Конституции России осуществляется в форме особого акта – закона РФ о поправке к Конституции, который принимается Федеральным собранием РФ аналогично федеральному конституционному закону, но для вступления в силу требует ратификации законодательными органами субъ-

ектов федерации (например, Закон о поправке к Конституции РФ от 30 декабря 2008 г. № 6-ФКЗ «Об изменении срока полномочий Президента Российской Федерации и Государственной Думы»).

Федеральные конституционные законы РФ (ФКЗ). Принимаются по вопросам, предусмотренным Конституцией РФ. В соответствии с ч. 1 ст. 70 Конституции РФ государственные флаг, герб и гимн Российской Федерации, их описание и порядок официального использования устанавливаются федеральным конституционным законом (например, Федеральный конституционный закон от 25 декабря 2000 г. № 1-ФКЗ «О Государственном флаге Российской Федерации»).

Федеральные законы (ФЗ). Являются обычными текущими законами, регулирующими общественные отношения в различных сферах общественной жизни (например, Федеральный закон от 11 июля 2001 г. № 95-ФЗ «О политических партиях», Федеральный закон от 29 декабря 2012 г. № 273-ФЗ «Об образовании в Российской Федерации» и др.). Большая часть действующего законодательства представлена именно федеральными законами.

Кодексы. Выступают особой разновидностью федеральных законов, содержат систематизированные нормы какой-либо отрасли или нескольких отраслей (например, Уголовный кодекс РФ, Гражданский кодекс РФ, Трудовой кодекс РФ и др.). Кодексы могут иметь общую и особенную части.

Законы субъектов РФ. Могут издаваться по вопросам совместного ведения Российской Федерации и субъектов РФ в соответствии с федеральными законами и по вопросам, отнесенным к исключительной компетенции регионов. При этом законы субъектов РФ не могут противоречить федеральным законам. Они имеют юридическую силу исключительно в пределах принявшего их региона. Правом принятия законодательных актов субъектов РФ обладают региональные парламенты, действующие в соответствии с Конституцией РФ и конституциями и уставами регионов (например, Закон Свердловской области от 14 июня 2005 г. № 52-ОЗ «Об административных правонарушениях на территории Свердловской области», принятый Област-

ной думой Законодательного собрания Свердловской области 31 мая 2005 г.).

Закону отводится *основная роль* в системе действующего законодательства РФ. В правовом государстве закон не должен подменяться иными нормативными правовыми актами, в частности подзаконными актами Президента РФ, Правительства РФ, различных министерств и ведомств, так как законы принимают непосредственные представители народа – парламентарии. Именно в законе должны быть отражены базовые потребности личности и общества. Закон должен быть по содержанию правовым.

Подзаконные акты – это официальные акты, принятые компетентными органами или должностными лицами на основании и во исполнение закона.

Для подзаконного акта характерны следующие *признаки*:

– обладают меньшей юридической силой по сравнению с законами;

– принимаются различными органами государственной власти или должностными лицами (Президентом РФ, Правительством РФ и др.);

– не должны противоречить законам;

– принимаются для конкретизации общих положений законов;

– могут носить как нормативный, так и ненормативный характер;

– направлены главным образом на решение текущих задач;

– издаются в различных формах (в виде постановлений, распоряжений, указов, правил, приказов, инструкций, положений, разъяснений, указаний и т. д.).

В зависимости от субъекта, принявшего подзаконный акт, различают следующие их **виды**:

– ***указы и распоряжения Президента РФ.*** В соответствии с чч. 2 и 3 ст. 90 Конституции РФ указы и распоряжения Президента Российской Федерации обязательны для исполнения на всей территории Российской Федерации. Они не должны противоречить Конституции РФ и федеральным законам. Все акты Президента РФ принимаются в пределах его компетенции.

Указы регламентируют основные направления внутренней и внешней политики государства, занимая следующее после законов место. Указы могут быть как нормативными, так и ненормативными. Примером нормативного указа выступает Указ Президента РФ от 15 января 2013 г. № 30 «О некоторых вопросах Министерства внутренних дел Российской Федерации и Федеральной миграционной службы». Ненормативные указы носят индивидуально-разовый характер и не содержат норм права (например, Указ Президента РФ от 27 октября 2014 г. № 677 «О награждении орденом Александра Невского Нарышкина С. Е.»). Распоряжения принимаются по текущим, оперативным вопросам, как правило, не содержат норм права (например, распоряжение Президента РФ от 10 января 2009 г. № 7-рп «Об официальном опубликовании Конституции Российской Федерации»);

– ***постановления и распоряжения Правительства РФ.*** В соответствии со ст. 115 Конституции РФ на основании и во исполнение Конституции Российской Федерации, федеральных законов, нормативных указов Президента РФ Правительство Российской Федерации издает постановления и распоряжения, обеспечивает их исполнение. Постановления и распоряжения Правительства РФ обязательны к исполнению в Российской Федерации. В случае их противоречия Конституции РФ, федеральным законам и указам Президента РФ они могут быть отменены Президентом. Постановления принимаются по наиболее значимым вопросам деятельности государства, носят общий, комплексный, нормативный характер (например, постановление Правительства РФ от 6 ноября 2013 г. № 995 «Об утверждении Примерного положения о комиссиях по делам несовершеннолетних и защите их прав»). Распоряжения выступают актами индивидуального характера, содержат конкретные предписания, не являются нормативными (например, распоряжение Правительства РФ от 9 декабря 2013 г. № 2302-р «Об утверждении Программы развития перинатальных центров в Российской Федерации»).

Приказы, инструкции, положения, распоряжения, указания и другие подзаконные акты министерств и ведомств. Эти акты принимаются министерствами и ведомствами на осно-

вании и во исполнение законов РФ, актов Президента РФ и Правительства РФ в пределах своей компетенции. Наиболее важные акты, которые носят межведомственный характер, подлежат обязательной государственной регистрации в Министерстве юстиции РФ и должны быть опубликованы для всеобщего ознакомления (например, приказ Минобрнауки России от 6 июня 2013 г. № 443 «Об утверждении Порядка и случаев перехода лиц, обучающихся по образовательным программам среднего профессионального и высшего образования, с платного обучения на бесплатное» (зарегистрировано в Минюсте России 19 июля 2013 г. № 29107)).

Подзаконные акты государственных органов субъектов РФ и органов местного самоуправления. Данные акты принимаются в пределах компетенции каждого органа и должностного лица. К таким актам можно отнести указы и распоряжения глав субъектов РФ, постановления и распоряжения исполнительных органов (правительств) субъектов РФ, постановления законодательных собраний субъектов РФ, приказы и распоряжения руководителей органов и структурных подразделений администраций субъектов РФ, акты администраций различных муниципальных образований и др.

Локальные акты. Содержат нормативные предписания, принятые на уровне конкретной организации, учреждения, предприятия и направленные на регулирование отношений, складывающихся внутри этих субъектов. Нормативный характер носят такие подзаконные локальные акты, как *уставы, положения, правила, инструкции* и др.

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

Любой нормативный правовой акт имеет временные и пространственные (территориальные) пределы своего действия, а также распространяется на определенный круг лиц. Таким образом, действие нормативного правового акта – обязательность его исполнения в течение определенного времени на определенной территории и в отношении конкретного круга лиц.

1. **Действие нормативного правового акта во времени.** При действии НПА во времени учитывают *три момента*: 1) момент вступления его в законную силу; 2) момент прекращения его действия; 3) обратную силу закона. Рассмотрим эти моменты более подробно.

Вступление нормативных правовых актов в силу происходит одним из следующих способов:

1) в результате указания на конкретную *календарную дату*, которая обозначается в самом нормативном правовом акте или специально принятом по этому поводу акте. Например, в соответствии с ч. 1 ст. 111 Федерального закона от 29 декабря 2012 г. № 273-ФЗ «Об образовании» настоящий закон вступает в силу с *1 сентября 2013 г.*, за исключением положений, для которых настоящей статьей установлены иные сроки вступления их в силу;

2) в результате указания на *иные обстоятельства*, с которыми связывается вступление в законную силу нормативного правового акта (с момента принятия, подписания, опубликования, получения адресатом и др.). Например, в соответствии с ч. 1 ст. 20 Федерального конституционного закона от 21 июля 2007 г. № 5-ФКЗ «Об образовании в составе Российской Федерации нового субъекта Российской Федерации в результате объединения Читинской области и Агинского Бурятского автономного округа», данный закон вступает в силу со дня его *официального опубликования*;

3) в результате применения *общих правил*. В соответствии со ст. 6 Федерального закона от 14 июня 1994 г. № 5-ФЗ «О порядке опубликования и вступления в силу федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов палат Федерального собрания», *федеральные конституционные законы, федеральные законы, акты палат Федерального собрания* вступают в силу одновременно на всей территории Российской Федерации по истечении *10 дней* после дня их официального опубликования, если самими законами или актами палат не установлен другой порядок вступления их в силу. В соответствии с чч. 5 и 6 Указа Президента РФ от 23 мая 1996 г. № 763 «О порядке опубликования и вступления в силу актов Президента Российской Федерации, Правительства Российской Федерации и норма-

тивных правовых актов федеральных органов исполнительной власти», *акты Президента РФ и акты Правительства РФ*, имеющие нормативный характер, вступают в силу одновременно на всей территории РФ по истечении *7 дней* после дня их первого официального опубликования.

Официальными источниками опубликования в РФ признаются «Российская газета», «Парламентская газета», «Собрание законодательства Российской Федерации» и Официальный интернет-портал правовой информации (pravo.gov.ru).

Нормативные правовые акты утрачивают юридическую силу и прекращают действие в следующих случаях:

– *по истечении срока действия акта,* когда такой срок был специально установлен. Например, в соответствии со ст. 13 Федерального закона от 29 декабря 2006 г. № 256-ФЗ «О дополнительных мерах государственной поддержки семей, имеющих детей» этот закон вступает в силу с 1 января 2007 г. и применяется к правоотношениям, возникшим в связи с рождением (усыновлением) ребенка (детей) в период *с 1 января 2007 г. по 31 декабря 2016 г.* Из содержания данной оперативной нормы следует, что федеральный закон имеет ограниченный срок действия правоотношениями, возникающими в указанный период:

– *в связи с изданием нового нормативного акта,* заменившего ранее действующий. Например, в связи с введением в действие нового Семейного кодекса с 1 марта 1996 г., считается *утратившим юридическую силу с 1 марта 1996 г. Кодекс о браке и семье РСФСР 1969 г.*;

– *на основании прямого указания конкретного органа об отмене* данного нормативного акта или признания акта неконституционным. К примеру, в соответствии с ч. 3 ст. 115 Конституции РФ постановления и распоряжения Правительства Российской Федерации в случае их противоречия Конституции РФ, федеральным законам и указам Президента РФ могут быть отменены Президентом Российской Федерации. Таким же правом согласно ст. 125 Конституции РФ обладает и Конституционный суд РФ, который может признать нормативные правовые акты неконституционными, в результате чего они утрачивают силу.

Обратная сила закона. Принцип *«закон обратной силы не имеет»* означает, что вновь принятый нормативный правовой

акт распространяет свое действие только на те общественные отношения, которые возникнут после его вступления в силу. Таким образом, предписания нормативного акта не распространяются на те отношения, которые возникли и существовали до его издания. В юридической практике есть *два исключения* из этого принципа. Закон будет иметь обратную силу:

– если в самом законе устанавливается его обратная сила;

– если закон смягчает или вовсе устраняет ответственность за определенные преступления и административные проступки. Например, в соответствии со ст. 10 Уголовного кодекса РФ уголовный закон, устраняющий преступность деяния, смягчающий наказание или иным образом улучшающий положение лица, совершившего преступление, имеет обратную силу, т. е. распространяется на лиц, совершивших соответствующие деяния до вступления такого закона в силу, в том числе на лиц, отбывающих наказание или отбывших наказание, но имеющих судимость. Уголовный закон, устанавливающий преступность деяния, усиливающий наказание или иным образом ухудшающий положение лица, обратной силы не имеет.

2. **Действие нормативного правового акта в пространстве.** Пределы действия нормативного правового акта в пространстве определяются *территорией*, на которую распространяются его предписания. Действие нормативных актов распространяется, как правило, на территорию, которая подведомственна органу, их издавшему. В связи с этим различают федеральное законодательство (действует на всей территории РФ), региональное законодательство (действует в пределах конкретного субъекта РФ), муниципальное законодательство (действует на территории различных административно-территориальных единиц – города, поселка, района и др.). При этом стоит учитывать, что ряд НПА федерального значения могут иметь ограниченную сферу действия, т. е. распространять свою силу только на определенную часть территории (например, Федеральный закон от 7 мая 2001 г. № 49-ФЗ «О территориях традиционного природопользования коренных малочисленных народов Севера, Сибири и Дальнего Востока Российской Федерации»).

Под *территорией государства* понимается суша, внутренние и территориальные воды, воздушное пространство над ним, недра в пределах границ государства. Также приравниваются к территории государства: военные воздушные и морские суда, где бы они не находились; гражданские воздушные и морские суда, находящиеся в водах и воздушном пространстве своего государства, а также в открытом море и открытом воздушном пространстве; космические корабли и станции, несущие флаг государства; подводные кабели; территории посольств в других странах; трубопроводы и другие объекты, принадлежащие государству и находящиеся в открытом море или космосе.

3. **Действие нормативных правовых актов по кругу лиц.** Действие нормативных правовых актов в РФ распространяется на всех субъектов права, находящихся на территории нашего государства. В частности, они распространяют свою силу на граждан РФ, иностранных граждан и лиц без гражданства (апатридов), государственные органы, общественные организации, юридических лиц. Иностранным гражданам и лицам без гражданства предоставляется в РФ национальный правовой режим, однако в реализации многих прав они ограничены (они не могут избирать и быть избранными, служить в Вооруженных силах, занимать должности государственных и муниципальных служащих и др.).

Нормативные правовые акты могут распространять свое действие на конкретную категорию граждан, например на пенсионеров, студентов, детей-сирот, ветеранов и др. Не попадают под действие НПА РФ лица, обладающие дипломатическим иммунитетом, чье положение регламентируется нормами международного права.

4. С**истематизация нормативных правовых актов.** В настоящее время в РФ действует множество различных нормативных правовых актов. В таком массиве законодательства достаточно сложно ориентироваться. Для приведения в единую согласованную систему всех НПА, действующих в РФ, применяют различные виды их систематизации.

Систематизация нормативных правовых актов – это процесс по упорядочению и приведению в единую систему действующих нормативных правовых актов с целью их доступности, лучшей обозримости и эффективного применения.

Основными целями систематизации являются:

– создание стройной системы нормативных правовых актов, обладающей качествами полноты, доступности и удобства пользования;

– устранение устаревших и неэффективных норм права;

– разрешение юридических коллизий;

– ликвидация пробелов;

– обновление законодательства и повышение его качества.

В юридической литературе выделяют следующие **виды систематизации** нормативных правовых актов.

1. ***Учет нормативных правовых актов.*** Учет осуществляется в различных субъектах – правотворческих органах, органах управления, судах, прокуратурах, конкретных предприятиях или организациях и др. Основной его задачей является возможность оперативно находить нужную правовую информацию. Различают следующие *виды учета*:

а) *журнальный учет.* Состоит в том, что в перечисленных субъектах ведутся журналы, где регистрируются все поступающие нормативные акты в хронологическом или предметно-системном порядке;

б) *картотечный учет.* На каждый нормативный акт заводится отдельная карточка, в которой фиксируются основные реквизиты документа − наименование органа, издавшего акт, вид акта, номер, дата, полное название акта, источник, в котором он опубликован;

в) *учет нормативных правовых актов при помощи справочно-правовых систем.* В настоящее время в РФ действуют различные справочно-правовые системы – «КонсультантПлюс», «Гарант», «Кодекс» и др.

2. ***Инкорпорация.*** Представляет собой вид систематизации, в ходе которого действующие нормативные правовые акты сводятся воедино без изменения их содержания, переработки и редактирования. Результатом инкорпорации является издание различных сборников или собраний, которые формируются по тематическому принципу (т. е. по предмету регулирования) или по годам издания НПА (т. е. по хронологическому принципу) либо по юридической силе располагаемых в нем актов.

В юридической литературе выделяют следующие *виды инкорпорации* нормативных правовых актов:

а) *официальная инкорпорация.* Она осуществляется от имени правотворческого органа, который сам готовит и издает собрание или сборник. Такие сборники и собрания приравниваются к официальным источникам опубликования нормативных актов и являются свидетельством достоверности и точности помещенных в них юридических норм. На их материалы можно ссылаться в процессе правотворческой и правоприменительной деятельности (например, *«Собрание законодательства Российской Федерации», «Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти», «Бюллетень международных договоров», «Вестник Банка России»*);

б) *официозная (полуофициальная) инкорпорация.* Предполагает издание собраний и сборников законодательства по поручению, но без санкции правотворческого органа. Итогом официозной инкорпорации выступает собрание, рассматриваемое как достоверное изложение действующего законодательства, которое может быть отвергнуто путем обращения к официальным источникам текущей публикации актов. Примером официозной инкорпорации являются сборники, издаваемые различными министерствами, ведомствами по отдельным отраслям законодательства (например, *«Бюллетень Министерства юстиции Российской Федерации», «Бюллетень трудового и социального законодательства Российской Федерации», «Бюллетень Министерства образования и науки», «Вестник образования»* и др.);

в) *неофициальная инкорпорация.* Она осуществляется по собственной инициативе организаций, граждан, которые не имеют специальных полномочий издавать официальный инкорпоративный сборник. Такая инкорпорация имеет авторский характер. Критерии отбора, обработки, классификации нормативного материала всецело зависят от усмотрения тех лиц, которые выступают инициаторами составления или фактическими составителями сборника. Подобные сборники могут издаваться в целях просвещения или использоваться в образовательной деятельности. Например, это может быть сборник кодексов или иных нормативных актов, выпускаемых каким-либо издательством.

3. ***Кодификация.*** Представляет собой вид систематизации, предполагающий переработку норм права по содержанию и их

систематизированное, научно обоснованное изложение в новом кодифицированном акте. Кодификация является одним из самых эффективных видов систематизации, так как в ходе ее происходит качественная переработка действующих норм права, устраняются несогласованности, дублирование, противоречия и пробелы в правовом регулировании, отменяются неэффективные и устаревшие нормы. Результатом кодификации выступает издание различных видов кодифицированных актов – *кодексов (Трудовой кодекс РФ, Уголовный кодекс РФ и др.), основ законодательства (Основы законодательства Российской Федерации о культуре), уставов (Устав Свердловской области), правил (Правила дорожного движения РФ)* и др.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Разграничьте понятия «источник права» и «форма права».
2. Перечислите основные источники права в современных правовых системах (семьях).
3. Охарактеризуйте источники права в РФ.
4. Проанализируйте основные признаки нормативного правового акта. Сравните нормативный правовой акт с любым актом применения права, например с приговором суда.
5. Назовите характерные особенности закона, определив его разновидности в РФ.
6. Уточните роль подзаконных правовых актов в правовой системе РФ.
7. Ссылаясь на нормы действующего законодательства, приведите самостоятельные примеры различных видов законов и подзаконных правовых актов.
8. Назовите общие правила вступления нормативных правовых актов в силу, уточнив официальные источники их опубликования.
9. Перечислите случаи прекращения действия нормативных правовых актов.
10. Охарактеризуйте пределы действия нормативных правовых актов в пространстве и по кругу лиц.
11. Изобразите схематично существующие в РФ виды систематизации нормативных правовых актов.

Глава 13

Правотворческий процесс. Юридическая техника как инструмент правотворчества

13.1. Понятие и принципы правотворчества

Правотворчество – это вид управленческой деятельности государства, связанный с разработкой, принятием, изменением либо отменой нормативных актов. Таким образом, правотворчество направлено на совершенствование действующего законодательства.

К основным **принципам правотворчества** (руководящим началам) можно отнести следующие:

– *законность* – разработка и принятие нормативных правовых актов должны происходить с соблюдением правовой процедуры и не выходить за пределы компетенции принимающих их органов;

– *научность* – разработка и принятие нормативных правовых актов осуществляются при участии представителей разных наук (экономической, политической, юридической и др.);

– *демократизм* – возможность привлечения к правотворческому процессу граждан посредством референдума (всенародного голосования). Последний законодательный референдум проводился 12 декабря 1993 г., когда принималась всенародным голосованием действующая в настоящее время Конституция РФ. Также демократизм правотворчества в современных условиях проявляется в том, что на основании Указа Президента РФ от 9 февраля 2011 г. № 167 «Об общественном обсуждении проектов федеральных конституционных законов и федеральных законов» граждане РФ получили возможность принимать уча-

стие в обсуждении общественно значимых законопроектов. Такое обсуждение может осуществляться на специально созданных для таких дискуссий сайтах. Общественное обсуждение прошли законопроекты «О полиции», «Об образовании»;

– *использование положительного правового опыта* – всякий вновь разрабатываемый нормативный акт должен опираться на уже известный положительный правовой опыт различных государств;

– *связь с практикой* – необходимость правотворческих органов постоянно отслеживать изменение общественных отношений, ориентироваться на практику применения уже действующих нормативных правовых актов, своевременно устранять пробелы в праве.

13.2. Виды правотворчества

В зависимости от субъектов правотворчества принято различать следующие виды этой деятельности.

1. *Законотворчество* – представляет основной вид правотворчества в РФ в связи с особой ролью закона в правовой системе, который обладает высшей юридической силой. По общему правилу законотворчество осуществляют законодательные (представительные) органы государств – парламенты. На федеральном уровне законотворчество осуществляется Федеральным собранием РФ. Законотворчеством на региональном уровне РФ занимаются законодательные собрания субъектов РФ.

2. *Подзаконное правотворчество* – связано с разработкой и принятием различных подзаконных нормативных актов. Подзаконное правотворчество в РФ осуществляют Президент РФ, Правительство РФ, различные министерства и ведомства и др. Оно также осуществляется на уровне субъектов РФ, органов местного самоуправления, локальном уровне.

3. *Непосредственное правотворчество народа (референдум)* − форма непосредственного волеизъявления граждан, выражающаяся в голосовании по наиболее значимым вопросам общегосударственного, регионального или местного значения. В настоящее время в РФ действует Федеральный конституционный закон от 28 июня 2004 г. № 5-ФКЗ «О референдуме Российской Федерации»: в соответствии с его ст. 6 круг вопросов, ко-

торые могут быть вынесены на референдум, существенно ограничен. В частности, на референдум не могут выноситься вопросы об изменении статуса субъекта (субъектов) Российской Федерации; о досрочном прекращении или продлении срока полномочий Президента Российской Федерации, Государственной думы Федерального собрания Российской Федерации и др.

В юридической литературе также наряду с названными видами правотворчества выделяют делегированное, чрезвычайное, договорное правотворчество и др.

13.3. Законотворчество в Российской Федерации

Законотворчество – особый вид правотворческой деятельности, связный с разработкой и принятием законов. Законодательный процесс детально регламентирован в Конституции РФ (ст. 104–108).

В юридической литературе принято различать этапы и стадии законодательного процесса. Выделяют два этапа законодательного процесса: *предпроектный* и *проектный*.

На ***предпроектном этапе*** происходит выявление потребности в принятии того или иного закона, а также осуществляется подготовка законопроекта, получение заключения на законопроект в профильных комитетах парламента.

Проектный этап в свою очередь делится на несколько стадий.

1. *Законодательная инициатива.* Эта стадия представляет собой официальное внесение в нижнюю палату Федерального собрания РФ – Государственную думу РФ уполномоченным субъектом законопроекта. В соответствии со ст. 104 Конституцией РФ право законодательной инициативы принадлежит Президенту РФ, Совету Федерации и его членам, депутатам Государственной думы РФ, Правительству РФ, законодательным (представительным) органам субъектов РФ, Конституционному суду и Верховному суду РФ по вопросам их ведения. Перечень субъектов законодательной инициативы является исчерпывающим.

2. *Обсуждение и принятие законопроекта в Государственной думе РФ. Обсуждение* законопроекта проходит в форме *чтений*. Обычно он обсуждается в трех чтениях, которые

имеют свою специфику. *Принятие* законопроекта происходит в форме *голосования*. *Федеральные законы* принимаются большинством голосов (50 % + 1 голос – абсолютное большинство) от общего числа депутатов Государственной думы (ч. 2 ст. 105 Конституции РФ). *Федеральный конституционный закон* считается принятым, если он одобрен большинством не менее 2/3 голосов (квалифицированное большинство) от общего числа депутатов Государственной думы (ч. 2 ст. 108 Конституции РФ).

3. *Одобрение законопроекта Советом Федерации РФ*. *Федеральный закон* считается одобренным Советом Федерации, если за него проголосовало более половины (50 % + 1 голос) от общего числа членов этой палаты либо если в течение 14 дней он не был рассмотрен Советом Федерации. Таким образом, в Конституции РФ предусматриваются *два способа одобрения федеральных законов* – голосование (активная форма) и «молчание» в течение 14 дней (пассивная форма). Стоит учитывать, что согласно ст. 106 Конституции РФ обязательному рассмотрению в Совете Федерации подлежат принятые Государственной думой федеральные законы по вопросам: а) федерального бюджета; б) федеральных налогов и сборов; в) финансового, валютного, кредитного, таможенного регулирования, денежной эмиссии; г) ратификации и денонсации международных договоров Российской Федерации; д) статуса и защиты государственной границы РФ; е) войны и мира. «Игнорирование» законопроектов по обозначенным вопросам Советом Федерации не допускается. *Федеральный конституционный закон* считается принятым, если он одобрен большинством не менее 3/4 голосов от общего числа членов Совета Федерации.

4. *Подписание и опубликование законопроекта Президентом РФ*. Президент Российской Федерации в течение 14 дней подписывает федеральный закон и обнародует его (ч. 2 ст. 107 Конституции РФ). В свою очередь, федеральный конституционный закон в течение 14 дней *подлежит* подписанию Президентом Российской Федерации и обнародованию. Такая формулировка является не случайной и связана с тем, что Президент РФ обязан в любом случае подписать федеральный конституционный закон, не имея право вето в отношении его, так как этот закон ранее был принят квалифицированным большинством. Пре-

зидент РФ обладает правом вето в отношении обычных федеральных законов. Если он в 14 дней с момента поступления федерального закона отклонит его, то Государственная дума и Совет Федерации в установленном Конституцией РФ порядке вновь рассматривают данный закон. Если при повторном рассмотрении федеральный закон будет одобрен в ранее принятой редакции большинством не менее 2/3 голосов от общего числа членов Совета Федерации и депутатов Государственной думы, он подлежит подписанию Президентом России в течение семи дней и обнародованию.

Законы, подписанные Президентом РФ, подлежат обнародованию, т. е. официальному опубликованию в «Российской газете», «Парламентской газете», «Собрании законодательства РФ», на Официальном интернет-портале правовой информации (pravo.gov.ru). Неопубликованные законы не действуют на территории РФ, не имея юридической силы.

13.4. Юридическая техника. Особенности законодательной техники

Качество принимаемых нормативных правовых актов во многом зависит от того, насколько точно, последовательно и полно выражена воля субъекта правотворчества. Решению данных проблем способствует юридическая техника.

Юридическая техника – это совокупность правил, средств и приемов разработки, оформления и систематизации нормативных правовых актов в целях их ясности, понятности и эффективности (т. е. повышения их качества).

Юридическая техника подразделяется на два вида: *законодательную* и *правоприменительную*. Под последней понимаются правила оформления и построения правоприменительных актов (протоколов, приговоров, постановлений и др.). Обратим внимание на особенности законодательной техники.

Законодательная техника (нормотворческая) – совокупность правил, приемов, средств, способов подготовки, составления и оформления нормативных правовых актов.

Законодательная техника включает следующее.

1. *Правила построения нормативных правовых актов.* Они предполагают логическую последовательность изложения

нормативного материала (преамбула, общая и особенная части, структурирование материала по разделам, главам, статьям, частям, пунктам).

2. *Правила оформления нормативных правовых актов.* Нормативный правовой акт должен иметь *обязательные реквизиты*: название вида нормативного акта (закон, указ и др.), название органа, его издавшего, дату, место принятия, номер, подпись должностного лица и др.

3. *Приемы и средства формулирования норм права и иных нормативных предписаний.* К таким средствам относят термины (правовые дефиниции), используемые в нормативном правовом акте («залог», «истец», «преступление», «иностранный гражданин» и др.), классификации, оговорки, примечания, отсылки, правовые символы (герб, флаг, гимн), юридические конструкции (например, состав правонарушения). С точки зрения законодательной техники правовая норма должна содержать все три элемента нормы права – гипотезу, диспозицию и санкцию. Различают такие способы изложения норм права в статье нормативного правового акта (см. гл. 11), как прямой, отсылочный и бланкетный.

4. *Язык и стиль нормативного правового акта.* В юридической литературе называют следующие требования к языку и стилю нормативного правового акта:

– конкретность, ясность юридического языка, используемых терминов;

– логика в изложении текста документа и связь нормативных предписаний между собой;

– отсутствие противоречий, пробелов, коллизий как в нормативном правовом акте, так и во всей системе законодательства;

– недопустимость использования в тексте документа неясных, многозначных и нечетких, эмоционально насыщенных терминов, а также архаизмов, аллегорий и т. д.;

– краткость и компактность изложения правовых норм, сокращение до минимума дублирования нормативного материала по одному и тому же вопросу.

5. *Правила опубликования нормативных правовых актов.* К ним относят источники опубликования, сроки, перевод с одного языка на другой, порядок вступления в силу, обратную силу закона и др.

К ***особым средствам законодательной техники*** можно отнести:

– *правовые аксиомы* – самоочевидные истины, не требующие доказательств (что не запрещено, то разрешено; всякое сомнение толкуется в пользу обвиняемого; закон обратной силы не имеет; несправедливо наказывать дважды за одно и то же правонарушение и др.);

– *правовую презумпцию* – означает предположение о существовании (или наступлении) каких-либо фактов, событий, обстоятельств. В основе презумпции – повторяемость жизненных ситуаций. Презумпции носят предположительный, прогностический характер (презумпция знания закона, презумпция невиновности, презумпции справедливости закона, истинности и обоснованности приговора). Любая презумпция принимается за истину, она действует до тех пор, пока не доказано обратное;

– *юридические фикции* – несуществующие положения, признаваемые законодательством в качестве существующих и ставших в силу этого признания общеобязательными. Например, в соответствии со ст. 42 Конституции РФ гражданин может быть по заявлению заинтересованных лиц признан судом безвестно отсутствующим, если в течение года в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания. При невозможности установить день получения последних сведений об отсутствующем началом исчисления срока для признания безвестного отсутствия считается первое число месяца, следующего за тем, в котором были получены последние сведения об отсутствующем, а при невозможности установить этот месяц – первое января следующего года;

– *преюдиции* (отношение к предыдущему судебному решению) – обязанность для всех судов, рассматривающих дело, принять без проверки и доказательств факты, ранее установленные вступившим в законную силу решением или приговором суда.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Раскройте содержание правотворчества, указав его существенные признаки.

2. Назовите основные принципы осуществления правотворчества в РФ.

3. Перечислите и охарактеризуйте виды правотворчества в России.

4. Соотносите понятия «правотворчество» и «законотворчество».

5. Составьте схему законотворческого процесса в РФ, расписав подробно его основные этапы и стадии.

6. Охарактеризуйте особенности законодательной техники.

Глава 14

Структурное многообразие системы права и системы законодательства

14.1. Понятие и характеристика структурных элементов системы права

Право как сложное системное явление обладает особым содержанием, которое отражает специфику его внутреннего строения.

Система права – внутреннее строение (структура) права, отражающее объединение и разграничение норм права на отрасли, подотрасли, институты, субинституты права.

К ***структурным элементам системы права*** относятся:

а) *нормы права* – являются первичными элементами системы права, которые объединяются в более крупные образования – субинституты, институты, подотрасли и отрасли права;

б) *отрасль права* – самое крупное подразделение системы права, представляющее собой совокупность однородных норм права, регулирующих определенную сферу общественных отношений.

Основой деления права на отрасли являются:

– наличие особого предмета правового регулирования, представляющего определенные виды общественных отношений (трудовые, управленческие, семейные и др.);

– использование особых методов правового регулирования, под которыми понимаются определенные приемы, способы, средства воздействия права на общественные отношения. В отраслях права применяются различные методы (их сочетание), такие как императивный метод (основан на субординации

сторон – уголовное право, административное и др.); диспозитивный метод (базируется на равенстве участников правоотношений – гражданское право, семейное право); метод поощрения (применение вознаграждения за определенное поведение – трудовое право, административное право) и др.;

– наличие кодифицированного акта, т. е. кодекса, который соответствует каждой отрасли права. Например, Гражданский кодекс РФ, Трудовой кодекс РФ, Семейный кодекс РФ и т. д.

Выделяют следующие *отрасли российского права*: конституционное, гражданское, административное, уголовное, земельное, трудовое, семейное, финансовое, гражданско-процессуальное, уголовно-процессуальное, уголовно-исполнительное и др. Перечисленные отрасли права можно подразделить на отрасли материального и процессуального права, частного и публичного права;

в) *подотрасль права* – совокупность норм права, которые регулируют *крупную*, обособленную часть общественных отношений в составе отрасли права. Представляет собой объединение нескольких институтов права. Например, в гражданском праве – авторское право, патентное, жилищное, наследственное; в конституционном – избирательное право; в трудовом – пенсионное; в земельном – горное, водное, лесное и т. д.;

г) *институт права* − сравнительно небольшая, но устойчивая группа норм права, регулирующих определенную разновидность общественных отношений. Институты права призваны регламентировать отдельные участки, фрагменты, стороны общественной жизни. Например, в уголовном праве – институт необходимой обороны, институт крайней необходимости, невменяемости; в гражданском праве – институт исковой давности, институт дарения, сделки, купли-продажи и т. д. Обычно названия институтов конкретной отрасли права отражены в главах отраслевого кодекса;

д) *субинститут* – это упорядоченная совокупность норм права, регулирующих конкретную разновидность общественных отношений в составе определенного института права. Например, институт преступлений против жизни и здоровья делится на субинституты против жизни (убийство, убийство матерью новорожденного ребенка, убийство, совершенное в состоянии аф-

фекта, и др.), а также субинституты против здоровья (умышленное причинение тяжкого, средней тяжести, легкого вреда здоровью и др.).

14.2. Система законодательства: понятие, характеристика, соотношение с системой права

В теоретико-правовой науке наряду с понятием «система права» также существует понятие «система законодательства». Эти категории не тождественны, так как система права отражает внутреннее строение (содержание) права, а система законодательства призвана уточнить внешние формы проявления права. Между тем эти понятия тесно взаимосвязаны.

Система законодательства – это внешнее выражение (форма) права, представляющая иерархическую систему всех действующих в государстве нормативных правовых актов.

Структура системы законодательства

В зависимости от оснований (критериев) можно выделить горизонтальное (отраслевое), вертикальное (иерархическое), федеративно-территориальное строение системы законодательства.

Горизонтальное (отраслевое) строение системы законодательства обусловлено предметом правового регулирования – фактическими общественными отношениями. На основе данного критерия вычленяются отрасли законодательства, соответствующие отраслям системы права (конституционное право – конституционное законодательство, трудовое право – трудовое законодательство, гражданское процессуальное право – гражданское процессуальное законодательство и др.).

Вертикальное (иерархическое) строение системы законодательства отражает иерархию нормативных правовых актов по их юридической силе. В РФ вертикальная система законодательства складывается из следующих видов НПА, располагающихся в порядке уменьшения юридической силы: международные договоры РФ, Конституция РФ, законы о поправках в Конституцию РФ, федеральные конституционные законы, федеральные законы (в том числе, кодексы), законы РФ, указы Президента РФ, постановления Правительства РФ, постановления Федерального собрания РФ, подзаконные акты различных

министерств и ведомств, нормативные акты субъектов РФ и органов местного самоуправления, локальные нормативные акты.

Федеративно-территориальное строение системы законодательства делит законодательство на четыре уровня: федеральное законодательство; региональное законодательство (уровень субъектов РФ); муниципальное законодательство; локальный уровень (массив локальных нормативных актов, принятых на уровне предприятия, организации, учреждения).

Соотношение системы права и системы законодательства

Соотношение системы права и системы законодательства сводится к тому, что определенной отрасли права должна соответствовать однородная отрасль законодательства. На практике это не всегда реализуется. Например, есть образовательное законодательство, представленное массивом действующих нормативных правовых актов, направленных на регулирование образовательных отношений. Однако данная отрасль права не получила до сих пор должного признания, что обусловлено отсутствием особого предмета и методов правового регулирования, а также кодекса об образовании.

В то же время следует *отличать систему права от системы законодательства* по следующим основаниям.

1. Система права – это содержание права, то, из чего оно состоит, а система законодательства – форма, которая имеет выражение вовне.

2. Система права складывается объективно, согласно существующим общественным отношениям, а система законодательства субъективна, так как зависит от воли законодателя.

3. Исходным элементом системы права является норма права, а системы законодательства – нормативный правовой акт (его статья).

4. Система права имеет только горизонтальное строение (отраслевое деление системы права, без иерархического строения отраслей права), а система законодательства, наряду с горизонтальным строением, может иметь иерархическое строение, при котором учитывается юридическая сила нормативных правовых актов.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Представьте схематично систему российского права.
2. Назовите критерии деления права на отрасли.
3. Охарактеризуйте основные отрасли материального и процессуального права.
4. Соотнесите понятия «система права» и «система законодательства».
5. Изобразите схематично вертикальное строение законодательства в РФ.

Глава 15

Правоотношение как особая разновидность общественных отношений

15.1. Понятие, признаки и классификация правоотношений

Правоотношения представляют собой особую разновидность общественных отношений, которые реализуются людьми через их поступки, поведение, деятельность в различных сферах общественной жизни.

Правоотношение – это возникающая на основе норм права общественная связь по поводу определенного объекта, участники которой имеют субъективные права и юридические обязанности, обеспеченные государством.

К основным *признакам* правоотношений можно отнести следующее:

– они возникают, прекращаются или изменяются только на основе норм права. Нет нормы права – нет правоотношения;

– участники (субъекты) правоотношения всегда наделены субъективными правами и несут юридические обязанности;

– правоотношения возникают по поводу различных объектов (имущества, услуг, работы и др.);

– правоотношения обеспечены возможностью государственного принуждения в случае, когда обязанная сторона не исполняет надлежащим образом свои обязательства;

– правоотношения носят волевой характер, т. е. зависят от воли и желания конкретных субъектов стать участниками правоотношений.

Классификация правоотношений строится на основе различных критериев.

1. *По предмету правового регулирования* (по отраслям права) различают конституционно-правовые, уголовно-правовые, гражданско-правовые отношения и т. д.).

2. *По функциям права* выделяют:

а) регулятивные правоотношения – связаны с установлением позитивных прав и обязанностей и их реализацией (брачно-семейные, трудовые, пенсионные отношения, осуществление избирательного права);

б) охранительные правоотношения – возникают в результате нарушения правовых предписаний с целью охраны правопорядка, возмещения причиненного вреда, наказания правонарушителя.

3. *По времени действия* различают:

а) длящиеся правоотношения (трудовые, брачно-семейные, образовательные и др.);

б) однократные правоотношения (участие в выборах, розничная купля-продажа и др.).

4. *По степени конкретизации и субъектному составу* правоотношения делятся на:

а) абсолютные правоотношения – в них точно определена лишь одна сторона (управомоченный субъект), все остальные потенциальные участники считаются обязанными, они не должны препятствовать осуществлению субъективных прав (правоотношения, вытекающие из авторских прав);

б) относительные правоотношения – в них строго определены обе стороны – управомоченная и обязанная (например, должник – кредитор, продавец – покупатель).

5. *По характеру обязанностей* правоотношения подразделяются на:

а) активные правоотношения – обязанность одной из сторон заключается в необходимости совершить определенные действия в пользу управомоченного субъекта;

б) пассивные правоотношения – обязанность сводится к воздержанию от действий, запрещенных законом.

15.2. Состав (структура) правоотношения

Любое правоотношение имеет в составе **три элемента**: *субъект*, *объект* и *содержание*.

1. ***Субъекты правоотношения*** − индивиды или организации, которые на основании правовых норм могут быть участниками правоотношений, т. е. носителями субъективных прав и юридических обязанностей.

Субъектов правоотношений можно условно разделить на две группы:

а) *индивидуальные субъекты* (граждане государства, иностранные граждане, лица без гражданства (апатриды));

б) *коллективные субъекты* (государство, органы государства, государственные учреждения, государственные предприятия, органы местного самоуправления, общественные и коммерческие организации, народ, нация, население региона, трудовые коллективы и др.

Чтобы быть участником правоотношений, необходимо обладать *правосубъектностью*, т. е. способностью быть субъектом права.

Правосубъектность состоит из двух элементов: правоспособности и дееспособности (деликтоспособность, сделкоспособность). *Правоспособность* – это способность (возможность) лица иметь субъективные права и юридические обязанности. *Дееспособность* – способность и юридическая возможность лица своими действиями приобретать права и обязанности, осуществлять и исполнять их. Разновидностями дееспособности являются сделкоспособность, т. е. способность (возможность) лично, своими действиями совершать гражданско-правовые сделки, и деликтоспособность – способность нести юридическую ответственность за совершенное правонарушение.

У *физических лиц* правоспособность возникает с момента рождения, а дееспособность в полном объеме – с момента совершеннолетия (с 18 лет). При этом несовершеннолетний, достигший 16 лет, может быть объявлен полностью дееспособным, если он работает по трудовому договору, в том числе по контракту, или с согласия родителей, усыновителей или попечителя занимается предпринимательской деятельностью (эмансипация).

Дееспособность связана с возрастными и психическими свойствами человека. Таким образом, дееспособность физических лиц может быть полной, частичной (до наступления совершеннолетия) и ограниченной (по решению суда лицо, которое вследствие пристрастия к азартным играм, злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами ставит свою семью в тяжелое материальное положение, может быть ограничено в дееспособности). Также ограничивается дееспособность лиц, находящихся в местах лишения свободы по приговору суда, они не могут принимать участие в выборах и референдумах.

Полностью недееспособными на основании решения суда признаются душевнобольные люди, которые вследствие болезни или слабоумия не могут понимать значения своих действий и руководить ими.

Деликтоспособность физических лиц наступает с разного возраста и зависит от того, к какому виду юридической ответственности привлекается лицо. Так, административная ответственность наступает с 16 лет, уголовная ответственность с 16 лет (общий субъект) или с 14 лет (специальный субъект) по таким составам, как убийство, изнасилование, разбой и т. д.

Особенностью правосубъектности *юридического лица* является то, что правоспособность, дееспособность и деликтоспособность возникают одновременно с момента государственной регистрации.

2. ***Объект правоотношения*** – это материальные или нематериальные блага, для достижения которых участники правоотношений используют свои субъективные права и выполняют юридические обязанности.

Различают следующие *виды объектов*:

– вещи (движимые, недвижимые, деньги, ценные бумаги, имущественные права);

– работа (трудовая деятельность, подрядные виды деятельности);

– услуги (консалтинговые, маркетинговые, образовательные);

– результаты интеллектуальной деятельности (наименование предприятий, товарные знаки, изобретения, произведения литературы, искусства);

– информация, если она является защищенной, представляет коммерческую или служебную тайну, ноу-хау;

– нематериальные блага (честь, достоинство, деловая репутация, свобода передвижения, право на жизнь).

3. ***Юридическое содержание правоотношения*** включает субъективные права и юридические обязанности.

Субъективное право − это предусмотренная в норме права для управомоченного лица в целях удовлетворения его интересов мера возможного поведения, обеспеченная юридическими обязанностями других лиц.

Субъективное право включает ряд *правомочий*:

а) право на собственные фактические действия (правопользование), направленные на использование полезных свойств объекта права (например, собственник вещи вправе использовать ее по прямому назначению);

б) право на осуществление юридических действий (правораспоряжение) (например, собственник вещи может ее продать, подарить, заложить и т. д.);

в) право требовать от другой стороны исполнения обязанности (право-требование), т. е. право на чужие действия (возвратить деньги за проданную некачественную вещь, требовать предоставить услуги в полном объеме и др.);

г) право на самозащиту (право-притязание) не запрещенными законом способами (право обратиться в суд, прокуратуру, комитет по защите прав потребителей и др.).

Юридическая обязанность – мера должного поведения обязанного лица с целью удовлетворения субъективного права, обеспеченная возможностью государственного принуждения.

Юридическая обязанность проявляется в следующих *формах*:

– воздержание от запрещенных действий (пассивное поведение);

– совершение конкретных действий (активное поведение);

– претерпевание ограничений в правах личного, имущественного или организационного характера (меры юридической ответственности).

Субъективное право и юридическая обязанность неразрывно связаны. Нет субъективного права, не обеспеченного обя-

занностью, и нет обязанности, которой не соответствовало бы субъективное право.

15.3. Юридические факты: понятие и виды

Любое правоотношение возникает на основе норм права, а также различных юридических фактов.

Юридический факт − конкретное жизненное обстоятельство, с наступлением которого норма права связывает возникновение, изменение, прекращение правоотношений. Таким образом, юридические факты влекут наступление различных юридических последствий.

Многообразные юридические факты в юридической литературе принято *классифицировать* по следующим основаниям:

1) ***по характеру наступающих последствий*** юридические факты делятся на *правообразующие*, *правоизменяющие* и *правопрекращающие*;

2) ***по волевому признаку*** юридические факты подразделяются на:

а) *события* – это такие юридические факты, наступление которых не зависит от воли субъектов правоотношения (пожар от удара молнии, иные стихийные бедствия, истечение срока, естественная смерть человека и др.);

б) *деяния*, которые могут быть выражены в форме *действий* и *бездействия*.

Действия – волевые акты поведения людей, внешнее выражение их воли и сознания. Они могут быть правомерными (заключение брака, договора) и неправомерными (совершение различных правонарушений). *Бездействие* – это пассивное поведение, не имеющее внешнего выражения. Бездействие может быть правомерным (соблюдение запретов) и неправомерным (неисполнение обязанности);

в) *факты-состояния* – это длящиеся жизненные обстоятельства, служащие основанием для наступления юридических последствий (нахождение на иждивении, наличие стажа работы для получения пенсии, состояние здоровья, состояние нравственного страдания, состояние существенного заблуждения, состояние фиктивности брака, состояние отсутствия субъекта,

состояние клинической смерти, состояние деятельного раскаяния, беспомощное состояние, состояние опасности).

В ряде случаев для наступления юридических последствий необходимы не один, а несколько юридических фактов. Совокупность этих фактов называется *фактическим составом*. Например, для возникновения права на пенсию по возрасту необходимы следующие факты: достижение определенного возраста, наличие определенного трудового стажа, решение соответствующего органа.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. В чем состоят особенности правовых отношений?
2. Охарактеризуйте составные элементы правоотношения.
3. Изобразите схематично правосубъектность физических и юридических лиц.
4. Назовите и охарактеризуйте основные виды объектов правоотношений.
5. Проанализируйте юридическое содержание правоотношения.
6. Назовите правомочия, входящие в состав субъективного права.
7. Укажите формы осуществления юридической обязанности.
8. Охарактеризуйте особенности юридических фактов, проанализировав их классификацию.

Глава 16

Реализация и применение права

16.1. Понятие и формы реализации права

Принятые нормы права так и останутся бездействующими, пока не будут претворены в жизнь, т. е. реализованы.

Реализация права − это осуществление юридически закрепленных и гарантированных государством *возможностей*, претворение их в жизнь путем правомерного поведения субъектов общественных отношений (физических лиц, юридических лиц, должностных лиц и др.). Другими словами, действующее законодательство в своих нормах предусматривает различные возможности, а субъекты права, реализуя их, претворяют эти нормы в жизнь. Отметим и то, что реализация права связана лишь с правомерным поведением субъектов.

В юридической литературе различают следующие ***формы реализации*** права.

1. *Соблюдение запретов.* Реализуется посредством пассивного поведения, которое заключается в воздержании субъекта от совершения противоправных деяний. С помощью данной формы выполняются запрещающие и охранительные нормы административного, уголовного, финансового права и др.

2. *Исполнение обязанностей.* Эта форма связана с реализацией субъектом возложенных на него обязанностей. Посредством ее осуществляются обязывающие нормы права, связанные с уплатой налогов, выполнением обязательств по договору и др.

3. *Использование субъективных прав.* Данная форма реализации права предполагает, что субъекты по собственному

усмотрению и желанию, т. е. добровольно, используют предоставленные им права и возможности, удовлетворяют законные интересы. С помощью этой формы реализуются управомочивающие нормы права – право на труд, право на частную собственность, право на образование и др.

4. *Применение права.* Считается особой формой реализации права, так как ее могут осуществлять только субъекты, наделенные властными полномочиями.

16.2. Применение права как особая форма реализации права

Применение права − это властная деятельность компетентных органов и должностных лиц по подготовке и принятию индивидуального решения по юридическому делу на основе юридических фактов и конкретных правовых норм. Применение права осуществляют судебные органы, органы прокуратуры, полиция, нотариат и другие субъекты.

Основными *признаками* применения права выступают следующие:

– осуществляется органами или должностными лицами, наделенными властными полномочиями;

– носит индивидуальный характер;

– направлено на установление конкретных правовых последствий – предоставление субъективных прав, возложение юридических обязанностей, привлечение к юридической ответственности, подтверждение юридических фактов и др.;

– реализуется в специально предусмотренных процессуальных формах;

– завершается вынесением индивидуального решения по юридическому делу.

Применение права необходимо *(основания)*:

– когда права и обязанности положительного характера не могут возникнуть без властного решения компетентных органов или должностных лиц (право на получение водительского удостоверения у конкретного субъекта реально не возникнет, пока не вынесено соответствующее решение органами ГИБДД);

– в случаях юридических конфликтов (споров) сторон;

– в случае совершения правонарушения;

– в случае, если иным способом нельзя установить, подтвердить наличие факта, имеющего юридическое значение (например, признание судом лица безвестно отсутствующим или умершим).

Выделяют следующие ***виды правоприменительной деятельности.***

1. *Оперативно-исполнительная деятельность* – выполнение предписаний правовых норм, позитивное регулирование с помощью индивидуальных актов (прием на работу, регистрация брака, выдача свидетельства о рождении, смерти и т. д.).

2. *Правоохранительная деятельность* – охрана норм права от каких-либо нарушений, применение мер государственного принуждения к правонарушителям, обеспечение исполнения назначенных мер наказания, принятие мер по предупреждению нарушений в будущем.

Правоприменение представляет достаточно сложную деятельность, которая во времени проходит несколько стадий и сводится к конечной цели – вынесению индивидуально-властного решения по конкретному делу. Выделяют следующие ***стадии применения права***.

1. *Исследование фактических обстоятельств дела.* Оно начинается с определения круга фактов, необходимых для решения дела. К примеру, при совершении преступления это лицо, совершившее преступление, время, место, способ совершения, наступившие вредные последствия, характер вины (умысел, неосторожность) и другие обстоятельства (состав преступления); при возникновении гражданско-правового спора – обстоятельства заключения сделки, ее содержание, действия, совершенные для ее исполнения, взаимные претензии сторон и т. д.

Фактические обстоятельства, как правило, относятся к прошлому, и поэтому правоприменитель не может наблюдать их непосредственно. Они подтверждаются доказательствами – материальными и нематериальными следами прошлого, зафиксированными в документах (показаниях свидетелей, заключениях экспертов, протоколах осмотра места происшествия и т. д.). Эти документы составляют основное содержание материалов юридического дела и отражают юридически значимую фактическую ситуацию. К доказательствам, с помощью которых уста-

навливаются фактические обстоятельства по делу, предъявляются процессуальные требования относимости, допустимости и полноты. Требование *относимости* означает принятие и анализ доказательств, которые имеют значение для дела, т. е. способствуют установлению именно тех фактических обстоятельств, с которыми применяемая норма права связывает наступление юридических последствий (прав, обязанностей, юридической ответственности). Требование *допустимости* гласит, что должны использоваться лишь определенные процессуальными законами средства доказывания. Требование *полноты* фиксирует необходимость установления всех обстоятельств, имеющих значение для дела.

2. *Выбор нормы права (юридическая квалификация)*. На этом этапе выбирается правовая норма, которая по замыслу законодателя должна регулировать рассматриваемую фактическую ситуацию.

3. *Проверка подлинности текста нормы права.* Следует пользоваться текстом, который опубликован в официальных источниках в последней редакции, со всеми изменениями и дополнениями на день применения права.

4. *Толкование избранной нормы права.*

5. *Вынесение компетентным органом решения* по юридическому делу – акта применения права, в котором официально фиксируются юридические последствия для конкретных лиц.

6. *Доведение содержания решения до сведения заинтересованных лиц и организаций.*

16.3. Акты применения права: понятие, особенности, структура, требования к содержанию, классификация

Акт применения права – это правовой акт, изданный компетентным органом или должностным лицом на основании юридических фактов и норм права, определяющий права, обязанности или меру юридической ответственности конкретных лиц. К актам применения права можно отнести, к примеру, решение суда, приказ о приеме на работу, постановление о возбуждении уголовного дела, протокол осмотра места происшествия, свидетельство о рождении и другие правовые акты.

Акт применения права характеризуется рядом *особенностей*, что позволяет его отличать от нормативного правового акта:

– он не создает новых норм права, а применяется на основе уже существующего нормативного правового акта;

– конкретизирует норму права, содержащуюся в нормативном правовом акте, применительно к конкретным отношениям;

– носит индивидуальный характер, так как в нем поименно названы субъекты, которым адресуется данный акт;

– рассчитан на однократное применение;

– выступает в качестве юридического факта, влекущего юридические последствия (возникновение, изменение либо прекращение правоотношений).

Структура акта применения права определяется конкретной разновидностью документа и, как правило, включает:

– *вводную часть* – наименование акта (приговор, решение, постановление и т. д.), место и дату принятия, регистрационный номер, наименование органа или должностного лица, которое принимает решение;

– *описательную (констатирующую) часть* – изложение фактических обстоятельств дела (когда, где, кем, при каких обстоятельствах и какими способами совершены действия);

– *мотивировочную часть* – анализ доказательств, подтверждающих наличие или отсутствие фактических обстоятельств, их юридическую квалификацию и ее обоснование;

– *резолютивную часть* – решение по делу (о правах и обязанностях сторон, об избранной мере юридической ответственности, об установлении юридического факта и т. д.).

Перечислим ***требования к содержанию акта применения права***.

1. *Обоснованность* – заключается в выявлении, изучении и юридическом закреплении всех относящихся к делу фактов; все недоказанные и сомнительные факты не должны приниматься во внимание.

2. *Законность* – предполагает соблюдение требований подведомственности, подсудности, соблюдение всех процессуальных норм, правильную юридическую квалификацию, выне-

сение решения по делу в строгом соответствии с предписаниями диспозиции (санкции) применяемой нормы.

3. *Целесообразность* – предполагает, что в пределах содержания нормы следует выбрать решение, наиболее полно и правильно отражающее смысл нормативного акта и цели правового регулирования.

В связи с многообразием актов применения права их можно *классифицировать* по различным основаниям:

1) *по наименованию:* приказы, постановления, протоколы, приговоры, решения, определения, свидетельства, приказы и т. д.;

2) *по сфере действия:* конституционно-правовые, административно-правовые, уголовно-правовые, гражданско-правовые и др.;

3) *по способу принятия:* коллегиальные и единоличные;

4) *по форме внешнего выражения:* акты-документы и акты-действия (к примеру, жесты регулировщика);

5) *по характеру регулятивного воздействия:* исполнительные (связанные с правомерным поведением субъектов, к примеру, приказ о приеме на работу) и правоохранительные (связанные с профилактикой или охраной общественных отношений от правонарушений, например, постановление о возбуждении уголовного дела).

16.4. Пробелы в праве: понятие, причины, виды, способ устранения и методы преодоления

Пробел в праве − отсутствие в действующем законодательстве нормы права, необходимой для разрешения вопроса, требующего правового регулирования. Проблема пробелов в праве напрямую влияет на эффективность правоприменительной деятельности, на ее конечный результат – вынесение решения по делу (акта применения права). Прежде всего, эта проблема касается деятельности судей, вынужденных выносить решения в условиях отсутствия необходимой нормы в действующем законодательстве.

К основным *причинам* пробелов в российском законодательстве принято относить:

– динамичное развитие общественных отношений, которое опережает процесс правового регулирования;

– невозможность охватить правовым регулированием все жизненные ситуации;

– ошибки законодательной техники, в результате которых и образуется пробел в праве.

Различают следующие ***виды пробелов в праве***:

1) *мнимые пробелы* (квалифицированное молчание законодателя) – законодатель сознательно оставляет вопрос открытым, передавая его разрешение на усмотрение правоприменителя. В этих случаях законодатель ориентируется на конкретизацию употребленных им дефиниций, оценочных понятий;

2) *подлинные пробелы* – обусловлены реальными недостатками законодательства (см. причины пробелов в праве).

В учебной литературе отмечается, что пробелы в праве можно устранить только правотворческим путем. Таким образом, *единственным способом устранения* пробелов в праве является принятие соответствующим правотворческим органом отсутствующей нормы или норм права. Однако процесс правотворчества достаточно длителен по времени, в связи с чем правоприменитель использует для восполнения пробелов такие *методы,* как *аналогия закона* и *аналогия права*. Эти методы преодоления пробелов в праве предусмотрены отдельными нормами отраслевого законодательства (ст. 6 Гражданского кодекса РФ, ст. 5 Семейного кодекса РФ, ст. 7 Жилищного кодекса РФ и др.).

1. *Аналогия закона* предполагает решение конкретного дела на основе нормы права, которая применяется для регулирования схожих общественных отношений. Таким образом, аналогия закона применяется, когда отсутствует норма права, регулирующая рассматриваемые общественные отношения, при наличии в действующем законодательстве другой нормы, регулирующей сходные общественные отношения.

2. *Аналогия права* применяется, когда в законодательстве отсутствует и норма права, регулирующая сходные общественные отношения. В этом случае правоприменитель должен разрешить дело на основе общих и отраслевых принципов права − справедливости, гуманизма, формального равенства и др. Основные правовые принципы закреплены в Конституции РФ и других законах.

Восполнять пробелы в праве полномочны судебные органы всех видов, при этом главную роль играют высшие судебные инстанции – Конституционный суд РФ и Верховный суд РФ, которые в своих постановлениях формулируют правила поведения общего характера, рассчитанные на неоднократное применение и обязательные для всех судебных инстанций.

Институт аналогии имеет ограниченное применение в праве. В области уголовного права аналогия закона и аналогия права не применяются, поскольку действует принцип – «нет преступления без указания на то в законе». Также эти методы не используются в административном и налоговом праве.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Проанализируйте основные формы реализации права, приведя конкретные примеры относительно каждой формы.
2. В чем состоит специфика такой формы реализации, как применение права?
3. Изобразите схематично стадии правоприменительного процесса.
4. В чем состоят отличия нормативного правового акта от акта применения права?
5. Обозначьте основные причины возникновения пробелов в праве.
6. Приведите примеры подлинных и мнимых пробелов в праве, аргументировав свой ответ.
7. Укажите и охарактеризуйте основные методы восполнения пробелов в праве.

Глава 17

Толкование юридических норм

17.1. Толкование норм права: понятие, способы (приемы), виды толкования норм права, результаты толкования

В процессе правоприменения зачастую возникает необходимость в уяснении подлинного содержания применяемой нормы права, т. е. в ее толковании. Необходимость толкования обусловлена особенностями самого права – абстрактный характер правовых норм, наличие сложной юридической терминологии, коллизий, пробелов и др.

Толкование права – это интеллектуально-волевая деятельность субъектов по установлению истинного содержания правовых норм (уяснение и разъяснение) в целях их правильного, точного и единообразного понимания и применения.

Таким образом, толкование права включает два процесса: *уяснение* и *разъяснение*.

Толкование в форме *уяснения* представляет собой внутренний мыслительный интеллектуальный процесс, происходящий в сознании интерпретатора (субъекта толкования). Этот процесс используется для установления содержания норм права при помощи следующих ***способов толкования***:

– *грамматический способ толкования* – основывается на знании языка (правил синтаксиса, морфологии), анализе отдельных слов и терминов, лексической связи между ними. Здесь выясняются род, число, падеж имен существительных и прилагательных, лицо, время, число и вид глаголов, значение употребляемых союзов, предлогов, знаков препинания и т. п. В качестве

примера грамматического толкования можно привести норму ч. 1 ст. 107 УК РФ, согласно которой убийство, совершенное в состоянии внезапно возникшего сильного душевного волнения (аффекта), вызванного насилием, издевательством или тяжким оскорблением со стороны потерпевшего либо иными противоправными или аморальными действиями (бездействием) потерпевшего, а равно длительной психотравмирующей ситуацией, возникшей в связи с систематическим противоправным или аморальным поведением потерпевшего, наказывается исправительными работами на срок до двух лет, либо ограничением свободы на срок до трех лет, либо принудительными работами на срок до трех лет, либо лишением свободы на тот же срок. Поскольку законодатель в данной норме использует при перечислении случаев запятые и союз «или», то для наступления указанной в норме санкции достаточно одного из перечисленных случаев, которые могут вызвать состояние аффекта: либо насилие, либо издевательство, либо тяжкое оскорбление, либо иное противоправное или аморальное действие (бездействие), либо длительная психотравмирующая ситуация;

– *логический способ толкования* – основывается на исследовании логической связи между отельными положениями нормы права с использованием правил формальной логики (логическое преобразование, аналогия, дедукция, доведение до абсурда и др.). На логической структуре правовых норм отражаются особенности законодательной техники. Правоприменителю необходимо осуществить мысленное преобразование в процессе толкования. Например, в ст. 105 УК РФ сказано: «Убийство, то есть умышленное причинение смерти... наказывается...». Однако наказывается не само убийство, а лицо, совершившее его. Преобразованный текст будет выглядеть следующим образом: «Лицо, совершившее умышленное убийство... наказывается...»;

– *систематический способ толкования* – заключается в уяснении смысла конкретной нормы путем сопоставления ее с иными нормами. К примеру, в соответствии с ч. 1 ст. 59 Конституции РФ защита Отечества является долгом и обязанностью гражданина Российской Федерации. Для уяснения истинного содержания указанной нормы следует обратиться к нормам Федерального закона от 28 марта 1998 г. № 53-ФЗ «О воинской

обязанности и военной службе». Так, в соответствии с ч. 1 ст. 22 указанного закона призыву на военную службу подлежат граждане мужского пола в возрасте от 18 до 27 лет, состоящие на воинском учете или не состоящие, но обязанные состоять на воинском учете и не пребывающие в запасе;

– *специально-юридический способ толкования* – сводится к толкованию специальной терминологии, которая содержится в нормативном акте. Например, в Уголовном кодексе РФ раскрывается содержание таких основных понятий, используемых в кодексе, как преступление (ст. 14), совокупность преступлений (ст. 17), рецидив преступления (ст. 18), соучастие в преступлении (ст. 32) и др.

Также в учебной и научной литературе различают историко-политический, функциональный, телеологический способы толкования и др.

Виды толкования норм права (разъяснение норм права)

На стадии разъяснения норм права различают в зависимости от субъектов толкования следующие виды толкования – *официальное* и *неофициальное*.

Официальное толкование проводится компетентными государственными органами или должностными лицами, его результаты вызывают определенные юридические последствия и являются обязательными для всех субъектов права. Официальное толкование призвано обеспечить единообразное понимание и применение норм права. В свою очередь оно подразделяется на *нормативное* и *казуальное официальное толкование*.

Нормативное толкование дается применительно к рассмотрению определенной категории дел, разрешаемых на основе соответствующих норм. Необходимость нормативного толкования может быть вызвана неясностью закона, неправильным пониманием его положений правоприменителем. Нормативное толкование носит общий характер, так как применяется к неограниченному числу случаев и дает общий ориентир для правоприменителя.

Нормативное толкование делится на *аутентичное (авторское)* и *легальное (разрешенное, делегированное)*.

Аутентичное толкование выполняет орган, издавший определенный нормативный акт. Таким образом, аутентичное толкование осуществляет правотворческий орган, который толкует собственный нормативный акт. Правотворческий орган дает аутентичное толкование как в тексте самого акта, посредством дефинитивных норм, так и в специальных актах. К примеру, ст. 2 Федерального закона от 25 июля 2002 г. № 115-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» содержит дефинитивные нормы, в которых раскрывается содержание основных понятий, используемых в настоящем законе: иностранный гражданин, лицо без гражданства, вид на жительство и др. В данном случае аутентичное толкование осуществляет Федеральное собрание РФ (парламент), которое принимает данный нормативный акт.

Легальное (делегированное) толкование осуществляется органом, специально уполномоченным на то законом. К примеру, в соответствии со ст. 3 Федерального конституционного закона от 21 июля 1994 г. № 1-ФКЗ «О Конституционном суде Российской Федерации» Конституционный суд РФ полномочен давать толкование Конституции РФ. Также правом легального толкования обладает Верховный суд РФ, который дает разъяснения по вопросам применения законодательства при рассмотрении судебных дел той или иной категории. Подобного рода разъяснения, носящие обобщающий характер, обязательны для всех судебных органов, а также для иных субъектов, участвующих в судебной деятельности. В качестве примера легального толкования, осуществляемого Верховным судом РФ, можно привести постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29 мая 2014 г. № 8 «О практике применения судами законодательства о воинской обязанности, военной службе и статусе военнослужащих».

При ***казуальном толковании***, в отличие от нормативного, норма права интерпретируется применительно к *конкретному случаю*. Необходимость в казуальном толковании возникает лишь в случае неправильного понимания и применения действующего законодательства по конкретному юридическому делу. Примером казуального толкования могут служить разъяснения вышестоящего суда по поводу рассматриваемого судебного

дела в случае, когда решения или определения нижестоящих судов по нему являются неправильными, не соответствуют нормам действующего законодательства. Такие разъяснения получают закрепление в актах вышестоящих судебных инстанций (судов кассационной, надзорной инстанций). Вышестоящая судебная инстанция, например, отменив решения суда первой инстанции и направив дело на рассмотрение в тот же суд, при этом может прямо объяснить в своем определении, как следует правильно понимать смысл применяемого нижестоящим судом закона. Решения юридических дел по существу вышестоящими судебными инстанциями публикуются как образец правильного понимания и применения закона. Эти решения, рассматриваемые нижестоящими инстанциями в качестве такого образца, фактически имеют природу судебного прецедента.

Различают *судебное* (осуществляемое судебными органами) и *административное* (осуществляемое иными органами) казуальные толкования.

Неофициальное толкование реализуется различными субъектами (общественными организациями, учебными заведениями, учеными и практиками и др.), а его результаты не имеют юридического значения, т. е. не влекут юридических последствий. Таким образом, результаты неофициального толкования носят рекомендательный характер. Неофициальное толкование подразделяют на *обыденное*, *профессиональное* и *доктринальное*.

Обыденное толкование может осуществлять любой субъект права. Его точность зависит от уровня правосознания субъекта. Это толкование свойственно для повседневной жизни, при обсуждении, к примеру, законопроектов, правовых реформ, изменений норм действующего законодательства обычными гражданами, не обладающими специальными юридическими знаниями.

Профессиональное (компетентное) толкование правовых норм дается специалистами-юристами (адвокатами, прокурорами, судьями, нотариусами, юрисконсультами и др.) в процессе осуществления своей профессиональной деятельности.

Доктринальное (научное) толкование реализуется учеными-юристами, специалистами в области права в монографиях,

научных комментариях, научных статьях и др. Большое распространение в юридической практике получили комментарии к кодексам и различным законам, которые служат незаменимым справочным материалом.

Результаты толкования (толкование норм права по объему)

Результатом толкования применяемой нормы права должна стать полная ее ясность и точность, отсутствие двойного смысла. Толкование по объему позволяет уяснить соотношение истинного содержания нормы с ее словесным выражением в тексте.

Толкование нормы права по объему подразделяется на *буквальное*, *расширительное* и *ограничительное*.

Буквальное (адекватное) толкование означает полное соответствие словесного выражения нормы права ее действительному смыслу. Большинство норм толкуется именно буквально. Так, в соответствии со ст. 17 Семейного кодекса РФ муж не имеет права без согласия жены возбуждать дело о расторжении брака во время беременности жены и в течение года после рождения ребенка. Данную норму следует толковать буквально, так как ее текстуальное выражение совпадает с истинным смыслом.

Расширительное (распространительное) толкование предполагает, что содержание толкуемой нормы шире ее выражения в тексте. Перечень случаев, требующих распространительного толкования, нередко сопровождается выражениями «и т. д.», «и иные». К примеру, согласно ч. 1 ст. 150 Гражданского кодекса РФ к нематериальным благам законодатель относит жизнь и здоровье, достоинство личности, личную неприкосновенность, честь и доброе имя, деловую репутацию, неприкосновенность частной жизни, неприкосновенность жилища, личную и семейную тайну, свободу передвижения, свободу выбора места пребывания и жительства, имя гражданина, авторство, *иные* нематериальные блага, принадлежащие гражданину от рождения или в силу закона, неотчуждаемые и непередаваемые иным способом.

При *ограничительном толковании* содержание нормы права оказывается у́же ее выражения в тексте. Так, в соответствии с ч. 2 ст. 38 Конституции РФ забота о детях, их воспита-

ние являются равным правом и обязанностью родителей. Данная норма должна толковаться ограничительно, так как в ней речь идет не о всех детях, а лишь о несовершеннолетних. Более того, в соответствии с ч. 3 ст. 38 Конституции РФ трудоспособные дети, достигшие 18 лет, должны уже сами заботиться о своих нетрудоспособных родителях.

17.2. Акты толкования права (интерпретационные акты): понятие, особенности, классификация

Акт толкования права (интерпретационный акт) – правовой акт, издаваемый компетентными государственными органами и содержащий результаты официального толкования. Акты толкования права не устанавливают новых правил поведения (правовых норм) и поэтому не имеют самостоятельного значения, а действуют в тесной взаимосвязи с теми нормативными актами, в которых содержатся толкуемые нормы. Из этого следует, что акты толкования права не могут рассматриваться в качестве источника права, так как сами по себе не устанавливают, не изменяют и не отменяют каких-либо норм права.

Интерпретационные акты содержат результаты официального толкования, поэтому публикуются в официальных источниках. К примеру, постановления Пленума Верховного суда РФ издаются в «Бюллетене Верховного суда РФ», а постановления Конституционного суда РФ – в «Вестнике Конституционного суда РФ».

Акты толкования права характеризуются рядом *признаков*, которые позволяют определить их особое место и роль в механизме правового регулирования:

– они являются правовыми актами и в отличие от нормативных правовых актов не содержат норм права;

– уточняют, конкретизируют правовые предписания;

– представляют результат официального толкования, содержащегося в особом акте-документе, который обладает специфической структурой, содержанием, формой, реквизитами и т. д.;

– выступают подзаконными вспомогательными актами, неотделимыми от толкуемого нормативного акта. Так, при утра-

те нормативным актом юридической силы утрачивает значение и интерпретационный акт;

– носят властный, обязательный, общий характер;

– обеспечены различными средствами юридической защиты;

– вызывают определенные юридические последствия;

– являются средством разрешения коллизий между различными нормативными актами;

– подлежат обязательному опубликованию в официальных источниках.

Интерпретационные акты можно *классифицировать* по различным основаниям:

1) *по субъекту толкования:* а) акты законодательных органов (постановления Федерального собрания РФ); б) акты судебного толкования (Конституционного суда РФ, Верховного суда РФ); в) акты толкования исполнительных органов власти (Правительства РФ, конкретного министерства); г) акты органов прокуратуры (Генерального прокурора РФ);

2) *по юридической значимости:* акты нормативного и казуального толкования;

3) *по отраслям права:* уголовно-правовые, административно-правовые, гражданско-правовые акты и др.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Поясните значение толкования права для юридической практики.

2. Приведите самостоятельные примеры применения различных способов (приемов) толкования конкретных норм законодательства.

3. Составьте схему толкования права по субъектам.

4. Аргументированно обоснуйте значение официального и неофициального толкования для юридической практики.

5. Охарактеризуйте особенности толкования права по объему, приведите конкретные примеры, ссылаясь на нормы законодательства.

6. Назовите характерные признаки актов толкования права, определяющие их особое место и роль в механизме правового регулирования.

Глава 18

Правовое регулирование и его механизм

18.1. Правовое регулирование общественных отношений: понятие, предмет, методы, способы и типы

На общественные отношения (поведение субъектов) оказывают влияние различные социальные регуляторы – нормы морали, обычаи, нормы этикета и др. Важнейшую роль в упорядочении общественных отношений играет право, что объясняется его особыми признаками и функциями. Одной из основных функций права является регулирование общественных отношений.

Правовое регулирование – это регулирование общественных отношений с помощью норм права и других правовых средств, которые в совокупности образуют своеобразный механизм правового регулирования. Целью правового регулирования выступает создание в обществе относительно стабильного правопорядка.

Предмет правового регулирования – это общественные отношения, находящиеся в сфере правового воздействия. Однако в предмет правового регулирования включены особые общественные отношения, которые условно можно разделить на *три группы*:

– отношения людей по обмену ценностями (как материальными, так и нематериальными);

– отношения по властному управлению обществом;

– отношения по обеспечению правопорядка.

Предмет правового регулирования оказывает влияние на выбор методов, способов и типов правового регулирования.

Метод правового регулирования – это совокупность приемов и способов воздействия права (правовых средств) на общественные отношения, которые являются предметом регулирования.

Различают *два основных метода* правового регулирования, которые свойственны различным правоотношениям и отраслям российского права: *императивный* и *диспозитивный*.

Императивный метод правового регулирования основан на отношениях *субординации* (лат. subordinatio – подчинение) между участниками общественных отношений. При данном методе субъекты правоотношений должны действовать только так, как предписано нормой права, не отступая от нее. Этот метод используется в публичных отраслях права и применяется к государственно-правовым, административно-правовым, уголовно-правовым, налоговым, трудовым и другим правоотношениям.

Диспозитивный метод регулирования основан на отношениях *равенства* между участниками общественных отношений. Этот метод позволяет субъектам правоотношений самим устанавливать рамки поведения, если иное не предусмотрено в законе. Он применяется для регламентации отношений субъектов гражданского общества, удовлетворяющих в первую очередь свои частные интересы, т. е. в сфере отраслей частноправового характера (гражданское право, семейное право).

Способ правового регулирования – элементарный прием воздействия права (правовых средств) на общественные отношения. В действующем законодательстве применяются *три основных способа* правового регулирования.

1. *Дозволение* – основано на предоставлении участнику правовых отношений возможности совершать определенные активные действия в собственных интересах. В соответствии с ч. 1 Конституции РФ каждый имеет право на объединение, включая право создавать профессиональные союзы для защиты своих интересов.

2. *Обязывание* – предполагает возложение на лиц обязанности совершать активные позитивные действия. Так, согласно ч. 1 Конституции РФ защита Отечества является долгом и обязанностью гражданина Российской Федерации.

3. *Запрет* – имеет в основе возложение обязанности воздерживаться от определенных действий, запрещенных правом.

В соответствии со ст. 60 Трудового кодекса РФ запрещается требовать от работника выполнения работы, не обусловленной трудовым договором, за исключением случаев, предусмотренных данным кодексом и иными федеральными законами.

Тип правового регулирования – это определенное сочетание способов регулирования (дозволения, обязывания и запрета). Различают *два типа* правового регулирования – *общедозволительный* и *разрешительный*, которые доминируют в различных отраслях российского права.

Общедозволительному типу соответствует формула «дозволено все, кроме прямо запрещенного в законе». Он является доминирующим типом правового регулирования в условиях демократизации российской правовой системы, так как отражает сущностную природу права, основанную на социальной свободе и выборе человеком средств и способов достижения поставленных целей. Таким образом, субъекты правоотношений могут совершать любые действия, кроме прямо запрещенных в законе. Этот тип правового регулирования свойствен для гражданского и семейного права.

Разрешительный тип определяется формулой «запрещено все, кроме прямо разрешенного в законе». Участник правовых отношений подобного типа может совершать только действия, которые прямо разрешены законом, а все остальные действия запрещены. Данный тип правового регулирования направлен на недопущение административного произвола и злоупотребления властью посредством установления исчерпывающего перечня полномочий, за пределы которых выходить категорически нельзя. Разрешительный тип правового регулирования выступает единственным при применении мер юридической ответственности и ряда других мер государственного принуждения. Характерен для административного, уголовного права.

18.2. Механизм правового регулирования: понятие, структура и стадии

Правовое регулирование общественных отношений завязано на действии множества различных правовых средств, образующих механизм правового регулирования.

Механизм правового регулирования – это совокупность всех правовых средств, используемых в целях упорядочения общественных отношений, а также содействия удовлетворению интересов субъектов права.

Основная цель механизма правового регулирования – обозначение процесса перевода предписаний норм права в реальное правомерное поведение человека. Таким образом, механизм правового регулирования отвечает за эффективность и результативность права, которое стоит на страже удовлетворения различных правовых интересов субъектов.

В теории права к основным элементам механизма правового регулирования, составляющих его ***структуру***, принято относить:

– *нормы права* (в них устанавливается модель удовлетворения интересов субъектов права);

– *правоотношения*, в которые вступают субъекты для удовлетворения своих интересов;

– *акты реализации* субъективных прав и юридических обязанностей;

– *акты применения права*.

Обозначенные элементы механизма правового регулирования одновременно являются и его ***стадиями***. Рассмотрим стадии механизма правового регулирования на примере образовательных отношений.

Первая стадия. На этой стадии происходит формирование нормативного регулятора. Так, в целях удовлетворения такого частного интереса, как получение субъектом высшего профессионального образования, следует на данной стадии правового регулирования принять необходимые нормативные правовые акты, в нормах которых будет закреплено право субъектов на получение образования соответствующего уровня. Таким образом, эта стадия связана с принятием различных НПА (Конституция РФ, Федеральный закон «Об образовании» и др.), регулирующих образовательные отношения и предусматривающих механизм получения субъектами высшего профессионального образования.

Вторая стадия. На этой стадии происходит индивидуализация и конкретизация прав и обязанностей субъекта примени-

тельно к отдельной ситуации, т. е. она связана с наступлением конкретных правоотношений, возникающих на основе юридических фактов. Например, на основе конкретных юридических фактов – результатов ЕГЭ, вступительных экзаменов в определенном вузе, сданных документов, личного заявления абитуриента, приказа ректора о зачислении данного лица в вуз – у субъекта возникает право на получение высшего профессионального образования.

Третья стадия. Характеризуется реализацией субъективных прав и юридических обязанностей конкретных субъектов в рамках конкретного правоотношения. При этом реализация может иметь различные формы – соблюдение запретов, использование субъективных прав, исполнение обязанностей и применение права. К примеру, являясь студентом конкретного вуза, субъект наделяется комплексом прав и обязанностей: правом на участие в формировании содержания своего профессионального образования при условии соблюдения образовательных стандартов; на выбор факультативных (необязательных для данного уровня образования, профессии, специальности или направления подготовки) и элективных (избираемых в обязательном порядке) учебных предметов, курсов, дисциплин (модулей) из перечня, предлагаемого образовательной организацией (после получения основного общего образования); на отсрочку от призыва на военную службу; на каникулы; академический отпуск, отпуск по беременности и родам, отпуск по уходу за ребенком до достижения им возраста 3 лет – в порядке, установленном законодательством для этих отпусков; на переход с платного обучения на бесплатное обучение в установленном порядке; на перевод в другую образовательную организацию, реализующую образовательную программу соответствующего уровня, в установленном порядке; на ознакомление со свидетельством о государственной регистрации, с уставом, лицензией на осуществление образовательной деятельности, со свидетельством о государственной аккредитации, с учебной документацией, другими документами, регламентирующими организацию образовательной деятельности, и др. В то же время студент обязан добросовестно осваивать образовательную программу, следовать индивидуальному учебному плану, в том числе посещать учебные

занятия, выполнять задания, данные педагогами; выполнять требования устава вуза, правил внутреннего распорядка, правил проживания в общежитиях и иных локальных нормативных актов; бережно относиться к имуществу организации, осуществляющей образовательную деятельность; выполнять другие обязанности, установленные федеральными законами и договором об образовании (при его наличии).

Акты реализации (к примеру, договор об оказании образовательных услуг) в свою очередь представляют основное средство, при помощи которого права и обязанности студента претворяются в жизнь.

Четвертая стадия. Данная стадия связана с изданием актов применения права в случае невыполнения субъектом возложенных на него обязанностей или при совершении правонарушения. Она возникает только при конфликтной ситуации и свидетельствует о невозможности обычными средствами разрешить конфликт. К примеру, за неисполнение или нарушение устава вуза, правил внутреннего распорядка, правил проживания в общежитиях и иных локальных нормативных актов по вопросам организации и осуществления образовательной деятельности к обучающимся могут быть применены меры дисциплинарного взыскания в виде замечания, выговора и отчисления. В связи с этим издается соответствующий правоприменительный акт (например, докладная записка, распоряжение декана, приказ ректора и др.).

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Раскройте социальную сущность правового регулирования общественных отношений.
2. Обозначьте группы общественных отношений, составляющих предмет правового регулирования.
3. На конкретном примере отразите отличительные особенности императивного и диспозитивного методов правового регулирования.
4. Обозначьте социальное назначение механизма правового регулирования.
5. Проанализируйте основные средства и стадии механизма правового регулирования, приведя свой пример.

Глава 19

Правомерное поведение, правонарушение и юридическая ответственность

19.1. Правовое и правомерное поведение: понятие, признаки, виды

Поведение людей в обществе может оцениваться государством с точки зрения права в качестве юридически значимого и юридически безразличного. Юридически значимое поведение субъектов выражается в категории «правовое поведение» и характеризуется особыми признаками.

Правовое поведение – это социально значимое осознанное поведение индивидуальных или коллективных субъектов, урегулированное нормами права и влекущее юридические последствия.

Специфика правового поведения отражается в основных его *признаках*:

– представляет собой социально значимое поведение различных субъектов права (индивидуальных и коллективных);

– детально регламентируется нормами права с целью обозначения границ дозволенного и запрещенного поведения;

– может быть как правомерным, так и неправомерным (правонарушение);

– влечет наступление юридических последствий (позитивного или негативного характера).

Основными ***видами правового поведения*** являются *правомерное поведение* и *правонарушение*.

Правомерное поведение характеризуется следующими *признаками*:

– является социально полезным поведением;

– отвечает интересам общества, государства и отдельных лиц;

– соответствует правовым нормам, не нарушая их;

– вызывает позитивные юридические последствия;

– гарантируется и обеспечивается государством;

– правомерному поведению присущ признак, характеризующий его субъективную сторону, которую составляют мотивы и цели, степень осознания возможных последствий поступка и внутреннее отношение к ним индивида. Субъективная сторона свидетельствует об уровне правовой культуры личности, степени ответственности лица, о его отношении к социальным и правовым ценностям.

Видовой состав правомерного поведения достаточно разнообразен:

– по субъектам *права*, осуществляющим правомерные действия, выделяется правомерное *индивидуальное* и *групповое поведение*;

– с *объективной стороны* правомерное поведение может выражаться в форме *активных действий* или *бездействия*;

– по *субъективной стороне*, т. е. мотивации субъектов различают такие виды, как:

а) *социально активное поведение субъектов* – свидетельствует о высоком уровне правовой культуры и правосознания субъекта, который обладает активной правовой позицией;

б) *законопослушное поведение* – характеризуется тем, что субъект соблюдает правовые нормы в силу уважения и знания закона, осознания его социальной значимости;

в) *маргинальное поведение (поведение на грани)* – предполагает, что субъект соблюдает правовые нормы, однако его основной мотивацией является боязнь привлечения к юридической ответственности;

г) *конформистское поведение* – субъект пассивно соблюдает правовые предписания, стремится приспособиться к окружающим, не выделяться, «делать как все» (конформизм);

д) *привычное поведение* – осуществляется в рамках сформировавшейся привычки действовать в соответствии с законом (оплата покупки в магазине, соблюдение привычных правил дорожного движения и др.).

19.2. Правонарушение: понятие, признаки, виды, юридический состав

Правонарушение – это общественно опасное, вредное виновное деяние деликтоспособного субъекта, противоречащее требованиям правовых норм и влекущее наступление юридической ответственности.

Как специфический вид правового поведения правонарушение обладает следующими *признаками*:

– правонарушение совершается в форме *деяния*, т. е. действия или бездействия;

– любое правонарушение является *общественно опасным деянием*, так как наносит вред общественным, государственным и личным отношениям;

– *противоправность деяния*, т. е. противоречие установленной норме права;

– *виновность субъекта*, совершившего деяние. Вина выражает отношение субъекта к совершенному деянию и его возможным последствиям. Ущербность в сознании и воле субъекта исключают его виновность. В связи с этим не признаются, к примеру, правонарушением деяния невменяемых, даже если они формально нарушают юридическую норму и причиняют вред. В свою очередь *невменяемость* представляет собой состояние лица, при котором оно не может осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий либо руководить ими вследствие психического заболевания или иного болезненного состояния психики. Невменяемость в уголовном праве является основанием для освобождения лица от уголовной ответственности и применения к нему принудительного лечения;

– правонарушение должно быть совершено *деликтоспособным субъектом* – физическим или юридическим лицом, который способен нести юридическую ответственность. Критери-

ями такой способности являются: а) возраст физического лица, а в отношении юридического лица – его статус; б) психическое состояние физического лица (вменяемость);

– совершение любого правонарушения должно влечь наступление *юридической ответственности* (уголовной, административной, дисциплинарной и др.).

Все правонарушения *по степени общественной опасности* можно разделить на *преступления* и *проступки*.

Преступления отличаются максимальной степенью общественной опасности (вредности) и запрещены под угрозой уголовного наказания. В Уголовном кодексе РФ (ст. 15) все преступления в зависимости от характера и степени общественной опасности подразделяются на преступления небольшой тяжести, преступления средней тяжести, тяжкие преступления и особо тяжкие преступления. Перечень преступлений в Уголовном кодексе РФ является исчерпывающим.

Проступки характеризуются меньшей степенью общественной опасности (вредности), совершаются в различных сферах общественной жизни, имеют разные объекты посягательства и правовые последствия. В связи с этим они классифицируются на *гражданско-правовые (деликты), административные, дисциплинарные, процессуальные, материальные проступки*.

Гражданско-правовые проступки (деликты) − это противоправные деяния, наносящие вред урегулированным нормами гражданского права имущественным и связанным с ними личным неимущественным отношениям. Например, неисполнение или ненадлежащее исполнение договорных обязательств, причинение имущественного ущерба и т. д.

К *административным проступкам* относятся деяния, посягающие на общественный порядок, собственность, права и свободы граждан, отношения, складывающиеся в сфере государственного управления. За совершение подобных проступков Кодексом РФ об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность. Например, нарушение правил дорожного движения, мелкое хулиганство, безбилетный проезд в общественном транспорте и др.

Дисциплинарные проступки связаны с нарушением дисциплины, т. е. установленного правом порядка деятельности опре-

деленного коллектива (трудового, учебного, воинского и др.). Например, опоздание на работу или учебу, появление на работе в нетрезвом виде и пр.

Процессуальные проступки касаются нарушения норм процессуального законодательства (уголовно-процессуального, уголовно-исполнительного, гражданско-процессуального). Например, неявка в суд, неуважительное отношение к суду и др.

Материальные проступки связаны с причинением рабочими и служащими в процессе выполнения своих профессиональных обязанностей материального ущерба своему предприятию, учреждению, организации.

Обязательные признаки правонарушения объединяет в себе абстрактная научная категория ***«юридический состав правонарушения»***. Юридический состав правонарушения является основанием для привлечения к юридической ответственности и включает четыре элемента (обязательных признака): *субъект, субъективная сторона, объект, объективная сторона*.

Субъектом правонарушения выступают как физические (граждане), так и юридические лица (организации). Физические лица могут быть субъектами всех видов правонарушений, в отличие от юридических лиц, которые не могут быть, к примеру, субъектами преступления. Физическое лицо должно обладать деликтоспособностью, т. е. быть вменяемым лицом, достигшим определенного возраста. В различных отраслях права устанавливается свой возрастной ценз привлечения к юридической ответственности: уголовная ответственность – с 16 лет (общий субъект), с 14 лет (специальный субъект) за отдельные составы преступлений; административная ответственность – с 16 лет; гражданско-правовая ответственность – с 18 лет, а в случае эмансипации или вступления в брак – с 16 лет и т. д.

Субъективная сторона правонарушения определяет вид и степень виновности нарушителя, характеризует его психическое отношение к содеянному (вину), а также мотивы и цели правонарушения. Таким образом, субъективная сторона правонарушения включает *цель, мотив, вину*.

Различают две основные *формы вины*: *умысел* и *неосторожность*. Форма вины определяется тремя моментами: во-первых, осознанием субъектом противоправности своего по-

ведения; во-вторых, предвидением вредных (опасных) последствий своего поведения; в-третьих, отношением к этим последствиям.

Умысел бывает *прямой* и *косвенный*. *Прямой умысел* выражается в осознании правонарушителем общественно опасного характера своего деяния, в предвидении общественно опасных последствий и желании их наступления.

Косвенный умысел заключается в осознании правонарушителем общественно опасного характера своего деяния, в предвидении общественно опасных последствий и сознательном их допущении. Таким образом, при косвенном умысле лицо не желает наступления общественно опасных последствий, но осознанно допускает их либо относится к их наступлению безразлично.

Неосторожность тоже бывает двух видов: *легкомыслие (самонадеянность)* и *небрежность*. *Легкомыслие* состоит в предвидении правонарушителем возможности наступления общественно опасных последствий своего деяния, соединенном с легкомысленным расчетом на их предотвращение.

Небрежность выражается в непредвидении правонарушителем возможности наступления общественно опасных последствий своего действия или бездействия, хотя по обстоятельствам дела он мог и должен был их предвидеть.

Объектом правонарушения являются общественные отношения, которым причиняется или может быть нанесен вред и которые охраняются нормами действующего законодательства.

Объективная сторона правонарушения представляет в отличие от субъективной стороны внешнее проявление правонарушения. Объективная сторона включает: *а) противоправное деяние; б) общественно вредные последствия данного деяния; в) причинную связь между деянием и наступившими последствиями.* При отсутствии такой связи деяние квалифицируется как *казус (случай)*. Казус характеризуется тем, что субъект не желал, не мог и не должен был предвидеть наступление вредных последствий (объективное вменение). Факультативными признаками объективной стороны выступают *место, способ, орудия, обстановка, время совершения правонарушения*.

19.3. Юридическая ответственность: понятие, признаки, виды, функции и цели, принципы, основания привлечения

Юридическая ответственность − это основная мера государственного принуждения, которая предусмотрена санкцией правовой нормы и применяется к субъекту за совершенное правонарушение в форме лишений личного, организационного либо имущественного характера.

Основными *признаками* правонарушения являются следующие:

– представляет собой *основную меру государственного принуждения* наряду с мерами защиты субъективных прав, мерами пресечения, мерами принудительного воспитательного воздействия и медицинского характера и др.;

– характер и объем лишений установлены в *санкции правовой нормы*;

– ответственность *связана с правонарушением*, следует за ним и обращена на правонарушителя;

– ответственность влечет *негативные последствия (лишения)* для правонарушителя – личного (лишение свободы), организационного (увольнение) либо имущественного характера (штраф);

– возложение лишений, применение государственно-принудительных мер осуществляются в ходе *правоприменительной деятельности* компетентными государственными органами в строго определенных законом порядке и формах, предусмотренных процессуальными нормами.

Виды юридической ответственности напрямую связаны с видами правонарушений. Таким образом, основными видами юридической ответственности являются:

– *уголовная ответственность* – следует за преступления, составы которых предусмотрены в особенной части Уголовного кодекса РФ. Возлагается уголовная ответственность специальным правоприменительным актом – приговором суда, определяющим соответствующую деянию меру наказания. К уголовной ответственности могут привлекаться только физические лица. В соответствии со ст. 44 Уголовного кодекса РФ определены следующие виды наказаний: штраф, лишение права занимать

определенные должности или заниматься определенной деятельностью, лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград, обязательные работы, исправительные работы, ограничение по военной службе, ограничение свободы, принудительные работы, арест, содержание в дисциплинарной воинской части, лишение свободы на определенный срок, пожизненное лишение свободы, смертная казнь (со вступлением в 1996 г. России в Совет Европы и по настоящее время на применение смертной казни наложен мораторий (запрет)).

Также наказания делятся на основные и дополнительные. Согласно ст. 45 Уголовного кодекса РФ в качестве *основных видов наказания* применяются обязательные работы, исправительные работы, ограничение по военной службе, принудительные работы, арест, содержание в дисциплинарной воинской части, лишение свободы на определенный срок, пожизненное лишение свободы, смертная казнь. В свою очередь, штраф, лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью и ограничение свободы применяются в качестве как *основных, так и дополнительных видов наказаний*. Лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград применяется только в качестве *дополнительных видов наказаний*;

– *гражданско-правовая ответственность* предусмотрена за нарушение договорных обязательств (правонарушитель в этом случае обязан возместить убытки и выплатить неустойку) или за причинение внедоговорного имущественного ущерба (правонарушитель обязан либо возместить потерпевшему утраченные доходы, либо компенсировать расходы, которые потерпевший понес в связи с восстановлением поврежденного имущества или здоровья). Гражданско-правовая ответственность имеет следующие особенности: она носит имущественный характер, предусматривает действие принципа презумпции виновности (бремя доказывания своей невиновности лежит на самом правонарушителе в отличие от уголовной ответственности);

– *административная ответственность* следует за административные проступки. К административной ответственности могут быть привлечены как физические, так и юридические ли-

ца. Кодексом РФ об административных правонарушениях предусмотрены следующие виды административных наказаний: предупреждение, административный штраф, конфискация орудия совершения или предмета административного правонарушения, лишение специального права, предоставленного физическому лицу, административный арест, административное выдворение за пределы Российской Федерации иностранного гражданина или лица без гражданства, дисквалификация, административное приостановление деятельности, обязательные работы, административный запрет на посещение мест проведения официальных спортивных соревнований в дни их проведения. Перечисленные виды наказаний также подразделяются на основные и дополнительные в соответствии с действующим административным законодательством;

– *дисциплинарная ответственность* наступает вследствие совершения дисциплинарных проступков. Дисциплинарная ответственность может применяться за нарушение служебной, учебной и воинской дисциплины. Различают следующие виды дисциплинарной ответственности: *общая* (на основании Трудового кодекса РФ) и *специальная* (на основании уставов, положений о дисциплине). К примеру, общая дисциплинарная ответственность предусмотрена нормами действующего трудового законодательства. В соответствии со ст. 192 Трудового кодекса РФ за совершение дисциплинарного проступка, т. е. неисполнение или ненадлежащее исполнение работником по его вине возложенных на него трудовых обязанностей, работодатель имеет право применить следующие дисциплинарные взыскания: замечание, выговор или увольнение по соответствующим основаниям. Федеральными законами, уставами и положениями о дисциплине для отдельных категорий работников могут быть предусмотрены также другие дисциплинарные взыскания;

– *материальная ответственность* состоит в обязанности либо работодателя возместить работнику (ст. 234–237 Трудового кодекса РФ), либо работника возместить работодателю (ст. 238–250 Трудового кодекса РФ) ущерб, причиненный в результате виновного противоправного деяния. Материальная ответственность рассматривается в качестве самостоятельного вида юридической ответственности и наступает независимо от

привлечения лица к уголовной, административной или дисциплинарной ответственности.

К ***функциям*** юридической ответственности вне зависимости от ее вида можно отнести *воспитательную, предупредительную (превентивную), восстановительную (компенсационную)* и *штрафную (карательную)*. Они связаны с реализацией важнейших задач, которые стоят перед юридической ответственностью, рассматриваемой в качестве особой меры государственного принуждения. Выполнение данных функций юридической ответственности отражается и на ее конечных ***целях***: *установление в обществе правопорядка и формирование у граждан должного уровня правосознания и правовой культуры*.

При применении мер юридической ответственности должны учитываться следующие ***принципы***, которые закреплены в нормах Конституции РФ и иного отраслевого законодательства:

– *принцип законности* – заключается в том, что ответственность возлагается: а) только компетентным органом; б) на основе норм действующего законодательства, предусматривающего конкретные меры юридической ответственности; в) только при наличии юридического факта (правонарушения), предусмотренного законом; г) по процедуре, предусмотренной процессуальными нормами;

– *принцип справедливости* – проявляется в следующей системе формальных требований: а) закон, устанавливающий ответственность или усиливающий ее, не имеет обратной силы; б) никто не может нести ответственность за деяние, которое в момент его совершения не признавалось правонарушением. Если после совершения правонарушения ответственность за него устранена или смягчена, применяется новый закон (ст. 54 Конституции РФ); в) за одно нарушение возможно лишь одно наказание (ч. 1 ст. 50 Конституции РФ). Но это не означает, что за преступление нельзя назначить и основное, и дополнительное наказание (например, лишение свободы и штраф); 5) ответственность несет тот, кто совершил правонарушение; 6) вид и мера наказания зависят от тяжести правонарушения;

– *принцип целесообразности* – предполагает строгую индивидуализацию карательных мер в зависимости не только от тяжести нарушения, но и от особенностей личности нарушите-

ля, обстоятельств совершения деяния и т. д. К примеру, в соответствии с ч. 1 ст. 75 Уголовного кодекса РФ лицо, впервые совершившее преступление небольшой или средней тяжести, может быть освобождено от уголовной ответственности, если после совершения преступления добровольно явилось с повинной, способствовало раскрытию и расследованию преступления, возместило причиненный ущерб или иным образом загладило вред, причиненный в результате преступления, и вследствие деятельного раскаяния перестало быть общественно опасным. Реализация данного принципа предполагает учет смягчающих и отягчающих вину обстоятельств;

– *принцип неотвратимости* является важнейшим принципом в условиях формирования правовой государственности в России, он означает, что любое правонарушение должно влечь за собой ответственность;

– *принцип ответственности за вину*. В зависимости от отрасли права данный принцип имеет свою специфику. Так, в уголовном праве при привлечении лица к уголовной ответственности действует *презумпция невиновности*. В соответствии со ст. 49 Конституции РФ содержание презумпции невиновности составляют следующие компоненты: во-первых, каждый обвиняемый в совершении преступления считается невиновным, пока его виновность не будет доказана в предусмотренном федеральным законом порядке и установлена вступившим в законную силу приговором суда; во-вторых, обвиняемый не обязан доказывать свою невиновность; в-третьих, неустранимые сомнения в виновности лица толкуются в пользу обвиняемого. В свою очередь, в гражданском праве действует другая презумпция – *виновности причинителя вреда*, которая предполагает, что лицо при наличии объективной стороны правонарушения предполагается виновным до тех пор, пока не докажет обратное;

– *принцип индивидуализации наказания* заключается в том, что ответственность за совершенное правонарушение виновный должен нести сам;

– *принцип равенства перед законом.* Лица, совершившие правонарушения, равны перед законом и подлежат ответственности независимо от пола, возраста, национальности, социального происхождения, имущественного и должностного положе-

ния, места жительства (например, ст. 4 Уголовного кодекса РФ). Из этого принципа есть исключение относительно лиц, обладающих иммунитетом (неприкосновенностью). Они не освобождаются от ответственности, однако в отношении них установлена более сложная процедура привлечения к ответственности (депутаты, судьи и др.).

К ***основаниям привлечения к юридической ответственности*** относят следующие обстоятельства, которые необходимы для ее наступления: 1) наличие нормы права, в соответствии с которой будет наступать юридическая ответственность (нормативное основание); 2) наличие состава правонарушения (фактическое основание); 3) вынесение акта применения права – приговора, решения суда и др. (конкретное основание).

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Соотнесите между собой понятия «правовое поведение», «правомерное поведение», «правонарушение».
2. Приведите самостоятельно конкретные примеры, характеризующие различные виды правомерного поведения.
3. Составьте схему, в которой будут отражены графически элементы состава правонарушения.
4. Охарактеризуйте особенности различных видов юридической ответственности, свой ответ аргументируйте, ссылаясь на нормы действующего отраслевого законодательства.
5. На основе анализа норм отраслевого законодательства охарактеризуйте принципы привлечения к различным видам юридической ответственности.

Глава 20

Понятие и содержание законности и правопорядка

20.1. Законность: понятие, принципы и гарантии

В современной юридической литературе законность рассматривается в двух основных аспектах: во-первых, как важнейший *принцип* правового государства, который закреплен в нормах действующего законодательства; во-вторых, в качестве особого *правового режима* жизни общества, требования которого распространяются на все сферы жизнедеятельности.

Таким образом, **законность** – это политико-правовой режим или принцип реального действия права в государстве, при котором обеспечивается неукоснительное соблюдение норм действующего законодательства всеми участниками общественных отношений (государством, государственными органами, должностными лицами, гражданами, юридическими лицами и др.).

К основным ***принципам*** законности, которые определяют ее содержание и социальное назначение, относят:

– *принцип единства законности* – заключается в том, что понимание и применение норм законодательства на всей территории государства должны быть одинаковыми;

– *принцип всеобщности и общеобязательности* законности – предполагает, что требования законности обращены ко всем субъектам общественных отношений без исключения;

– *принцип верховенства закона* – обеспечивает высшую юридическую силу закона в иерархической системе нормативных актов;

– *принцип эффективности пресечения любых правонарушений* и обеспечения неотвратимости наказания за противоправные деяния.

Объективные условия и субъективные факторы, а также специальные средства, обеспечивающие процесс реализации режима законности, составляют ***гарантии законности***.

Различают общие и специальные условия обеспечения законности. К *общим гарантиям законности* относят объективные условия общественной жизни, в которых осуществляется правовое регулирование:

– *экономические условия*, связанные с общей экономической ситуацией в государстве, приоритетами дальнейшего экономического развития, уровнем инфляции, процессом укрепления национальной валюты, уровнем занятости населения и др.;

– *политические условия*, связанные с политической стабильностью в обществе, формированием сильной государственной власти, пользующейся авторитетом всего населения страны, осуществляющей эффективную политику в различных сферах жизнедеятельности общества, что гарантирует социальную стабильность и безопасность;

– *социальные условия*, характеризующие полноту реализации гражданами своих социальных прав и свобод, что обеспечивает в итоге социальную стабильность и развитие человеческого потенциала, улучшение качества жизни граждан;

– *идеологические условия*, обусловливающие формирование такого уровня правосознания и правовой культуры граждан, который бы составлял основу не только законопослушного, но и социально активного поведения.

К *специальным гарантиям обеспечения законности* относятся юридические средства, предназначенные исключительно для обеспечения законности:

– современное состояние законодательства, его полнота, эффективность, отсутствие коррупционной составляющей и др.;

– средства выявления правонарушений, связанные с деятельностью всей системы правоохранительных органов, в частности прокуратуры, следственного комитета, полиции, судов и др.;

– средства предупреждения правонарушений, связанные с деятельностью полиции, таможенных органов и др.;

– меры защиты и восстановления нарушенных прав, устранения последствий правонарушений. Таковыми являются принудительное взыскание средств на содержание ребенка (алиментов), виндикация (принудительное изъятие имущества из чужого незаконного владения) и др.;

– меры юридической ответственности;

– развитый уровень правосознания и правовой культуры граждан;

– эффективная борьба с коррупцией и др.

20.2. Правопорядок в обществе: понятие, признаки, принципы. Основные направления укрепления правопорядка и законности в РФ

С законностью тесно связано другое правовое явление – правопорядок. Законность в данном случае выступает в качестве основного условия установления в обществе правопорядка.

Правопорядок − часть общественного порядка, представляющего основанную на праве и законности *упорядоченность* общественных отношений, которая выражается в правомерном поведении их участников. Таким образом, правопорядок «венчает» процесс действия законности, отражая качественное состояние правовой жизни в обществе.

Основными *признаками* правопорядка являются: его регламентация правовыми нормами; реальное воплощение содержания данных правовых норм в жизни, урегулированность на их основе общественных отношений; гарантированность государством.

К основным ***принципам правопорядка*** можно отнести:

– *определенность* – связана с тем, что правопорядок базируется на соблюдении правовых норм, а не социальных норм, которые формально не определены, а значит, и требования к их соблюдению являются достаточно размытыми (нормы морали, обычаи и другие социальные регуляторы);

– *системность* – проявляется в том, что правопорядок представляет собой систему правоотношений, которые основа-

ны на единой сущности и принципах права и обеспечиваются силой единой государственной власти;

– *организованность* – заключается в том, что правопорядок возникает не стихийно, а при организующей деятельности государства, его органов;

– *государственная гарантированность* – сводится к тому, что существующий правопорядок обеспечивается государством, охраняется им от различного рода правонарушений;

– *устойчивость* – проявляется в том, что возникающий на основе права и обеспечиваемый государством правопорядок должен быть достаточно стабильным и устойчивым;

– *единство* – заключается в том, что правопорядок един на территории всей страны. Все его составляющие в равной степени гарантируются государством, любые его нарушения считаются правонарушениями и пресекаются государственным принуждением.

К ***основным направлениям укрепления законности и правопорядка*** в современной России можно отнести следующие меры:

– стабилизация экономических отношений;

– улучшение качества жизни граждан;

– повышение уровня правовой активности граждан посредством формирования должного уровня правосознания и правовой культуры;

– организация правового воспитания граждан;

– обеспечение качества подготовки будущих юристов;

– совершенствование юридической практики и действующего законодательства;

– развитие институтов гражданского общества и участие их в правовой жизни общества;

– укрепление институтов демократии;

– профилактика правонарушений;

– обеспечение принципа неотвратимости наказания;

– борьба с коррупцией и др.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Соотнесите между собой категории «законность» и «правопорядок».

2. Охарактеризуйте основные принципы законности и правопорядка.

3. Изобразите схематично гарантии законности, раскрыв их содержание.

4. Предложите самостоятельные пути укрепления законности и правопорядка в РФ с учетом современного состояния проблемы.

Глава 21

Правосознание как элемент правовой культуры

21.1. Правосознание: понятие, функции, структура, классификация. Основные формы деформации правосознания

В общественной жизни человек сталкивается с различными социальными явлениями. Положительная или отрицательная оценка человеком дается при помощи его сознания. Отношение человека к правовым явлениям и ценностям, существующим в обществе и государстве, формируется при помощи его правосознания, содержание и уровень которого зависят от многих факторов.

Таким образом, **правосознание** − совокупность представлений, эмоций, чувств, взглядов, выражающих отношение людей к праву и различным правовым явлениям в общественной жизни.

К ***основным функциям правосознания*** можно отнести:

– *познавательную функцию*, которая сводится к изучению основных принципов права, норм действующего законодательства и иных элементов правовой системы общества;

– *прогностическая функция* – позволяет выстраивать прогнозы относительно развития права во всех формах его проявления, а также учитывать возможные последствия различного правового поведения;

– *регулятивная функция* – связана с тем, что само правосознание определяет поведение субъекта, воздействуя на него, отвечая за его правомерность;

– *идейно-воспитательная функция* – заключается в том, что правосознание служит основой для воспитания внутренней потребности, привычки соблюдать нормы законодательства.

Структура правосознания представлена его содержанием, включающим три компонента:

– *правовая идеология* – сколько знает субъект в целом о праве, правовых принципах, нормах действующего законодательства и т. д.;

– *психологический (эмоциональный) блок* – основу его составляют эмоции и чувства человека, которые он переживает по поводу права;

– *поведенческий (волевой) блок* – связан с осуществлением самого правового поведения человеком, которое может быть как правомерным, так и неправомерным.

Классификация правосознания осуществляется по различным основаниям.

1. По глубине и всесторонности познания права *(по уровню развития)* различают:

– *обыденное правосознание* – сводится к массовым представлениям людей, не обладающих специальными юридическими знаниями, их оценкам, эмоциям по поводу права и законности;

– *профессиональное правосознание* – складывается в ходе специальной профессиональной подготовки, а также в процессе осуществления практической юридической деятельности. Субъекты этого уровня обладают специализированными юридическими знаниями, умениями и навыками;

– *научное (теоретическое) правосознание* – оно характерно для ученых-правоведов и преподавателей юридических дисциплин, выражается в форме издания монографий, научных статей, чтения лекций.

2. По *субъектам (носителям)* правосознания различают:

– *индивидуальное правосознание* – совокупность правовых представлений каждого конкретного индивида относительно той или иной правовой ситуации, явления;

– *групповое (коллективное) правосознание* – правовые представления и чувства тех или иных социальных групп, классов, профессиональных сообществ (к примеру, правосознание

студентов конкретного вуза, пенсионеров, членов Ассоциации юристов России и т. д.);

– *общественное правосознание* – совокупность накопленных на протяжении веков человеческой цивилизацией оценок, знаний, представлений о праве, сумма достижений юридической науки (доктрины).

В современных условиях наблюдаются различные ***формы деформации***, т. е. нарушения, правосознания:

а) *правовой нигилизм* – выражает негативное, неуважительное отношение субъекта (группы) к правовым явлениям, в частности к принимаемым в государстве законам и иным нормативным актам. Формы проявления правового нигилизма могут быть различными – от негативных критических высказываний относительно современного состояния правовой системы и ее основных элементов до совершения различных правонарушений. Правовой нигилизм может проявляться через *юридический формализм, правовое невежество, правовой цинизм, правовую демагогию* и т. д.

Среди основных причин правового нигилизма называют низкий уровень правового воспитания и обучения граждан. Однако в последнее время все чаще в современной юридической литературе высказывается точка зрения, согласно которой одной из причин правового нигилизма российских граждан является утрата веры в принципы законности, неотвратимости наказания, справедливость принимаемых законов и др.;

б) *правовой идеализм (фетишизм)* – это гипертрофированное отношение к юридическим средствам, переоценка роли права, его возможностей, убежденность, что с помощью законов можно решить все социальные проблемы.

21.2. Правовая культура: понятие, элементы, виды и средства формирования

С правосознанием тесно связана такая содержательная категория, как «правовая культура». Под ***правовой культурой*** понимается качественное состояние правовой жизни общества, которое отражает уровень развития всей правовой системы и его отдельных элементов (действующего законодательства, юриди-

ческой практики, правосознания, правовой науки и образования и др.), а также степень гарантированности государством и гражданским обществом прав и свобод личности.

Содержание правовой культуры представлено основными его *элементами*:

– уровень развития правосознания общества, социальных групп, отдельной личности;

– уровень развития правовой деятельности – правотворческой, правоприменительной, научной и образовательной в сфере права;

– уровень развития всей системы юридических актов – законодательных, правоприменительных, актов реализации права, актов толкования права и др.

К видам правовой культуры можно отнести правовую культуру личности, конкретной группы и всего общества.

Основными ***средствами формирования правовой культуры*** и правосознания являются *правовое воспитание* и *правовое обучение*.

Правовое воспитание – это целенаправленная деятельность по трансляции (передаче) правовой культуры, правового опыта, правовых идеалов от одного поколения к другому. Правовое воспитание осуществляется в различных формах:

– правовое самовоспитание (самостоятельное изучение норм действующего законодательства, юридической литературы и т. д.);

– через средства массовой информации (трансляция правовых телевизионных каналов и телепередач);

– создание специализированных правовых сайтов в сети Интернет (Официальный интернет-портал правовой информации pravo.gov.ru; правовой портал «Юридическая Россия» law.edu.ru; информационно-правовой портал России bestpravo.ru и др.);

– выпуск юридической литературы и периодических изданий по проблемам права, в том числе, в рамках различных электронных библиотек (электронная библиотека издательства «Юрайт» www.biblio-online.ru; электронно-библиотечная система IPRbooks iprbookshop.ru и др.);

– подготовка и распространение различных справочных правовых систем – «Гарант», «КонсультантПлюс» и др.).

С правовым воспитанием тесно связано правовое обучение, которое реализуется на уровне дошкольного, общего, среднего и высшего профессионального образования.

Правовое обучение − это способ внешнего выражения и организации передачи теоретического правового материала объекту воспитания. С помощью правового обучения пополняются знания о праве как об основном социальном регуляторе, его нормах и принципах. Правовому обучению в определенной степени способствует правовая пропаганда с помощью средств массовой информации, включение обучающегося в юридическую практику, а также самовоспитание и самообразование.

Основной целью правового воспитания и правового обучения является формирование у личности:

– знаний о праве;

– внутреннего уважения к праву;

– умения применять правовые знания на практике;

– привычки действовать в соответствии с правовыми предписаниями.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Соотнесите между собой понятия «правосознание» и «правовая культура».

2. Изобразите схематично вопрос о содержании правосознания и правовой культуры.

3. Назовите основные причины низкого уровня правосознания и правовой культуры отдельных субъектов права, предложив пути их преодоления.

4. Подумайте, что можно считать показателями высокого уровня развития правосознания и правовой культуры российских граждан.

Глава 22

Современные правовые системы

22.1. Правовая система общества: понятие, структура, виды

Правовая система представляет собой совокупность всех *правовых явлений* в масштабах государства и общества, посредством которых осуществляется регулятивное воздействие на общественные отношения в соответствии с целями, ценностями, принципами и нормами права. Таким образом, понятием «правовая система» охватываются все положительные правовые явления, которые отражают уровень правового развития конкретного государства и общества.

Структура правовой системы включает следующие правовые явления:

– действующее законодательство конкретного государства;

– юридическую практику (деятельность судов, прокуратуры, нотариата и т. д.);

– юридическую науку;

– юридическое образование;

– правосознание и правовую культуру;

– правовую политику;

– правовую идеологию;

– правопорядок, законность, дисциплину и пр.

В юридической литературе принято различать следующие ***виды правовых систем***.

1. *Национальная правовая система* – это конкретно-историческая совокупность действующего законодательства, юридической практики, господствующей правовой идеологии и дру-

гих правовых явлений конкретного государства. В настоящее время насчитывается около 200 правовых систем современных государств.

2. *Правовая семья* – совокупность национальных правовых систем, основанная на общности исторического пути формирования права, его структуры, особенностей норм права и источников права. Исследованием правовых семей современности занимались французский ученый Р. Давид и немецкий ученый К. Цвайгерт, которые выделили англосаксонскую (общего права), романо-германскую (континентальную), обычно-традиционную, религиозные правовые семьи (мусульманскую, индусскую, иудейскую).

22.2. Характеристика основных правовых семей современности

Характеризовать современное состояние правовых семей следует через учет исторического пути формирования права, источников права, структуры права, характера правовых норм. Рассмотрим основные правовые семьи современности с учетом перечисленных особенностей.

Семья общего (англосаксонского) права включает национальные правовые системы таких государств, как Великобритания, США, Канада, Австралия, Израиль, Новая Зеландия.

История формирования права. Общее для всей Англии право возникает после ее захвата Вильгельмом I Завоевателем (1066 г.). В этот период формируется централизованная судебная система, появляются (в период правления Генриха II) королевские разъездные судьи, которые решают дела с выездом на места от имени Короны. Вырабатываемые судьями решения брались за основу другими судебными инстанциями при рассмотрении аналогичных дел (судебные прецеденты). В результате сложилась единая система прецедентов, общая для всей Англии, получившая название общее право. К XV в. наряду с общим правом стало складываться право справедливости, которое противостояло общему. Это было связано с тем, что нарождающиеся рыночные отношения не находили должного выражения в старых правовых формах, и постепенно формиро-

вался особый порядок апелляции к монарху рассмотреть дело «по совести», «по справедливости», а не по прецедентам. Такая апелляция обычно осуществлялась через лорда-канцлера, который решал вопрос о передаче жалобы королю.

Источники англосаксонского права. Наиболее важным источником англосаксонского права (с точки зрения процесса его формирования) является *судебный прецедент*. Прецеденты создаются высшими судебными инстанциями. Они имеют императивный характер, т. е. каждая судебная инстанция обязана следовать прецедентам, выработанным вышестоящим судом, а также созданным ею самой.

Другим источником англосаксонского права выступает *закон (статут)*. Законы принимаются высшими законодательными органами. Статут имеет приоритет перед прецедентом в том смысле, что может отменить его.

Древним источником англосаксонского права является *обычай*, в особенности в Англии, где отсутствует писанная Конституция. Многие вопросы парламентской процедуры, взаимоотношений высших государственных органов регулируются обычаями.

Особое место среди источников англосаксонского права занимает *юридическая доктрина (наука)*. Под английской доктриной как источником права следует понимать судебные комментарии.

Структура права. Право подразделяется на систему «прецедентного права» и «права справедливости», а позднее «статутного права (законодательства)». Право в отличие от романо-германской правовой семьи не делится на отрасли права, отсутствует деление права на частное и публичное.

Особенности норм англосаксонского права. Норма общего права носит казуистический (индивидуальный) характер, так как она представляет «модель» конкретного решения, за исключением законодательных норм.

Романо-германская правовая семья включает национальные правовые системы таких государств, как Германия, Франция, Россия, Турция и др.

История формирования права. Романо-германское право возникло в XII–XIII вв. в результате рецепции римского права

странами континентальной Европы. Важной предпосылкой рецепции римского права стало также благословение христианской церкви.

Источники романо-германского права. Важнейшим источником романо-германского права выступает *закон*, при этом особая роль отводится кодексам. Кроме законов в странах романо-германской системы принимается множество *подзаконных актов*: декреты, регламенты, инструкции, циркуляры, другие документы, издаваемые исполнительной властью. Вторым источником романо-германского права является правовой *обычай*. Третьим источником романо-германского права с определенными оговорками может быть признана *судебная практика*. Смысл этих оговорок сводится к тому, что согласно действующей доктрине нормы права могут приниматься лишь самим законодателем и уполномоченными им органами.

Структура романо-германского права. Право делится на публичное и частное, на отрасли и правовые институты.

Особенности норм романо-германского права. Нормы носят обобщенный, абстрактный характер. Вместе с тем обобщенный характер придает нормам и негативные черты: чем более общей является норма, тем труднее ее применять на практике. Возникает серьезная проблема ее конкретизации и толкования.

Мусульманская правовая семья включает национальные правовые системы таких государств, как Египет, Алжир, Иран, Ирак, Ливия, Афганистан, Судан и др.

История формирования права. Мусульманское право возникло как часть шариата (система предписаний верующим в Аллаха, шар – «путь следования», то что должны и не должны делать мусульмане), представляющего собой важнейший компонент исламской религии. История мусульманского права начинается с пророка Мухаммеда (Мухаммада), жившего в 570 (по некоторым источникам 571 г.) − 632 гг. Мухаммед от имени Аллаха адресовал некоторые основные правила поведения, нормы верующим мусульманам. Эти нормы формулировались им главным образом в публичных проповедях. Другая часть юридически значимых норм сложилась в результате жизнедеятельности, поведения Мухаммеда. В VIII–X вв. существенное влияние на развитие мусульманского права оказали исламские пра-

воведы и мусульманские судьи – кади. XIX в. знаменует принципиально новую ступень развития мусульманского права. Становление законодательства в качестве самостоятельного источника нормативного регулирования привело к постепенному вытеснению юридической доктрины, снижению ее роли, хотя в содержательном плане она продолжала оказывать определенное воздействие на правовую систему. Со второй половины XIX столетия происходит активное заимствование европейского права, в частности романо-германского, которое в настоящее время в отдельных арабских странах (например, в Турции) практически вытеснило мусульманские правовые нормы. В других странах (Алжир, Египет, Сирия и др.) мусульманское право сохранилось в отдельных сферах социальных отношений, в частности в сфере «личного статуса» мусульман.

Источники мусульманского права. Первым по значению источником мусульманского права признается *Коран* – священная книга мусульман. Внешне это книга стихов, содержащая 114 сур (глав), более 4 тыс. коротких стихотворных фрагментов, не связанных общим конструктивным замыслом, единым началом. Сами тексты датируются периодом с 610 по 631 г. и представляют собой речи и проповеди Мухаммеда, произнесенные им по различным поводам и обстоятельствам и собранные впоследствии в одно произведение.

Второй источник мусульманского права – *Сунна*, представляющий собой сборник хадисов, т. е. преданий о жизни Мухаммеда, его поведении, поступках, образе мыслей и действий. Как и Коран, Сунна содержит мало норм собственно юридических, в ней доминируют нравственно-религиозные положения.

Третьим источником мусульманского права является *иджма* – общее решение авторитетных исламских правоведов. Мухаммед считал, что мусульманская община не может ошибаться.

Четвертый источник мусульманского права – *кийяс* – обычное решение по аналогии.

К числу вторичных источников права, возникших в более поздний период развития исламских государств, можно отнести *закон* (нормативный правовой акт), который сегодня в большинстве мусульманских стран играет весьма важную роль в социальном регулировании.

Структура мусульманского права. Наличие различных ветвей в исламе обусловливает аналогичную дифференциацию в праве, объединение юридических норм вокруг тех или иных религиозных течений. Вместе с тем сохраняется и отраслевой принцип дифференциации правовых норм, хотя и с некоторыми особенностями. В частности, существует отрасль «право личного статуса», регулирующая семейные, наследственные и некоторые другие отношения; деликтное право, устанавливающее меры уголовно-правовой ответственности; муамалат, закрепляющая гражданско-правовые отношения; отрасль так называемых властных норм – сфера государственного и административного права; международное право (сийар).

Особенности норм мусульманского права. Исламские правоведы под нормой понимают правило, адресованное мусульманской общине Аллахом. Данное правило основано на религиозных догмах, на вере. Поэтому его нельзя изменить, отменить, «поправить», оно бесспорно и абсолютно, должно безусловно исполняться. В основе норм лежит обязанность, долг совершить те или иные поступки, что тоже обусловлено их религиозной природой.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Соотнесите между собой категории «правовая система», «национальная правовая система», «правовая семья».

2. Назовите и охарактеризуйте основные правовые явления, составляющие содержание правовой системы.

3. Охарактеризуйте современное состояние основных элементов российской правовой системы.

4. Составьте таблицу, в которой будут отражены главные критерии для сравнения основных правовых семей современности.

Заключение

Теория государства и права – это фундаментальная юридическая наука и важнейшая вводная обобщающая учебная дисциплина.

По содержанию и структуре данное издание соответствует федеральному государственному образовательному стандарту высшего образования по направлению подготовки 40.03.01 «Юриспруденция» (квалификация (степень) бакалавр) и программе курса «Теория государства и права». Учитывая новые требования ФГОС в части формирования компетенций, в том числе профессиональных, многие теоретические положения учебного пособия проиллюстрированы законодательным материалом, примерами из судебной практики и конкретного государственно-правового опыта различных современных государств.

Также каждая глава пособия содержит вопросы и задания для самоконтроля, многие из которых направлены на формирование конкретных теоретических знаний, практических умений и навыков. Основной целью вопросов и заданий выступает активизация самостоятельной работы студентов при изучении теории государства и права.

В настоящем учебном пособии основные теоретические положения базируются на современных разработках теоретической и практической юриспруденции, учитываются распространенные научные подходы.

Несмотря на то, что книга адресована студентам первого курса, она содержит положения, изложенные в дискуссионном ключе, что позволит сделать полезным данное издание для студентов-выпускников, осуществляющих подготовку с государственному экзамену по теории государства и права. Учебное пособие направлено на формирование таких важнейших качеств у студентов, как компетентность, профессионализм, высокий уровень правовой образованности, правовой и исследовательской активности.

Акт применения права – это правовой акт, изданный компетентным органом или должностным лицом на основании юридических фактов и норм права, определяющий права, обязанности или меру юридической ответственности конкретных лиц.

Акт толкования права (интерпретационный акт) – правовой акт, издаваемый компетентными государственными органами и содержащий результаты официального толкования.

Бюрократизм – особый стиль мышления, сознания, поведения государственных служащих, для которых свойственны предпочтение формальных аспектов своей профессиональной деятельности в ущерб ее содержательным компонентам (слепое следование букве закона, инструкции, игнорирование сути дела).

Бюрократия – способ социального управления в обществе при помощи бюрократического аппарата (чиновников), стоящего над обществом, служащие которого обладают специфическими управленческими привилегиями и осуществляют в соответствии с правовыми нормами функции управления.

Власть как социальное явление – возможность оказывать определяющее воздействие на деятельность (поведение людей) при помощи различных методов и средств (убеждения, принуждения, стимулирования, воли, авторитета, правовых средств и др.).

Внешние функции Российского государства – основные направления его деятельности, связанные с решением задач в международной политике.

Внутренние функции Российского государства – основные направления его деятельности по управлению внутренней жизнью российского общества.

Гипотеза нормы права – структурный элемент нормы права, указывающий на конкретные жизненные обстоятельства (условия), при наличии или отсутствии которых реализуется норма.

Государственная власть − основная разновидность социальной и политической власти, реализуемая особыми методами, оказывающая определенное воздействие на общество в целом посредством деятельности государственного аппарата (чиновников) и издаваемых ими юридически оформленных властных велений.

Государство – особая суверенная политическая организация публичной власти и населения на определенной территории, реализующая свою власть при помощи государственного аппарата управления и принуждения, формирующая при этом государственный бюджет за счет сбора налогов и иных обязательных платежей, обладающая своей государственной символикой и монополией на издание законов.

Гражданское общество – демократическое общество, представленное системой самостоятельных и независимых от государства общественных институтов и отношений (частная собственность, труд, предпринимательство, культура, семья, СМИ, общественные объединения, религия и др.), которые обеспечивают условия для реализации частных интересов и потребностей индивидов и их объединений в экономической, политической, социальной, культурной и духовной сферах жизнедеятельности.

Дееспособность – это способность и юридическая возможность лица своими действиями приобретать права и обязанности, осуществлять и исполнять их.

Деликтоспособность – способность нести юридическую ответственность за совершенное правонарушение.

Диспозиция нормы права – структурный элемент нормы, содержащий само правило поведения, определяя меру дозволенного и должного поведения субъектов.

Закон – нормативный акт, обладающей высшей юридической силой, принятый в особом порядке высшим представительным органом законодательной власти (парламентом) либо на референдуме и регулирующий наиболее важные и устойчивые общественные отношения.

Законность – это политико-правовой режим или принцип реального действия права в государстве, при котором обеспечивается неукоснительное соблюдение норм действующего зако-

нодательства всеми участниками общественных отношений (государством, государственными органами, должностными лицами, гражданами, юридическими лицами и др.).

Законотворчество – особый вид правотворческой деятельности, связанный с разработкой и принятием законов.

Инкорпорация – вид систематизации, в ходе которого действующие нормативные правовые акты сводятся воедино без изменения их содержания, переработки и редактирования.

Институт права − сравнительно небольшая, но устойчивая группа норм права, регулирующих определенную разновидность общественных отношений в составе отрасли или подотрасли права.

Кодификация – вид систематизации, в ходе которого происходит переработка норм права по содержанию и их систематизированное, научно обоснованное изложение в новом кодифицированном акте.

Конфедерация – временный союз суверенных государств, образуемый на основании международного договора для достижения определенных целей (военных, экономических, политических и др.).

Коррупция (от лат. *corrumpere* – растлевать, *corruptio* – подкуп, порча) – преступная деятельность в сфере политики или государственного управления, заключающаяся в использовании должностными лицами доверенных им прав и властных возможностей в целях личного обогащения (дача и получение взятки, выдвижение работников по признакам родства, землячества и в других формах).

Метод правового регулирования – совокупность приемов и способов воздействия права (правовых средств) на общественные отношения, которые являются предметом регулирования (императивный и диспозитивный).

Методы теории государства и права – совокупность способов, приемов, средств изучения государственно-правовой действительности.

Механизм (аппарат) государства – целостная иерархическая система государственных органов и государственных организаций, созданных для осуществления государственной власти и реализации различных функций государства.

Механизм правового регулирования – это совокупность всех правовых средств, используемых в целях упорядочения общественных отношений, а также содействия удовлетворению интересов субъектов права.

Монархия (лат. *monarchia* от др.-греч. μοναρχία – единовластие) – форма правления, при которой верховная государственная власть частично или полностью принадлежит одному лицу – монарху и, как правило, передается по наследству (абсолютная и ограниченная (конституционная)).

Монархия абсолютная − форма правления, при которой верховная государственная власть по закону всецело принадлежит монарху и никем и ничем не ограничена.

Монархия ограниченная (конституционная) – форма правления, при которой власть монарха ограничена деятельностью других высших государственных органов, а сами ограничения закрепляются, как правило, в конституции или иных конституционных актах (парламентская и дуалистическая).

Национальная правовая система – конкретно-историческая совокупность действующего законодательства, юридической практики, господствующей правовой идеологии и других правовых явлений конкретного государства.

Норма права – общеобязательное, формально определенное правило поведения, установленное и обеспеченное государством и обществом, направленное на урегулирование общественных отношений путем определения прав и обязанностей участников общественных отношений.

Нормативный договор – соглашение двух и более субъектов права об установлении взаимных прав и обязанностей, которому государство придает общеобязательный характер.

Нормативный правовой акт – официальный документ, принятый в особом порядке компетентными органами или должностными лицами, содержащий нормы права, рассчитанный на многократное применение и неопределенный круг лиц (закон и подзаконнный нормативный акт).

Объект правоотношения – это материальные или нематериальные блага, для достижения которых участники правоотношений используют свои субъективные права и выполняют юридические обязанности.

Объективное (позитивное) право – фактически отождествляется с официально признанным правом, действующим в пределах границ государства и получившим закрепление в законодательстве.

Орган государства (государственный орган) – базовый структурный элемент аппарата государства, состоящий из государственных служащих (чиновников), участвующих в осуществлении функций государства и наделенных для этого властными полномочиями.

Отрасль права – самое крупное подразделение системы права, представляющее собой совокупность однородных норм права, регулирующих определенную сферу общественных отношений.

Подзаконные акты – официальные акты, принятые компетентными органами или должностными лицами на основании и во исполнение закона.

Подотрасль права – совокупность норм права, которые регулируют крупную, обособленную часть общественных отношений в составе отрасли права.

Политическая партия – политическая организация, выражающая интересы тех или иных общественных классов, социальных слоев, групп, объединяющая наиболее активных их представителей с целью завоевания и (или) удержания власти.

Политическая система общества – совокупность государственных и негосударственных институтов, участвующих в осуществлении политической (государственной) власти и управлении обществом.

Политический (государственный) режим – это элемент формы государства, представляющий собой совокупность способов и методов осуществления политической власти государством (демократические и антидемократические).

Право – это система общеобязательных, формально определенных, справедливых правил поведения (правовых норм), выражающих меру свободы человека, гарантированных государством посредством возможности их обеспечения с помощью государственного принуждения.

Правовая доктрина – признанные государством в качестве общеобязательных некоторые принципы и нормы поведе-

ния, изложенные в трудах наиболее авторитетных ученых-юристов и практиков по какой-либо правовой проблеме.

Правовая культура – это качественное состояние правовой жизни общества, которое отражает уровень развития всей правовой системы и его отдельных элементов (действующего законодательства, юридической практики, правосознания, правовой науки и образования и др.), а также степень гарантированности государством и гражданским обществом прав и свобод личности.

Правовая семья – это совокупность национальных правовых систем, основанная на общности исторического пути формирования права, его структуры, особенностей норм права и источников права.

Правовая система – совокупность всех правовых явлений в масштабах государства и общества, посредством которых осуществляется регулятивное воздействие на общественные отношения в соответствии с целями, ценностями, принципами и нормами права (национальная правовая система и правовая семья).

Правовое государство – это демократическое государство, организация и деятельность которого основаны на праве и которое создает условия для наиболее полного обеспечения прав и свобод человека и гражданина.

Правовое поведение – это социально значимое осознанное поведение индивидуальных или коллективных субъектов, урегулированное нормами права и влекущее юридические последствия (правомерное поведение, правонарушение).

Правовое регулирование – регулирование общественных отношений (поведения людей) с помощью норм права и других правовых средств, которые в совокупности образуют своеобразный механизм правового регулирования.

Правовой обычай – это устойчивое, сложившиеся в результате многократного применения правило поведения людей в обществе, которое санкционировано государством и соблюдение которого гарантируется государственным принуждением.

Правомерное поведение – это социально полезное поведение субъектов, отвечающее интересам общества, государства и отдельных лиц, соответствующее правовым нормам и вызы-

вающее позитивные юридические последствия (социально активное, законопослушное, маргинальное, привычное, конформистское).

Правонарушение – это общественно опасное, вредное виновное деяние деликтоспособного субъекта, противоречащее требованиям правовых норм и влекущее наступление юридической ответственности (преступления и проступки).

Правоотношение – это возникающая на основе норм права общественная связь по поводу определенного объекта, участники которой имеют субъективные права и юридические обязанности, обеспеченные государством.

Правопорядок − часть общественного порядка, представляющего основанную на праве и законности упорядоченность общественных отношений, которая выражается в правомерном поведении их участников.

Правосознание − совокупность представлений, эмоций, чувств, взглядов, выражающих отношение людей к праву и различным правовым явлениям в общественной жизни.

Правоспособность – это способность (возможность) лица иметь субъективные права и юридические обязанности.

Правотворчество – это вид управленческой деятельности государства, связанный с разработкой, принятием, изменением либо отменой нормативных актов.

Предмет правового регулирования – это общественные отношения, находящиеся в сфере правового воздействия.

Применение права как особая форма реализации права − это властная деятельность компетентных органов и должностных лиц по подготовке и принятию индивидуального решения по юридическому делу на основе юридических фактов и конкретных правовых норм.

Принципы организации и деятельности государственного аппарата – это основополагающие идеи и требования, лежащие в основе формирования и функционирования государственного аппарата.

Пробел в праве – это отсутствие в действующем законодательстве нормы права, необходимой для разрешения вопроса, требующего правового регулирования.

Реализация права − осуществление юридически закрепленных и гарантированных государством возможностей, пре-

творение их в жизнь путем правомерного поведения субъектов общественных отношений (физических лиц, юридических лиц, должностных лиц и др.).

Республика (лат. *res publica* – общее дело) – форма правления, при которой все высшие органы государственной власти, в том числе глава государства, избираются населением на определенный срок (президентская, парламентская, президентско-парламентская (смешанная)).

Санкция нормы права – структурный элемент нормы, который указывает на неблагоприятные последствия, возникающие в результате нарушения диспозиции правовой нормы, которые определяют вид и меру юридической ответственности.

Сделкоспособность – способность (возможность) лично, своими действиями совершать гражданско-правовые сделки.

Система законодательства – внешнее выражение права (форма), представляющее собой иерархическую систему всех действующих в государстве нормативных правовых актов.

Система права – внутреннее строение (структура) права, отражающее объединение и разграничение норм права на отрасли, подотрасли, институты, субинституты права.

Систематизация нормативных правовых актов – это процесс по упорядочению и приведению в единую систему действующих нормативных правовых актов с целью их доступности, лучшей обозримости и эффективного применения (учет, инкорпорация, кодификация).

Содружество – организационное объединение суверенных государств на основе межгосударственного договора, характеризуемых наличием общих признаков (общие черты в экономике, языковое единство, сходство в правовой системе, культуре, религии и др.), созданное для решения различных задач.

Сообщество − объединение суверенных государств на основе межгосударственного договора с целью достижения конкретных глобальных целей, например, в сфере экономики (упрощение таможенных, визовых процедур и др., что способствует в итоге выравниванию экономического и научно-технического потенциала государств).

Социальные нормы – это правила поведения, с помощью которых регулируются отношения между людьми в обществе (нормы морали, обычаи, традиции, правовые и иные нормы).

Способы правового регулирования – элементарный прием воздействия права (правовых средств) на общественные отношения.

Структура нормы права – это идеальная логическая конструкция, охватывающая совокупность составляющих ее элементов, отражающих особенности внутреннего ее строения (гипотеза, диспозиция, санкция).

Субинститут права – это упорядоченная совокупность норм права, регулирующих конкретную разновидность общественных отношений в составе определенного института права.

Субъективное право – право, возникающее на основе объективного права и связанное с конкретными правами, которые принадлежат каждому субъекту в отдельности.

Субъективное право как элемент содержания правоотношения − это предусмотренная в норме права для управомоченного лица в целях удовлетворения его интересов мера возможного поведения, обеспеченная юридическими обязанностями других лиц.

Субъекты правоотношения − индивиды или организации, которые на основании правовых норм могут быть участниками правоотношений, т. е. носителями субъективных прав и юридических обязанностей.

Судебный прецедент – основной источник права в англосаксонской правовой семье, представляющий собой решение суда по конкретному делу, которое берется за основу при разрешении аналогичных дел.

Сущность государства – то, что отражает его социальное назначение в обществе с учетом того, чьи интересы оно выражает (классовая и общесоциальная).

Сущность права – устойчивая качественная характеристика, которая раскрывает социальную природу и назначение права в обществе, указывая на то, чьи интересы воплощает право (классовая и общесоциальная).

Теория государства и права − фундаментальная общественная теоретическая обобщающая юридическая наука, предметом познания которой выступают наиболее важные и общие элементы, явления государственно-правовой действительности, закономерности и факторы ее становления и развития.

Технические нормы − это правила, регулирующие поведение людей по отношению к предметам природы, орудиям труда и техническим средствам (химические, физиологические, биологические, климатические, технологические, технико-юридические).

Тип правового регулирования – это определенное сочетание способов правового регулирования (дозволения, обязывания и запрета).

Типология (классификация) государств − совокупность существенных признаков государства, позволяющих отнести его к определенной группе государств в соответствии с тем или иным критерием.

Толкование права – это интеллектуально-волевая деятельность субъектов по установлению истинного содержания правовых норм (уяснение и разъяснение) в целях их правильного, точного и единообразного понимания и применения.

Унитарное государство − это простое, единое, цельное государство, территория которого состоит из административно-территориальных единиц (областей, провинций, краев, воеводств и др.), которые подчиняются центральным органам власти и признаками государственного суверенитета не обладают.

Федеративное государство (федерация) − сложное союзное государство, территория которого делится на субъекты (республики, штаты, земли, кантоны и др.), являющиеся государственными образованиями, обладающими относительным суверенитетом.

Форма (источник) права – это документальное закрепление норм права с целью придания им общеобязательного и юридического значения в действующем законодательстве государства.

Форма государства – способ организации политической власти, охватывающий собой форму правления, форму государственного (территориального) устройства, политический (государственный) режим.

Форма государственного (территориального) устройства – это элемент формы государства, представляющий собой территориальную организацию государственной власти, соотношение государства как целого с его составными частями (унитарная и федеративная).

Форма государственного правления – элемент формы государства, представляющий структуру высших органов государственной власти, порядок их образования и распределения компетенции между ними (монархия и республика).

Функции государства – это основные направления его деятельности, связанные с разрешением задач, стоящих перед государством.

Функции права – социальное назначение права и вытекающие из этого назначения способы, пути воздействия права на общественные отношения.

Функции теории государства и права – это основные задачи, стоящие перед теоретико-правовой наукой в процессе изучения государства и права.

Юридическая обязанность как элемент содержания правоотношения – мера должного поведения обязанного лица с целью удовлетворения субъективного права, обеспеченная возможностью государственного принуждения.

Юридическая ответственность − это основная мера государственного принуждения, которая предусмотрена санкцией правовой нормы и применяется к субъекту за совершенное правонарушение в форме лишений личного, организационного либо имущественного характера (уголовная, административная, гражданско-правовая, материальная, дисциплинарная и др.).

Юридическая техника – это совокупность правил, средств и приемов разработки, оформления, систематизации нормативных правовых актов в целях их ясности, понятности и эффективности (повышения их качества).

Юридический факт − конкретное жизненное обстоятельство, с наступлением которого норма права связывает возникновение, изменение, прекращение правоотношений (события и деяния).

Библиографический список

Основная литература

1. *Графский В. Г.* Всеобщая история права и государства: учебник для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция». 3-е изд., доп. М.: Норма; ИНФРА-М, 2017. 816 с.

2. *Лукьянова Е. Г.* Теория права и государства. Введение в естественно-правовой курс: учеб. пособие для студентов вузов, обучающихся по направлению «Юриспруденция» и специальности «Юриспруденция». М.: Норма; ИНФРА-М, 2017. 208 с.

3. *Любашиц В. Я., Мордовцев А. Ю., Мамычев А. Ю.* Теория государства и права: учеб. пособие. 3-е изд., доп. и перераб. М.: РИОР; ИНФРА-М, 2015. 526 с.

4. *Малько А. В., Саломатин А. Ю.* Теория государства и права: учебное пособие для студентов вузов, обучающихся по направлению «Юриспруденция». 3-е изд. М.: РИОР; ИНФРА-М, 2015. 213 с.

5. *Марченко М. Н., Дерябина Е. М.* Теория государства и права: учебник для бакалавров. М.: Проспект, 2016. 432 с.

6. *Морозова Л. А.* Теория государства и права: учебник. 5-е изд., перераб. и доп. М.: Норма; ИНФРА-М, 2017. 464 с.

7. *Нерсесянц В. С.* Общая теория права и государства: учебник для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция». М.: Норма; ИНФРА-М, 2015. 560 с.

8. *Перевалов В. Д.* Теория государства и права: учебник и практикум для прикладного бакалавриата. 5-е изд., перераб. и доп. М.: Юрайт, 2016. 341 с.

9. *Рассказов Л. П.* Теория государства и права: учебник для студентов вузов, обучающихся по направлению «Юриспруденция» и специальности «Юриспруденция». 7-е изд. М.: РИОР; ИНФРА-М, 2016. 475 с.

10. *Сафронова Е. В., Кузубова А. Ю., Соловьева Л. Л.* Теория государства и права. Практикум: учеб. пособие. М.: РИОР; ИНФРА-М, 2016. 195 с.

11. *Старков О. В., Упоров И. В.* Теория государства и права: учебник. 4-е изд. М.: Дашков и К°, 2015. 372 с.

12. *Теория* государства и права: курс лекций: учебник для студентов вузов, обучающихся по специальности и направлению подготовки «Юриспруденция» / [А. А. Воротников и др.; ред.: Н. И. Матузов, А. В. Малько. 3-е изд., перераб. и доп. М.: Норма; ИНФРА-М, 2016. 640 с.

13. *Теория* государства и права: учебник для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция» / С. С. Алексеев [и др.]; отв. ред. В. Д. Перевалов. 4-е изд., перераб. и доп. М.: Норма; ИНФРА-М, 2017. 496 с.

14. *Теория* государства и права: учебник для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция» / А. В. Малько [и др.]; отв. ред. А. В. Малько. 4-е изд., стер. М.: КноРус, 2016. 400 с.

Дополнительная литература

1. *Алексеева Т. Ю., Кузнецова И. А.* Функции правовой культуры во взаимосвязи с общественной жизнью и элементами правовой культуры // Вестник Башкирского института социальных технологий. 2014. № 2. С. 67–71.

2. *Бошно С. В.* Актуальные вопросы экспертно-правового обеспечения законодательного процесса: федеральный и региональный аспекты в Государственной Думе // Право и современные государства. 2017. № 1. С. 9–14.

3. *Бошно С. В.* Порядок формирования Совета Федерации: предлагаемые подходы к наделению полномочиями // Право и современные государства. 2016. № 6. С. 20–26.

4. *Бошно С. В.* Теория государства и права: учебник. М.: Издательские технологии, 2016.

5. *Ваньков А. В.* Кодификация статутного права и нормативных правовых актов исполнительной власти в США: сущность и процедуры // Юридическая наука. 2016. № 1. С. 4–11.

6. *Гельман В. Я.* Авторитарная модернизация в России – миссия невыполнима? // Мир России: социология, этнология. 2017. Т. 26, № 2. С. 38–61.

7. *Евсиков К. С., Спиридонов А. А.* К вопросу о конституционно-правовых основах гражданского общества в РФ // Известия Тульского государственного университета. Экономические и юридические науки. 2017. № 4. С. 6–8.

8. *Лемеш К. И.* Влияние решений Европейского Суда по правам человека на правовую систему Российской Федерации // Современные научные исследования и разработки. 2017. № 3(11). С. 139–142.

9. *Малько А. В., Трофимов В. В.* Правовая жизнь общества как объект теории права: к постановке проблемы // Государство и право. 2017. № 5. С. 39–50.

10. *Мандрыка Н. Н.* Особенности системы сдержек и противовесов в республиках с разными формами правления // Российский судья. 2016. № 2. С. 32–36.

11. *Перевалов В. Д.* Проблемы формирования социально-правового государства в России // Право и государство. 2016. № 2(71). С. 15–23.

12. *Попов В. В., Астахова И. А.* Система права и система законодательства: проблема толкования объективности системы права // Вестник Волгоградской академии МВД России. 2016. № 4(39). С. 16–21.

Учебное издание

Колоткина Оксана Анатольевна
Ягофарова Инара Дамировна

ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

Учебное пособие

Редактор и корректор *И. П. Зорина*

Компьютерная верстка *И. В. Засухиной*

Поз. 90. Подписано в печать 04.12.2017.
Формат 60 × 84 1/16. Бумага офсетная. Печать плоская.
Уч.-изд. л. 10,0. Усл. печ. л. 12,6. Печ. л. 13,5. Заказ 749. Тираж 108 экз.
Издательство Уральского государственного экономического университета
620144, г. Екатеринбург, ул. 8 Марта/Народной Воли, 62/45

Отпечатано с готового оригинал-макета в подразделении оперативной полиграфии
Уральского государственного экономического университета

УРАЛЬСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ
ЭКОНОМИЧЕСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ