

А.А. ИВАНОВ

**ТЕОРИЯ  
ГОСУДАРСТВА  
И  
ПРАВА**

ВТОРОЕ ИЗДАНИЕ

---

## ОТ АВТОРА

Государство и право — взаимообуславливающие явления общественной жизни, необходимые элементы человеческой культуры, прошедшие длительный и противоречивый эволюционный процесс. Наиболее общие вопросы их функционирования и перспективы дальнейшего совершенствования исследуются теорией государства и права.

Теория государства и права связывает воедино теоретические и прикладные отрасли знаний не только юридических, но и иных общественных наук. Она является юридической наукой, объединяющей важнейшие теоретико-методологические аспекты государственно-правовой действительности. Именно с теории государства и права начинается изучение всей юриспруденции. Ее категории и понятия, синтезируя опыт отраслевых правовых наук, направлены на обеспечение успешной практической деятельности юриста.

Материал данного курса опирается на работы, содержащие наиболее значимые, с точки зрения теоретико-правовых знаний, исследования. Поэтому его можно рассматривать как концентрированное выражение общетеоретических представлений о государственно-правовых явлениях.

Следует обратить внимание на то, что данное издание не может выступать самостоятельным и тем более единственным источником знаний о теории государства и права. Оно служит дополнением к одному из базовых учебников или учебных пособий из предложенного в конце данного издания списка. Кроме того, нельзя забывать о том, что теория государства и права — не застывшая совокупность знаний, а постоянно развивающаяся общественная наука, поэтому немаловажное значение имеют специальные публикации в таких изданиях, как «Государство и право», «Правоведение», «Журнал российского права», «Закон и право», «Право и политика», «Юрист» и др.

Результатом освоения курса должно стать прочное овладение структурами обучающимися понятийным и категориальным аппаратом теории государства и права, получение навыков и умение «чтения», толкования и применения законов и других нормативно-правовых актов, правильно квалифицировать юридические факты и

обстоятельства, умение ориентироваться в основных проблемах современного государства и права, основных политико-правовых доктринах. Обучающиеся должны выработать высокий уровень правового сознания и культуры, стойкий стереотип уважения к праву, закону, нетерпимость к их нарушению. Именно в этом состоит *универсальный и фундаментальный характер теории государства и права* как науки и учебной дисциплины и ее средств и приемов познания окружающего нас мира.

Таким образом, теория государства и права как наука и учебная дисциплина содержит значительный созидательный потенциал, на раскрытие и реализацию некоторых аспектов которого направлено данное издание.

В данном учебном пособии темы 5, 6 написаны совместно с кандидатом исторических наук *Ю.А. Нансо*.

---

# РАЗДЕЛ I

## ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА КАК НАУКА И УЧЕБНАЯ ДИСЦИПЛИНА

«Государство есть наиболее совершенная и наиболее всеобъемлющая форма человеческого общежития, а право есть тот порядок, по которому должна происходить жизнь государственного общежития».

*В.М. Хвостов*

### ТЕМА 1

#### Предмет и методология теории государства и права

**План:** 1. Понятие и предмет теории государства и права. 2. Функции теории государства и права. 3. Методология теории государства и права. 4. Место теории государства и права среди иных наук. 5. Система курса теории государства и права.

#### 1. Понятие и предмет теории государства и права

Предметом изучения общей теории государства и права выступают основные закономерности возникновения, функционирования и развития государства и права как социальных образований, их сущности и структуры, основных элементов, принципов и институтов, их место и роль в общественной жизни.

Теория государства и права вооружает всесторонними знаниями о сущности и об особенностях современного человеческого общества, проживающего в рамках государственных и правовых границ. Не случайно ее предмет органично складывается из двух по сути самостоятельных наук — теории государства и теории права<sup>1</sup>.

*Теория государства (государствоведение)* изучает вопросы, связанные с сущностью, происхождением и функционированием государства и его важнейших органов и институтов. Познание этого раздела науки позволит понять: что такое государство; из каких компонентов оно складывается и каких видов бывает; есть ли раз-

---

<sup>1</sup> Еще в начале 1960-х годов отмечалось, что теория социалистического государства уже выделилась в самостоятельную научную дисциплину.

ница между понятиями «государство» и «страна»; что такое суверенитет государства и суверенитет народа; для чего нужны партии; как государство может служить «ночным сторожем»; зачем государству налоги; чем тоталитарное государство отличается от авторитарного; что такое муниципальная власть и др.

*Общая теория права* в систематизированном виде сводит воедино все общезначимые, повторяющиеся в отраслевых юридических науках положения важнейших правовых институтов, элементов и явлений в целях дальнейшего познания их сущности и их совершенствования. При этом изучение теории права показывает, что не всякий закон может соответствовать представлениям о праве; что само право может иметь частные и публичные начала; что законность и целесообразность отличаются друг от друга, как и содержание правового и общественного порядка, системы права и правовой системы и др. Познание права открывает, что «правовая семья» — это не близкие родственники, живущие по установленным в доме законам, а объединение сходных признаков юридического механизма различных стран; что «диспозиция» — это не только размещение войск на поле боя, а часть юридической нормы, говорящая о конкретных правах и обязанностях; что санкции бывают и поощрительными; что такое правовые функции, презумпции и фикции; чем инкорпорация отличается от консолидации; из каких «деталей» состоит юридическая техника; как различить «дух» и «букву» закона и т.д.

Предметом теории государства и права являются важнейшие особенности фундаментальных (основных) государственно-правовых явлений, т.е. то, на чем государство и право основываются, из чего состоят (складываются). К ним, в частности, относятся понятия «государство» и «право» и детализация их признаков, сущность, типы, формы и функции государства и права, особенности механизмов государства и правового регулирования, юридические факты и правоотношения, система права, система законодательства и система государственных органов, другие первоначальные элементы того, из чего складывается юриспруденция.

Таким образом, *теория государства и права* — это система знаний о наиболее общих закономерностях государства и права, о возникновении, сущности, функционировании и развитии государственно-правовых явлений, служащая методологическим основанием для развития отраслевых и прикладных юридических наук.

Теория государства и права постоянно развивается. Прежние установки постепенно подвергаются переосмыслению и наполняются новым, более прогрессивным содержанием, соответствующим уровню развития социально-политических, экономических и других

условий человеческого общежития, доминирующих политико-правовых взглядов и т.д. Вместе с тем, множество базовых категорий юриспруденции остается неизменным. Поэтому немаловажное значение при освоении курса теории государства и права имеет ее *категориально-понятийный аппарат*, т.е. система общенаучных (философских, социологических, психологических, политологических, культурологических и иных) и частно-научных (специально-юридических) категорий и понятий, образующих главный и исходный компонент познавательного инструментария теории государства и права.

Вообще вся наука юриспруденции строится на определениях — *дефинициях* (лат. «точное указание») — кратких, сжатых понятиях (например, «норма права — это общеобязательное, формально-определенное, структурно-организованное, государственно-властное веление, регулирующее общественное отношение»).

*Правовые категории* — это узловые, наиболее общие и абстрактные понятия. Выделяются правовые понятия, которыми оперируют юридическая наука, законодательство и юридическая практика. Правовые категории и понятия отражают самые существенные и глубинные свойства изучаемых явлений. Именно на их знании и оперировании ими основываются все остальные юридические отраслевые дисциплины. Например, теория государства и права знает понятие «юридическая ответственность», которое является общей категорией для уголовного права (уголовная ответственность), административного права (административная ответственность), гражданского права (гражданско-правовая ответственность) и др.

*Оценочные понятия и признаки* — это выраженные в нормах права положения (предписания), в которых закрепляются наиболее общие свойства, признаки, связи, качества и отношения разнообразных предметов, явлений, действий, процессов, детально не разъясняемых законодателем. Они конкретизируются путем оценки в процессе применения права и позволяют осуществлять в пределах зафиксированной в них общности индивидуальную поднормативную регламентацию общественных отношений (например, «доходы, необходимые для сохранения здоровья человека и обеспечения его жизнедеятельности», «некорректные сравнения рекламируемого товара», «общепринятые нормы гуманности и морали», «значительный ущерб», «систематическое употребление спиртных напитков», «реквизиция», «ненадлежащее исполнение работником своих обязанностей», «особая жестокость», «достаточный срок» и др.).

Теория государства и права черпает богатый эмпирический материал из отраслевых юридических наук и в значительной степени разрешает их наиболее общие методологические проблемы, высту-

пает базовой, фундаментальной дисциплиной: вырабатывает основные понятия и категории путем обобщения знаний отдельных дисциплин, систематизирует эти знания. Ее категории и понятия, синтезируя опыт отраслевых правовых наук, направлены на обеспечение успешной практической деятельности юриста.

## 2. Функции теории государства и права

В системе знаний о сущности и закономерностях общественного развития теория государства и права имеет строго определенное назначение и для юридических наук является направляющей, так как формирует магистральные направления их исследования и практической реализации. Эта роль выражается в следующих ее функциях:

- *онтологическая* функция (сущностная, т.е. это функция познания сущности государственно-правовых явлений, познания предмета юриспруденции. Содержанием этой функции являются поиск и исследование информации о существующих государственно-правовых явлениях, их анализ и систематизация);
- *гносеологическая* функция (теоретико-познавательное направление теории государства и права, заключающееся в постоянном изучении сущности, содержания и форм явлений государственного и правового порядка);
- *прогностическая* функция состоит в выработке перспективных научных прогнозов, гипотез о дальнейшем развитии государства и права, предсказании грядущих их проблем;
- *идеологическая* функция выражается в том, что теория государства и права, закрепляя в своих положениях наиболее актуальные и значимые аспекты правового развития современного общества, указывает всем важнейшие парадигмы его развития, проводит в жизнь гуманистические начала, обосновывает роль правосознания и правовой культуры;
- *аксиологическая* функция заключается в исследовании теорией государства и права ценности и значимости тех или иных государственных и правовых явлений в целях обоснования их необходимости и значимости для общественной жизни;
- *воспитательная* функция теории государства и права состоит в том, что она, с точки зрения некоей модели (идеала, стандарта), концентрируя в себе все начала юриспруденции и, по сути, открывая ее мир, формирует основы юридического мировоззрения;
- *методологическая* функция теории государства и права состоит в том, что она является основой, фундаментом для иных юридических наук: разрабатывает методологию познания государственно-правовых явлений, основные понятия, категории и концепции права, которыми оперируют остальные отраслевые и специаль-

ные (прикладные) юридические науки, а также определяет магистральные направления их исследований;

- *прикладная* функция состоит в выработке практических рекомендаций по совершенствованию деятельности различных субъектов в государственно-правовой сфере;
- *эвристическая* функция (открытие новых закономерностей в развитии государства и права, их форм и методов воздействия на общество и складывающиеся в нем отношения).

### 3. Методология теории государства и права

Методологией теории государства и права называется совокупность приемов и способов, с помощью которых она изучает окружающую действительность.

Различают *общие* (универсальные, общенаучные, философские) *методы*, присущие всем наукам, отраслям знаний и учебным дисциплинам, так как в их основе лежат наиболее общие законы познания развития природы, общества и мышления, и *частные* методы (их применяет какая-либо одна наука), либо совокупность наук и *специальные* методы. Совокупность методов и приемов научного исследования и есть методология общей теории государства и права.

К *общенаучным* методам можно отнести идеалистический (метафизика) и материалистический (диалектика) методы познания:

- в рамках *метафизики* государство и право рассматриваются как самодовлеющие явления, которые существуют независимо от воли человека, явления постоянные и неизменные; их происхождение и существование связывается либо с объективным разумом, либо с сознанием человека, его переживаниями и осознанными усилиями. При этом в представлениях о развитии и существовании государства и права преобладают не внешние (объективные) факторы, а некие внутренние духовные начала;
- *диалектика* (греч. — искусство вести беседу) является наукой о наиболее общих законах развития природы, общества и мышления, об общих законах бытия и познания. При таком доминирующем в отечественном научно-исследовательском подходе государственно-правовые явления окружающей жизни изучаются в своем развитии, динамике, в теснейшем взаимодействии с иными факторами общественного бытия — экономикой, политикой, культурой и др.

Основными законами диалектики, которые полностью проявляют себя в государственно-правовой сфере, являются: единство и борьба противоположностей (вся история развития государства и права буквально пронизана этой борьбой); переход от количественных изменений к качественным и закон «отрицания-отрицания». Теория государства и права оперирует также категориями диалектики — наиболее общими познавательными структурами, которые



показывают противоречивость, изменчивость и связь всего сущего (форма и содержание, сущность и явление, необходимость и случайность, возможность и действительность, единичное, особенное и общее и т.д.).

В последнее время усиливаются позиции сторонников мнения о том, что нельзя управлять всеми социальными процессами, так как отдельные процессы благополучно протекают без вмешательства государства на основе саморегуляции и практически не нуждаются во внешнем управляющем воздействии. Поэтому правовая наука должна изучать не только закономерности, но и случайности социальных процессов. Следовательно, наряду с метафизикой и диалектикой как важнейшими методами познания действительности необходимо предусматривать и *синергетику* — науку о самоорганизующихся сложных социальных процессах. К таким сложным явлениям относятся не только собственно системы в сфере существования права (например, правовая система), но и иные так или иначе взаимодействующие с ним — политическая, экономическая системы, а также сами государство и право в целом.

К *частно-научным* методам исследования государственно-правовых явлений относятся:

- *формально-юридический* (догматический) метод, который применяется для изучения права как такового, как единственного в своем роде феномена, поэтому оно исследуется в отрыве от всех иных явлений, обособленно. Право не сравнивается и не сопоставляется ни с экономической, ни с политикой, ни с моралью, ни с этикой, государственно-правовые элементы (их структуры, взаимосвязи, сущность) изучаются для выработки «чистой» конструкции;

- *терминологический метод исследования* — это оперирование базовыми и периферийными понятиями тех или иных государственно-правовых проблем, исследование государственно-правовых явлений через анализ закрепленных в науке понятий и дефиниций;

- *сравнительно-правовой* метод заключается в сопоставлении определенных государственно-правовых институтов, правовых явлений и процессов тех или иных стран и правовых систем, в целях выявления сходства или различия между ними для наиболее оптимального варианта их выражения. Можно сравнивать правовые системы, отрасли права, сходные (одноименные) правовые институты и нормы. Главное требование — сравниваемые явления должны быть сопоставимы. Высокая востребованность сравнительно-правового метода вызвала появление самостоятельной науки сравнительного правоведения (компаративистики);

- *конкретно-социологический* метод — это учет социальных факторов при изучении государства и права; выявление мнения общественности по поводу тех или иных аспектов государства и

права; исследование государственно-правовой жизни на основе фактических данных путем анализа статистических данных, опросов населения, правовых экспериментов, интервьюирования, анкетирования, телефонных опросов, наблюдения. Именно исследование правовой практики с помощью конкретно-социологических приемов в значительной мере позволяет судить об эффективности вновь вводимых и существующих государственно-правовых институтов. В последнее время на этой почве возникло самостоятельное направление юридической науки — социология права;

- метод *правового моделирования* служит для создания чистой (теоретической) идеи необходимой юридической нормы (для чего создается и как будет выглядеть, каким образом взаимодействовать с другими нормами); это представление модели, идеала;

- *историко-сравнительный метод теории государства и права* заключается в исследовании закономерностей возникновения и развития, а также сравнения государственных и правовых институтов в различные периоды исторического развития (синхронное, асинхронное, диахронное сравнение);

- *логические* методы используют средства и способы логического изучения и объяснения права. Основаны они на законах формальной логики и исходят из того, что право — это формально-определенная, стройная система, а всякая норма права — это законченное суждение.

Законами логики, без которых юридические научные исследования не могут обойтись, являются: *закон тождества* (всякая мысль в процессе рассуждения должна оставаться тождественной самой себе); *закон противоречия/непротиворечивости* (два противоположных суждения не могут быть одновременно истинными — одно из них ложно); *закон исключения третьего* (из двух противоречащих друг другу суждений одно обязательно истинно); *закон достаточного основания* (всякая истинная мысль должна иметь достаточное основание).

Видами логического метода являются анализ, синтез, индукция и дедукция:

- *анализ* — это разделение целого на составные элементы (выявление структуры государственного аппарата, деление системы права на отрасли, установление взаимосвязей и особенностей; анализ юридических документов (контент-анализ, т.е. выделение и детальное изучение их основных элементов);

- *синтез* — это обобщение полученных данных и создание цельной картины;

- *индукция* — это исследование от частного к общему; формирование картины отдельных свойств государства и права. Например, на основании определенной нормы права можно уяснить структуру и построение всего законодательства как совокупности

юридических норм; путем выявления признаков конкретного государственного органа можно понять, что механизм государства — это совокупность государственных органов, выполняющих определенные государственные функции, и т.д.;

- *дедукция* — это суждение от общего к частному (например, от конкретной отрасли права к специфике ее правовой нормы).

К *специальным методам* можно отнести социально-психологический, математический, кибернетический, статистический и др. Например, кибернетический метод теории государства и права используется для автоматизированной обработки, хранения и поиска правовой информации.

#### **4. Место теории государства и права среди иных юридических наук**

Государство и право — настолько сложные и разносторонние явления, что исследуются множеством специальных наук и изучаются многими учебными дисциплинами.

Систему юридических наук принято делить на три большие группы, которые в своей совокупности и составляют правоведение. Это:

- 1) *теоретико-исторические науки* (теория государства и права, история государства и права, история политических правовых учений);

- 2) *отраслевые юридические науки* (конституционное право, уголовное право, административное право, гражданское право, таможенное право, семейное право, земельное право, международное право, налоговое право, финансовое право, гражданско-процессуальное право, уголовно-процессуальное право и др.);

- 3) *прикладные (специальные) юридические науки*, непосредственно осуществляющие применение теоретических знаний различных других наук (математики, химии, психологии) для решения практических правовых задач (криминалистика, судебная медицина, судебная психиатрия, судебная бухгалтерия, правовая статистика, юридическая психология и др.).

Науки, изучающие *международные аспекты права*, — международное частное и публичное право, морское право, космическое право, государственное право зарубежных стран и др. В последнее время появились совершенно новые отрасли права, что обусловлено стремительными темпами общественного развития: банковское, биржевое, спортивное, медицинское, информационное и др.

Таким образом, можно выделить роль и место теории государства и права в системе юридических наук:

- теория государства и права — это система знаний, концентрирующая всю совокупность юридических наук;

- теория государства и права изучает общие закономерности государственно-правовых явлений, а отраслевые юридические науки — лишь отдельные стороны (например, уголовное право изучает преступление и уголовную ответственность, а теория государства и права — правонарушение и юридическую ответственность вообще);
- для отраслевых юридических наук теория государства и права выступает базовой, фундаментальной дисциплиной — вырабатывает основные понятия и категории путем обобщения знаний отдельных дисциплин, систематизирует эти знания;
- теория государства и права черпает эмпирический материал из отраслевых юридических наук и в значительной степени занимается разрешением наиболее общих методологических проблем;
- занимая особое место в системе юридических учебных дисциплин, теория государства и права дает знания о наиболее общих закономерностях государственно-правовой жизни общества, закладывает фундамент общей юридической культуры, юридического мышления, а также дает первичные представления об основных понятиях и категориях государства и права, без которых невозможно изучение других юридических дисциплин.

## 5. Система курса теории государства и права

Система настоящего курса складывается из пяти внешне самостоятельных, но в содержательном отношении неразрывных разделов. Они содержат органически взаимосвязанный материал, объединенный единством двух важнейших явлений нашей повседневной жизни — государства и права. Разделы данного издания состоят из последовательно раскрываемых тем, которые всесторонне освещают функционирование важнейших государственно-правовых институтов. Каждая из предшествующих тем содержит необходимый потенциал для раскрытия содержания последующих.

В первом разделе («Теория государства и права как наука и учебная дисциплина») определяются предмет и методология теории государства и права как универсальной совокупности знаний об общественном и государственно-правовом развитии; даются общие представления о месте теории государства и права в системе общественных и юридических наук; освещается эволюционный процесс таких фундаментальных явлений общественной жизни, как государство и право, закономерности их возникновения, изменение теоретических представлений об их сущности и дальнейших перспективах.

Второй раздел («Теория государства») посвящен рассмотрению сущностных аспектов государства как наиболее значимой и универсальной организации человеческого общежития, его формы, типологии, структуры и функционированию отдельных элементов.

Третий раздел («Теория права») по своему содержанию является самым объемным. Его задача — формирование представления о сущности и особенностях права как универсальном и оптимальном регуляторе общественных отношений.

Четвертый раздел («Личность. Право. Государство») является в определенной степени собирательным и направляющим. Он призван соединить в себе три важнейших начала, показать конечное устремление государственно-правового регулирования — создание наиболее благоприятных условий для гармоничного развития личности, для обеспечения и охраны ее прав, свобод и законных интересов, стимулирования процессов самоорганизации граждан. Именно эти задачи обусловили естественный ход развития представлений о гражданском обществе и правовом государстве.

В пятом разделе учебного курса («Государство. Право. Экономика») представлены проблемы взаимоотношений права, государства и экономики.

### Некоторые ключевые понятия темы

*Догма права* — наиболее стабильная, неизменяемая часть общей теории права, изучающая право с позиций специальных юридических средств и проявлений.

*Естествознание* (естественные науки) — совокупность наук о природе (в отличие от обществознания — науки об обществе).

*Гуманитарные науки* — науки, изучающие проблематику человека, связанную с его социальной, общественной природой.

*Прикладные науки* — науки, в рамках которых осуществляется непосредственное применение результатов научного познания для решения производственных и социально-практических проблем.

*Метафизика* (Андроник Родосский, I в. до н.э.) — понятие, характеризующее область явлений, лежащих за пределами физического мира («то, что следует после физики»); метафизика исследует недоступные для органов чувств умозрительно постигаемые и неизменные начала всего существующего.

*История государства и права зарубежных стран* (всеобщая история государства и права) — наука, изучающая государство и право отдельных стран мира в процессе их возникновения и развития в определенной конкретно-исторической обстановке и в хронологической последовательности.

*История отечественного государства и права* — наука, которая с помощью присущих ей приемов и методов изучает закономерную смену типов и форм государства, а также правовых систем на территории нашей Родины.

*История политических и правовых учений* — историко-теоретическая дисциплина, которая занимается исследованием учений о государстве и праве, об эффективных формах организации и управления обществом.

*Философия права* — наука, которая занимается исследованием смысла права, его сущности и понятия, его оснований и места в мире, его ценности и значимости, его роли в жизни человека, общества и государства, в судьбах народа и человечества.

*Социология права* — наука, изучающая взаимосвязи права с другими социальными явлениями в процессе его действия, осуществления нормативного регулирования общественных отношений, а также механизм и закономерности такого взаимодействия.

*Сравнительное правоведение* (компаративистика) — отрасль науки, занимающаяся исследованием правовых теорий и систем, отраслей права, институтов и отдельных норм, практики их применения, а также особенности источников права различных стран мира.

*Политология* — наука, изучающая объективные закономерности возникновения и эволюции политических интересов, взглядов и теорий, закономерности становления, функционирования и изменений политической власти, политических отношений и политической деятельности, развития политического процесса.

*Антропология права* (юридическая антропология) — это научная и учебная дисциплина, которая путем анализа устных или письменных памятников права, практики общественной жизни исследует процессы юридикации человеческого бытия, свойственные каждому историческому типу цивилизации, и стремится выяснить закономерности, которые лежат в основе социального и правового быта человеческих общностей.

*Криминалистика* — наука о закономерностях механизма преступления, возникновения информации о преступлении и его участниках, собирания, исследования, оценки и использования доказательств и об основанных на этих закономерностях специальных методах и средствах судебного исследования и предотвращения преступлений.

*Судебная медицина* — наука, изучающая теорию и практику судебно-медицинской экспертизы, т.е. конкретное применение медицинских знаний для целей судебно-следственной практики и здравоохранения.

*Судебная бухгалтерия* — специальная комплексная дисциплина, занимающаяся исследованием и разработкой теоретических и практических вопросов использования специальных бухгалтерских и экономических знаний в конкретных областях юридической практики.

### Контрольные вопросы

1. Специализация юридических знаний.
2. Причины потребности в обобщении юридических знаний.
3. Предмет и система теории государства и права.
4. Структура теории государства и права: теория государства (государствоведение) и теория права (правоведение).
5. Функции теории государства и права.
6. Понятие методологии теории государства и права.
7. Основные критерии и классификация методов теории государства и права.
8. Диалектический материализм как методологическая основа изучения государства и права.
9. Влияние теории государства и права на правовую культуру и юридическую практику.
10. Значение теории государства и права для подготовки высокопрофессиональных юристов.
11. Система юридических наук и место теории государства и права в ней.
12. Значение категорий и понятий теории государства и права в деле познания юриспруденции.
13. Специфика юридического языка и терминологии.

---

## ТЕМА 2

### Происхождение государства и права

**План:** 1. Общие закономерности возникновения государства. 2. Особенности возникновения государства у различных народов мира. 3. Особенности происхождения права. 4. Основные теории происхождения государства и права.

#### 1. Общие закономерности возникновения государства

Возникновение государства и права связано с периодом разложения первобытнообщинного строя, которое прошло в своем развитии четыре различных по своей длительности и наполнению этапа.

Расселение людей начинается с освоения ими африканского и евроазиатского континентов. Дородовое общество — каменный век (палеолит): собирательство, охота, рыболовство, общая собственность, беспорядочные отношения между племенами (промискуитет).

Примерно за 40 тысяч лет до н.э. возникает родовой строй (добывание огня, изобретение крючка, лука, появление членораздельной речи). За 9—6 тысяч лет до нашей эры начинается неолит (эпоха нового камня), когда человек переходит от охоты и собирательства к элементарному земледелию и основам ремесла. Со временем процесс разделения труда становился все четче. Постепенно как обособленная сфера общественной деятельности выделилось скотоводство (средством обмена стал скот, который приобрел функцию денег). Ремесло отделилось от земледелия. Затем появилась группа людей, занятых только обменом производимого земледельцами и скотоводами продукта (купцы).

В этот период повышается зависимость людей друг от друга. Складывается первобытная община, где род выступает как коллектив родственников (людей, связанных кровнородственными отношениями), имеющих общего предка и ведущих совместное хозяйство. В значительной степени в связи с запретом браков внутри одного рода складывается так называемая дуальная организация, когда два рода связаны кровными узами.

Господствующее положение в обществе в это время принадлежало женщине (матриархат), что объяснялось ее важной ролью в общественных процессах. Именно женщины занимались воспитанием детей, изготовлением одежды и утвари, были хранительницами домашнего очага, в то время как мужчины практически все время проводили на охоте. При существующих условиях уклада жизни



было трудно установить отцовство, поэтому отсчет и наследование велись по материнской линии. Главой рода выступала общая пра-мать.

Появление земледелия и скотоводства привело к возрастанию роли мужчины (патриархату). Начинается разложение первобытно-общинного строя, выразившееся в:

- появлении прибавочного продукта, накоплении и дифференциации (разделении) собственности, имущественном расслоении общины;
- необходимости в большом количестве рабочих рук для работы в поле и для выпаса скота. Поэтому войны стали вестись уже не ради защиты, а ради грабежа, в результате набегов появляются пленные, рабы;
- постепенном выделении индивидуальной семьи (родители и дети).

Власть в этот период была представлена общими собраниями взрослых мужчин, на которых решались вопросы управления, наказания за проступки соплеменников, распределения добычи и др., а также административными полномочиями старейшин и племенных вождей. Причем власть старейшин, стоящих во главе рода, а также военачальников, которые избирались только на период военных действий, основывалась только на их авторитете, опыте и уважении к ним. Племя управлялось советом старейшин, который избирал вождя. Должность старейшины не давала никаких привилегий. Он работал наравне со всеми и получал свою долю, как все. Различий между правами и обязанностями у членов рода не было.

Общественная власть совпадала непосредственно с родовой общиной, не была отделена от нее. Единство, взаимопомощь, сотрудничество всех членов рода, отсутствие противоположных интересов позволяли родовым собраниям без конфликтов решать все вопросы.

Права как такового не существовало, все заменяли обычаи, наравне с которыми со временем начинают формироваться и действовать монономы.

Со временем кровнородственные связи распадаются и заменяются территориальными, появляется сельская (соседская) община.

Постепенно осознавалась важность четкого управления, руководства обществом. Произошло разделение функций власти на светскую (управление), военную (военное руководство), религиозную (идеологическое обоснование и поддержание существующего порядка вещей). Совет старейшин становится органом текущего управления. Появляется племенная бюрократия (управленческая, военная, религиозная), которая осуществляет руководство обществом уже не

только в его общих интересах, но и в собственных, групповых, классовых интересах. Это был начальный период возникновения элементов государственности — режим *военной демократии* (Л.Г. Морган), когда в обществе складывается сильная власть военных вождей при сохранении остатков коллективизма и общественного управления.

Потребовалась качественно новая организация, способная сохранять и обеспечивать жизнь общества как целого организма. Возникла необходимость в публичной власти, стоящей над обществом, с особыми отрядами людей, которые занимаются только управлением и имеют возможность осуществлять организованное принуждение. Такой организацией стали *протогосударства*. Организации древнего общества, характерные для этапа перехода от доклассового к раннеклассовому обществу, впервые возникли в южной Азии и северной Африке, как правило, в долинах крупных рек — Нила, Тигра, Евфрата, Инда, Янцзы и др. Это Индия, Ассирия, Персия, Китай, Хеттское государство и др. Причем история самых древних из них началась еще в IV тысячелетии до н.э. (Шумер, Египет, Вавилон).

Таким образом, в числе причин возникновения государства можно назвать необходимость:

- совершенствовать управление обществом, связанная с его усложнением в результате развития производства, разделения труда, изменения условий распределения продуктов, ростом численности населения и расслоением общества на социально неоднородные группы (классы);
- поддерживать в обществе порядок, обеспечивающий его социальную устойчивость, что достигается с помощью общеобязательных социальных (прежде всего юридических) норм;
- подавлять сопротивление эксплуатируемых масс, возникшее в результате расслоения общества на социально неоднородные группы (классы);
- защищать территорию и вести войны как оборонительные, так и захватнические;
- организовывать крупные общественные работы, объединять для этой цели большие группы людей.

Основной особенностью ранних государств было наличие общин (замкнутых сельских поселений), сохраняющих остатки родового строя и сдерживающих формирование государства. Характерно было также преобладание коллективной собственности над частной (общинная, храмовая, государственная). Постепенно царско-храмовое

хозяйство превратилось в государственную собственность, которой наделялись слуги жрецов и царей. Со временем социальное и имущественное расслоение выдвинуло на передний план относительно изолированные большие группы населения: господствующая (жрецы, аристократия, крупные военачальники); свободные общинники (крестьяне и ремесленники); рабы и иные зависимые категории населения. Формой правления выступала, как правило, деспотия с неограниченной наследственной властью монарха, обожествлением его личности и его религиозной властью, с развитым чиновничьим аппаратом и т.д. Применительно к этому времени принято говорить о трех доминирующих государственных ведомствах: военном, финансовом и ведомстве общественных работ.

Такой взгляд на эволюцию общества на основании многих предшествующих исследований был представлен Фридрихом Энгельсом (1820—1895) в его фундаментальном труде «Происхождение семьи, частной собственности и государства».

## 2. Особенности возникновения государства у различных народов мира

Формирование первых государственных образований в различных регионах и у разных народов происходило своими путями, обусловленными географическими, культурологическими, экономическими, политическими и иными факторами. По важнейшим характерным чертам, лежащим в основе становления государственности в том или ином обществе, различают западный (европейский), восточный (азиатский), германский способы возникновения государства.

**Восточный путь** (или способ) возникновения государства изначально связан с созданием Вавилона, Египта, Китая, Индии. Эти древнейшие государства возникли еще за три тысячелетия до нашей эры в процессе постепенного перехода родового строя в общество с государственной организацией. В большинстве этих государств основной особенностью их становления явилась потребность в проведении постоянных ирригационных работ (поливное земледелие), необходимых для обеспечения населения продовольствием в условиях засушливого климата. Это привело к формированию разветвленного аппарата управления огромными территориями и массами людей (ведомства публичных работ, финансовое и военное).

Другими характерными особенностями данного типа государств являлись: длительное господство государственной и общественной собственности на землю; огромный и громоздкий бюрократический

аппарат, состоявший из администраторов, контролеров, писцов, занимавшихся организацией работ, учетом и распределением производимого продукта (например, для получения одной пары сандалий на строительстве египетской пирамиды нужно было получить подписи девяти чиновников); жесткий стиль управления, связанный с сосредоточением всей, в том числе и религиозной, власти в руках абсолютного монарха. Также следует отметить крайне медленное развитие самого государства в этих странах, тысячелетиями существующего в условиях патриархального общественного уклада. Так было, например, в Вавилоне, Китае, Египте и в других древних государствах.

**Западный путь** становления государственных институтов, связанный с появлением частной собственности и расколом общества на антагонистически настроенные классы, наиболее наглядно проявился в истории античных стран, а также в становлении германских государств (варварских королевств).

*Афинская республика* — классический пример образования государства в процессе сглаживания внутренних противоречий внутри родового строя:

- VII до н.э. — реформы Драконта: урегулирование личных распрей и ограничение кровной мести, создание первых писаных законов, ограничение самоуправства (произвола) правящей элиты, защита появляющейся частной собственности;
- 594 г. до н.э. — реформы Солона: разрыв кровно-родовых связей путем разделения всего населения на разряды в зависимости от имущественного положения;
- 509 г. до н.э. — реформы Клисфена: введение территориального деления Аттики (10 фил) вместо родоплеменного, политические преобразования.

*Римская форма возникновения государства* представляет собой концепцию возникновения государства, основанную на превращении родового общества в замкнутую аристократию, изолированную от многочисленной и бесправной плебейской массы, победа которой и установление паритетных (равных) политических отношений с патрициями уничтожает родоплеменный строй, на развалинах которого возникает государство.

До VI в. до н.э. плебеи не входили в состав полноправного населения (не участвовали в политической жизни, не имели права приобретать землю в собственность в Риме и т.п.). Шестой римский царь Сервий Туллий в целях прекращения вечных распрей

(как и Клисфен) перемешивает все население, учредив в городе 21 округ. Положение плебеев изменяется с принятием Законов XII таблиц. В 444 г. до н.э. разрешаются смешанные браки. Постепенно правящее сословие консолидируется.

Становление *германских государств* связано с процессом, который получил название «великого переселения народов», т.е. массовых этнических перемещений в Европе в IV—VII вв., главным образом с периферии Римской империи на ее территорию (и в ее пределах), начало которым было положено нашествием гуннов. Такое массовое вторжение в период раннего средневековья привело не только к распаду Западной Римской империи, но и к возникновению крупных племенных союзов на земле бывших ее провинций, разложению родоплеменных связей, зарождению классов и образованию, в конечном счете, многих раннефеодальных варварских королевств на ее территории. Примечательно, что эти древнегерманские сообщества перешли к этапу феодализма, миновав рабовладение.

Римская империя была завоевана и подчинена варварами, которые обнаружили на местах еще функционирующие остатки некогда мощного римского государственного аппарата. Для управления землями завоевателям пришлось воспринять многие органы и принципы государственного управления, а также со временем создать свои специальные публичные (стоящие над обществом) управленческие и иные государственные структуры. Так, военный вождь сменился королем, возникла публичная власть с аппаратом принуждения, взиманием налога и т.д.

Говоря об особенностях возникновения государства у *восточных славян*, следует подчеркнуть особое географическое расположение между западными (европейскими) и восточными (азиатскими) землями (культурами, цивилизациями), где проживающая на огромных пространствах масса разрозненных племен в V—X вв. постоянно испытывала угрозу внешних вторжений со стороны кочевников и варягов; неблагоприятные климатические условия, не позволявшие широко развернуть сельскохозяйственную деятельность, которая то и дело прерывалась очередным набегом того или иного противника. Содержание первоначально профессиональных (наемных) военных дружин для отражения иноземной агрессии привело к появлению централизованного сбора налогов и иных обязательных платежей и т.п. Со временем были организованы особые управленческие структуры для поддержания внутреннего порядка.

***Новые государства появляются и в настоящее время.*** Процессы распада крупных государств ведут к появлению на их месте множе-

ства новых самостоятельных государственных образований. Такая тенденция, начавшись в XX в., наиболее ярко стала проявляться после Второй мировой войны, когда стремительно рушились прежние крупнейшие колониальные империи и на их осколках в различных частях света возникло более 100 новых государств. При этом число государств—членов ООН возросло почти в 4 раза. Новый всплеск произошел в 1990-х годах и продолжается в наши дни. Он связан с распадом существовавшего на протяжении нескольких десятилетий лагеря социалистических стран и, прежде всего, СССР.

Имеется несколько оснований для появления нового государства. К важнейшим из них относятся общепризнанные принципы равноправия и самоопределения народов (п. 1 ст. 1 Международного пакта об экономических, социальных и культурных правах от 16 декабря 1966 г.: «Все народы имеют право на самоопределение»). В соответствии с этими принципами каждый народ вправе свободно определять без вмешательства извне свой политический статус и осуществлять свое экономическое, социальное и культурное развитие, претендовать на создание суверенного и независимого государства, свободное присоединение к независимому государству, свободное объединение с независимым государством либо установление любого другого свободно определенного статуса. Таким образом, в настоящее время новые государства возникают вследствие создания суверенного и независимого государства, свободного объединения нескольких государств или свободного разделения одного государства. Обязательными условиями реализации такого права, наряду с волеизъявлением подавляющего большинства населения, выступают еще несколько серьезных факторов.

Вновь образуемые государства для их международной легальности должны быть признаны уже существующими государствами. Такое признание заключается в издании официального акта признающего государства, выражающего его намерение установить с признаваемым государством взаимоприемлемые межгосударственные (дипломатические) отношения. На 2007 г. существовало около 195 признанных государств, из них 192 являющихся членами ООН. Статус еще более двух десятков имеющихся в мире государств, по мнению большинства государств, является спорным и недостаточным для их законного признания.

### 3. Особенности происхождения права

Современная правовая наука различает два вида социального регулирования:

- *индивидуальное* (упорядочение поведения конкретного лица в конкретном случае);
- *нормативное* (упорядочение поведения людей с помощью общих правил — образцов, моделей, распространяющихся на всех, на все подобные случаи). Появление на определенном этапе истории человечества нормативного социального регулирования послужило качественным толчком к становлению (возникновению и развитию) права.

«Известно, что представления людей о происхождении права существенно изменялись: в ранних догосударственных образованиях полагали, что право установлено богами; далее оно ассоциировалось с обычаями, лишь затем его стали понимать как обязательные для всех законы, принятые властью» (В.Н. Кудрявцев).

В первобытном обществе таким нормативным социальным регулятором были *нормы-обычаи* (правила поведения, вошедшие в привычку людей в результате многократного повторения в течение длительного времени) и *религиозные* (культурные) нормы. Нормы-обычаи были основаны на естественно-природной необходимости и имели значение для всех сторон жизни общины, рода, племени, для регламентации хозяйственной жизни и быта, семейных и иных взаимоотношений членов рода, первобытной морали, религиозно-ритуальной деятельности.

Сформировавшись в значительной мере из религиозных предписаний, право истолковывалось и применялось жрецами. На протяжении тысячелетий нормативные требования выступали в виде системы запретов и мононорм. Именно они своими непререкаемыми требованиями и всеобщей обязательностью должны были защищать имеющиеся в обществе обычаи.

*Запреты (табу)* на совершение чего-либо имели ранг религиозного запрещения, налагаемого на конкретный предмет или действие, их нарушение грозило неминуемой карой со стороны духов и богов, причем не только в отношении самого нарушителя, но и всего племени, рода или общины в целом. Например, запрет кровнородственных браков; запрет на отношения с носителями «злой магии»; табу на выход из жилища; на соприкосновение с землей; нельзя смотреть на правителя (сглаз); табу на смешение с простыми смертными (японский и китайский императоры, африканские короли); табу на остатки пищи (нанесение вреда остаткам вредит едоку, поэтому объедки следовало сжигать или закапывать); на общение с людьми в трауре; на общение с воинами, возвратившимися из похода (их еще преследуют души убитых ими врагов), а также с убийцами и палачами. В 1874 г. камбоджийский король выпал из перевернувшегося во время прогулки экипажа. Он лежал без сознания на земле, но никто из его свиты не осмеливался прикоснуться

к нему. Наконец, один из оказавшихся поблизости европейцев, не зная о табу, помог королю подняться и добраться до дворца. В эпоху императорского Китая никто не мог прикоснуться к священной особе. Прикосновение (а равно и взгляд) каралось немедленной смертью. Прикосновение же императора к своему подданному сразу делало последнего избранным, так как в этом случае ему оказывалась особая честь, а если прикосновение было случайным, то счастливец должен был всю оставшуюся жизнь носить особый знак отличия — шнуток из красного шелка.

Кроме запретов возникли такие способы регулирования, как дозволение и позитивное обязывание (только в первоначальной форме). *Дозволения*, т.е. разрешения на совершение конкретных действий (или бездействия в тех или иных условиях) имели место в случаях определения видов животных и времени охоты на них, видов растений и сроков сбора их плодов, пользования той или иной территорией, источниками воды и др. *Позитивное обязывание* как категоричное предписание на совершение определенных действий имело целью организовать необходимое поведение в процессах приготовления пищи, строительства жилищ, разжигания костров, изготовления орудий и др.

Имевшиеся правила поведения формулировались в виде так называемых *мононом*, т.е. единых социальных норм, регулировавших складывающиеся в обществе отношения и при этом характеризовавшихся универсальностью и неразделенностью правовых, морально-этических, религиозных и иных требований. Иначе говоря, в монономах требования всех социальных норм причудливо переплетались между собой и при этом представлялись непреложными истинами для всех членов общества.

Особое место в регулировании поведения людей занимали *мифы*. Они представляли собой совокупность рассказов и повествований о жизнедеятельности сказочных существ (богов, героев, духов), отражавших мистические представления людей о мире, природе и человеческом бытии на заре его истории. В отдельных местностях (Месопотамия, Египет, Индия (IV—III тыс. лет до н.э.) к этим источникам права добавлялись *агрокалендары* в виде сборников письменных строгих нормативов и правил, по дням расписывающих всю повседневную жизнь ранней земледельческой общины (вспашка, посев, сбор урожая), соблюдение которых поддерживалось специальным аппаратом, уполномоченным применять суровые санкции за нарушение установленных требований. Иногда правовые нормы закладывались в особые *инструкции для чиновников* (например, в Древнем Египте так называемые «Сорок кожаных свитков»).



Для зарождающегося права были характерны ссылки на авторитетные высказывания, записи конкретных случаев (казуистика). Отраслевое деление отсутствовало повсеместно. Право закрепляло коллективную ответственность общинников за преступление соплеменника, а также возможность кровной мести и самосуда в качестве последствия преступления. Наказание характеризовалось консерватизмом, формализмом и символизмом, зачастую строилось по принципу талиона. Вполне естественными были кровная месть и круговая порука. Вершинами развития древнего права (по степени юридической разработанности и всеохватности отношений) были древневавилонские законы царя Хаммурапи (ок. 1750 г. до н.э.) и римские Законы XII таблиц (ок. 450 г. до н.э.).

#### 4. Основные теории происхождения государства и права

С самого начала государственно организованной жизни люди стали задумываться о месте и роли государства и права в обществе. Проходили века и тысячелетия, кардинально менялись условия человеческого общежития, определяя те или иные основания взглядов на эти сложнейшие явления бытия. История общественной мысли выработала множество различных, порой взаимоисключающих подходов к возникновению государства и права.

В числе важнейших теорий происхождения государства можно назвать патриархальную, теологическую, договорную, материалистическую теории, теорию насилия и др.

*Патриархальная теория* (Аристотель, Р. Фильмер, Н.К. Михайловский, М.Н. Покровский). Согласно этой теории государство произошло из патриархальной семьи в результате ее разрастания: семья — совокупность семей (селение) — совокупность селений (государство). Аристотель называл человека политическим животным, которое вступает в отношения с другими людьми с целью выживания. Происходит образование семей, развитие которых в результате размножения приводит к образованию селений, их объединения создают государство.

Таким образом, государство предстает как результат семейных взаимоотношений, а власть монарха трактуется как продолжение власти отца (патриарха) в семье, носящей «отеческий» характер.

*Теологическая теория* (Аврелий, Августин, Фома Аквинский, Жак Маритен) базируется на идее божественного создания государства с целью реализации общего блага. Она обосновывает господство духовной власти над светской властью, церкви над государством. Каждому человеку предписывается смириться перед волей Бога, установившего государственную власть, подчиниться той

власти, которая санкционирована церковью. Для утверждения доминирующей позиции церкви западноевропейскими богословами в XII—XIII вв. была разработана так называемая теория «двух мечей»: церковь, не имея возможности вершить земные дела, вручила один из двух своих мечей государям — своим слугам и повелителям людей.

Теологическая теория пронизана идеей вечности государства, его неизбылемости. Отсюда вытекает утверждение о необходимости сохранения в неизменном виде всех существующих в обществе государственно-правовых институтов.

*Договорная (естественно-правовая) теория* (Г. Гроций, Б. Спиноза, Т. Гоббс, Дж. Локк, Ж.-Ж. Руссо, Я. Козельский, А. Радищев, И. Кант). Данная теория основывается на идее происхождения государства в результате соглашения (договора) как акта разумной воли людей. Объединение людей в единый государственный союз рассматривается как естественное требование сохранения человеческого рода и обеспечения справедливости, свободы и порядка.

*Органическая теория*, исходные начала которой были сформулированы Платоном (428—348 до н.э.) и Аристотелем (384—322 до н.э.), отождествляет процесс возникновения и функционирования государства с неким биологическим организмом. Г. Спенсер (1820—1903) развил эту мысль, заявив, что государство — это общественный организм, который состоит из отдельных людей, подобно тому, как живой организм состоит из клеток. Имеющиеся в государстве институты приравниваются к частям человеческого организма: органы управления — к головному мозгу, коммуникации и финансы — к кровеносной системе, законодательство — к нервам человека и т.д. Так же, как человеческий организм, государство подвержено влиянию времени, оно рождается, развивается, стареет и умирает.

*Теория насилия* (Е. Дюринг, Л. Гумплович, К. Каутский) объясняет возникновение государства как результат войн, насильственного подчинения одними людьми других (у Е. Дюринга — части общества другой частью, у Л. Гумпловича и К. Каутского — одного племени другим). Завоевание приводит к необходимости создания особых органов управления и поддержания порядка.

*Материалистическая (классовая, марксистская) теория* (К. Маркс, Ф. Энгельс, В.И. Ленин, Г.В. Плеханов) базируется на тезисе об экономических причинах (наличие частной собственности) возникновения государства, породивших раскол общества на классы с противоположными непримиримыми (антагонистическими) интересами.

Кроме перечисленных теорий происхождения государства в литературе называются *иригационная*, связывающая происхождение

государства с необходимостью организации крупномасштабных ирригационных работ при низком уровне производительных сил (К.А. Виттфогель); *расовая* как совокупность взглядов на происхождение и развитие государства, которая основывается на мнении о физической и психологической неравноценности человеческих рас, их делении на высшие и низшие, первые из которых являются создателями цивилизации и призваны господствовать в обществе и государстве, вторые могут только слепо и беспрекословно им повиноваться (Ж. Гобино, Ф. Ницше); *патримониальная*, исходящая из того, что государство произошло от наследственного права собственника на землю (патримониум), посредством автоматического распространения этой власти на проживающих на ней людей (А. Галлер); *психологическая*, обосновывающая возникновение государственно-правовых явлений психологической потребностью человека жить в рамках организованного сообщества, чувством необходимости коллективного взаимодействия, особыми психологическими переживаниями и потребностями людей: властвования, подчинения, послушания, повиновения определенным лидерам и идеям (Л. Петражицкий, Э. Фромм, Г. Тард, Н.М. Коркунов). Называются также: *солидаристская* (Э. Дюркгейм, Л. Дюги), *инцестная (половая)* (Леви-Строс), *спортивная* (Ортега Х. Гассет), *диффузионная* (Гребнер) *теории* и другие концепции.

Применительно к России зачастую называется *норманнская теория* происхождения государства, возникшая в середине XVIII в., сторонники которой считают основателями Киевской Руси (прежде всего ее государственно-управленческих структур) норманнов (варягов).

Теории происхождения права в значительной степени схожи с теориями происхождения государства, что обусловлено единой их природой и неразрывной исторической взаимосвязью. Поэтому можно также говорить о теологической, естественной, нормативистской, психологической, материалистической концепциях происхождения права. Тем не менее, среди взглядов на его генезис нужно особо выделить:

- *историческую теорию*, представители которой рассматривают право не как результат деятельности государства, а как продукт «народного духа» — обычаи, традиции, складывающиеся в течение длительного времени, которые государство должно отслеживать и наиболее рациональные из них закреплять в качестве общеобязательных правил поведения (Г. Гуго, Ф. Савиньи, Г. Пухта и др.);

- *примирительную теорию*, которая гласит, что право возникло как средство упорядочения (примирения) отношений между враждующими родами (Г. Берман, Э. Аннерс);

- *регулятивную теорию*, связывающую происхождение права как универсального инструмента для установления одинакового порядка отношений в обществе.

### Некоторые ключевые понятия темы

*Анимизм* — одна из разновидностей первобытной религии, выражающаяся в одухотворении природы; это вера в существование духов, управляющих всеми явлениями, и бессмертных душ, населяющих все предметы.

*Тотемизм* — одна из разновидностей первобытной религии, выражающаяся в вере людей в происхождение своего рода или племени от какого-либо конкретного животного, растения или предмета, в магическое родство с ними, внешне проявляющейся в отождествлении людей с ними и поклонении им.

*Потестарная власть* (лат. potestas — власть, мощь) — форма социальной власти в догосударственном обществе, особенностью которой являлось осуществление ее всеми членами рода без создания и участия специальных органов, занятых управлением на постоянной профессиональной основе, заключающаяся в наделении властными функциями избираемых народным собранием вождей, власть которых основывалась только на их личных качествах и достоинствах, авторитете, силе, уме и опыте. Примером потестарной власти может служить режим военной демократии.

*Талион* — характерное для древности правило возмещения понесенного стороной ущерба; это такой порядок определения наказания виновному, при котором он должен претерпеть точно такой же моральный и материальный ущерб, который причинил своей жертве, по принципу «равное за равное».

### Контрольные вопросы

1. Характеристика особенностей и эволюция первобытного (догосударственного) общества.
2. Характеристика присваивающей экономики первобытного общества (первобытное общество).
3. Характеристика производящей экономики раннеклассовых обществ (неолитическая революция).
4. Основные черты общественной власти в первобытном обществе.
5. Исторические предпосылки и социальная природа государства и права.
6. Признаки государства, отличающие его от родоплеменной организации первобытного общества.

7. Закономерности возникновения и функции права в раннеклассовых обществах.
8. Общие закономерности возникновения государства и права: общее и особенное в исторических проявлениях.
9. Проблема происхождения государства и права в истории политико-правовой мысли.
10. Причины многообразия подходов к учениям о происхождении государства и права.
11. Характеристика основных теорий происхождения государства и права, их взаимосвязь.
12. Особенности возникновения государства и права у разных народов.

---

# РАЗДЕЛ II

## ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА

«Государство — это союз свободных людей, живущих на определенной территории и подчиняющихся принудительной и самостоятельной верховной власти».

*В.М. Хвостов*

### ТЕМА 3

## Государство и политическая система общества

**План:** 1. Понятие и признаки государства. 2. Виды, сущность и социальное назначение государства. 3. Современные теории государства. 4. Политическая система общества и государство.

### 1. Понятие и признаки государства

*Государство — это организация единой политической власти в обществе, которая распространяется на всю территорию страны и ее население, имеет специальный аппарат управления и принуждения, издает обязательные для всех веления и обладает суверенитетом.*

Любая власть (социальная, политическая, экономическая) является определенной формой организации социальных процессов в целях достижения какого-либо определенного результата. Это, прежде всего, отношения подчинения одних субъектов воле других. Государственная власть отличается от иных видов социальной власти тем, что она:

- имеет политическую природу и потому носит классовый характер;
- относительно независима и самостоятельна по сравнению с другими видами общественной деятельности, выделяется из общества и стоит над обществом, т.е. всегда публична;
- имеет юридически неограниченный характер;
- чаще всего реализуется методом убеждения, но с возможностью использования, в случае необходимости, богатого арсенала принудительных средств;
- единственная из всех властей имеет право требования подчинения со стороны всех членов общества (правотворческая деятельность);

- в отличие от иных разновидностей социальной власти, политическая (государственная) власть действует в рамках строго определенной территории;
- реализуется посредством деятельности специально созданного для этого государственного аппарата (механизма).

Определенные качественные черты государства, выражающие его наиболее яркие особенности по сравнению с другими организациями, осуществляющими властно-управленческие функции в обществе, называются его признаками. В свое время Г. Эллинек говорил о том, что первейшими признаками-элементами государства выступают «территория, народ, властитель». В настоящее время к таким особым характеристикам государства, исходя из природы государственной власти, относятся следующие:

- *единая территориальная организация политической власти в масштабе всей страны.*

Это единство проявляется в следующих факторах:

- единство власти, т.е. наличие единой централизованной власти, указания которой имеют силу на всей территории страны;
- территориальное единство — государство есть власть не над частью территории, а над всей страной; не сумма частей, а единое целое;
- связывание государством посредством функционирования центральных и местных органов власти в единое целое всей территории страны и распространение своей воли;
- наличие института гражданства;
- установление государственных границ;

- *политическая власть с особым аппаратом управления и принуждения:*

- для управления государством существует специальный аппарат — механизм реализации государственной власти (законодательные, исполнительные и судебные органы);
- государство обладает монополией на применение силы в обществе. Обществом управляет целая система специальных органов, но в случае необходимости именно государство в интересах всего общества принуждает отдельных его членов к нормальному поведению. Ранее применение силы государством сдерживалось церковью. Со временем это влияние ослабло, но появилось новое сдерживающее начало — право. Государство для обеспечения нормального существования общества само стало ограничивать применение своей силы. Политические партии и иные общественные организации (объединения) также имеют свои аппараты управления, но их властные полномочия ограничены сферой их деятельности, у них нет государственно-властных полномочий и отсутствуют особые органы принуждения;

- *это единственная организация в обществе, которая осуществляет правотворчество*, т.е. издает законы и другие нормативно-правовые акты, обязательные для всего населения;
- *наличие государственного суверенитета*. Государственная власть не зависит от любой другой власти как внутри страны, так и вне ее (территориальное верховенство, единые вооруженные силы, официальный язык общения, единая денежная система, единая внешняя политика и т.д.). Единым и единственным источником и носителем всей власти в стране выступает народ; суверенитет Российской Федерации распространяется на всю ее территорию; Конституция РФ и федеральные законы имеют верховенство на всей территории Российской Федерации; Российская Федерация обеспечивает целостность и неприкосновенность своей территории (ст. 3, 4, 15 Конституции РФ);
- *право взимать налоги* (материальные средства, взимаемые государством с физических и юридических лиц, необходимые для поддержания функционирования государственного аппарата и выполнения первоочередных социальных задач) имеется только у государства. Бюджет государства в значительной мере пополняется именно за счет налогов;
- в некоторых случаях к необходимым признакам государства относят и его *символы*, т.е. обязательные атрибуты, которые используются как внутри страны, так и в международных отношениях (флаг, герб, гимн).

## 2. Виды, сущность и социальное назначение государства

Становление западной (доминирующей) концепции государства началось еще в глубокой древности, с аристотелевского понимания государства как *политической ассоциации* (объединения) свободных и равных граждан. В таком понимании государство практически не выделялось из общества. Концепция Аристотеля впоследствии поддерживалась Цицероном, Ф. Аквинским, М. Падуанским, Г. Гроцием, Дж. Локком, И. Кантом и др. На рубеже XVI—XVII вв. видение государства постепенно приобрело новые черты. Оно стало ассоциироваться в большей степени со специальным аппаратом, *публичной властью* (Ж. Бодэн, Т. Гоббс, В. Гумбольдт, К. Маркс, В. Ленин и др.).

В XVII в. были четко сформулированы основы *концепции естественных прав человека и договорной теории государства*. XVIII век связал эти два элемента в единую систему *либерального государства*,



призванного защищать индивида от произвола (Руссо, Монтескье, Гумбольдт). Научные изыскания XIX в. привели к теоретическому обоснованию *основ правовой государственности* (Р. Моль). В XIX в. зародились и практически на протяжении всего XX в. воплощались в жизнь идеи *социалистического* (пролетарского, общенародного) государства. В прошлом веке существовало также государство *фашистского* типа.

В различные эпохи человеческой истории появлялись и совершенно фантастические в своей гармоничности концепции общественного и государственного строя. Возникали представления об альтернативном обществе, в котором устранены все виды социального зла, удовлетворены все запросы человека и достигнуто всеобщее благополучие за счет воцарения абсолютной справедливости, свободы, равенства и других идеалов. Это, например, сочинение философа древности Ямбула «Путешествие на остров Солнца», идеальное государство Платона (428—348 гг. до н.э.), «добродетельный город» Аль-Фараби (870—950), «Утопия» Т. Мора (1478—1535), «Город Солнца» Т. Кампанеллы (1568—1639), «Земля Офирская» М. Щербатова (1733—1790) и др.

Разновидности государств таковы:

- *тоталитарное государство*, максимально вмешивающееся в жизнь граждан и их объединений, насаждающее единство мнений и оценок, политической организации и экономики. Такое государство поглощает все общество. Тоталитарное государство — это диктатура государства;
- *авторитарное государство*, которое характеризуется излишней опекой общества и отдельных граждан, вмешательством во все их внутренние дела, мелочной регламентацией общественных отношений;
- *правовое государство*, которое не только закрепляет, но и гарантирует реализацию и защиту основных прав и законных интересов, признает личность свободной и полноправной;
- *социальное государство* — государство, в котором имеются конституционные гарантии экономических и социальных прав и свобод человека и гражданина (особенно социально не защищенных слоев населения), а их надлежащая реализация является важнейшей обязанностью государства; это государство, основанное на законодательно закрепленных принципах социального равенства, всеобщей солидарности и взаимной ответственности («Российская Федерация — социальное государство, политика которого направлена на создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека. В Российской Федерации охраняются труд и здоровье людей, устанавливается гарантированный мини-

мальный размер оплаты труда, обеспечивается государственная поддержка семьи, материнства, отцовства и детства, инвалидов и пожилых граждан, развивается система социальных служб, устанавливаются государственные пенсии, пособия и иные гарантии социальной защиты» (ст. 7 Конституции РФ);

- *светское государство* — это государство, свободное от какого-либо влияния религии, ее догматики и обрядности, различных религиозных организаций и их представителей на устройство и деятельность ее политических и правовых институтов, на систему государственного образования и другие сферы государственной жизни; светское государство нейтрально по отношению к религии, в нем признается свобода от религии и атеизма («Никакая религия не может устанавливаться в качестве государственной или обязательной; религиозные объединения отделены от государства и равны перед законом. Каждому гарантируется свобода совести, свобода вероисповедания, включая право исповедовать индивидуально или совместно с другими любую религию или не исповедовать никакой, свободно выбирать, иметь и распространять религиозные и иные убеждения и действовать в соответствии с ними» (ст. 14, 28 Конституции РФ);

- *корпоративное государство* является одной из имевшихся в истории государственных форм авторитаризма, при которой основные коллегиальные органы формировались из представителей профессиональных корпораций, строго отобранных правительством (фашистская Италия в 1926—1943 гг.).

Таким образом, сущность современного государства состоит в том, что оно является организующей силой общества, которая выражает и охраняет личные и общие интересы его членов.

В настоящее время продолжают существовать также теократические и клерикальные государства. В *теократических* (теистических) государствах, где государственная власть в значительной мере принадлежит церковной иерархии, ее высшие органы практически полностью повторяют структуру церковной организации, а жизнь общества пронизана системой специального религиозного контроля, вплоть до наличия специальных полицейских подразделений по надзору за нравами (мутава). Яркими примерами теократических государств являются Саудовская Аравия и Ватикан. В *клерикальных* государствах верховная власть не принадлежит церковной иерархии, но церковь посредством своих законодательно установленных институтов (например, высшие государственные посты могут занимать только священнослужители) самым активным образом воздействует на функционирование государственной власти (Иран).

### 3. Современные теории государства

Ранее уже рассматривались некоторые теории, но они касались вопросов происхождения государства как явления. Современные теории государства — это современные взгляды на сущность государства, на его место и назначение в обществе, на закономерности его перспективного развития. Сутью наиболее значимых из них являются:

- *теория элит* (нач. XX в., Г. Моски, В. Парето, Х. Лассуэл, Д. Сартори) — народные массы не могут управлять государством, поэтому государственная власть может быть осуществлена только элитарными слоями населения, верхушкой общества. Эти элиты могут формироваться в зависимости от различных критериев — способности, образование, опыт. Народ находится между элитами и может выбирать ту или другую для управления государством и собой;

- *технократическая теория* (греч. *tehne* — ремесло, *kratos* — власть) получила распространение в 60—70-х годах XX в. — государством, властеобразующим началом в котором является информация, должны управлять специалисты — менеджеры, технократы. Только они способны обеспечить прогрессивное развитие общества (Т. Веблен, Д. Бернхейм, Г. Саймон, Д. Белл и др.);

- *теория плюралистической демократии* (Г. Ласки, М. Дюверже, Р. Дарендорф, Р. Аллен, Р. Даль и др.) сформировалась к середине XX в. и говорит о том, что современное общество представляет собой не классовую структуру, а совокупность социальных объединений людей — *страт*, которые формируются по самым разным основаниям (возраст, место жительства, профессия, интересы и т.д.). П. Сорокин различал страты экономические, политические, профессиональные. Создавая различные динамичные объединения (политические и общественные организации), население оказывает воздействие на государственную политику, участвует в управлении государством. Тем самым государство, возвышаясь над всем разнородным обществом, становится выразителем воли всех его слоев и обеспечивает надлежаще высокий уровень их жизни;

- *теория государства всеобщего благоденствия* (50-е гг. XX в., Д. Кейнси) возникла в противовес существовавшей, начиная с XVII в. теории государства «ночного сторожа», совершенно не вмешивающегося в общественные процессы. Кризисные события 30-х годов XX в. заставили пересмотреть место и роль государства и представить его выразителем интересов всего социума, который на этом основании может и обязан проникать во все сферы общественного бытия, особенно в экономические процессы;

- *теория правового государства* (оформилась в XVIII в.) — государство связывает себя правовыми узами, которое само же и создает во благо всего общества (см.: лекция 27 «Правовое государство»);
- *теория конвергенции* (50—60-е гг. XX в.) — с течением времени происходит сближение сходных по уровню социально-экономического и политического развития государственно-правовых систем. Развиваясь, они перенимают друг у друга все лучшее. Со временем различия между ними исчезнут вовсе, и появится «постындустриальное государство» единого типа;
- *марксистско-ленинская теория* (историко-материалистическая) основывается на том, что государство напрямую зависит от уровня экономического развития общества и выступает орудием власти экономически господствующего класса. В досоциалистических формациях оно выступает главным средством эксплуатации и угнетения трудящихся классов. После создания коммунистического общества государство совершенно исчезнет, растворившись в общественном самоуправлении (К. Маркс, Ф. Энгельс, В. Ленин, Г. Плеханов и др.).

#### 4. Политическая система общества и государство

Государство не может существовать просто так, само для себя. Оно существует для общества. Оно объединяет людей под единой властью, выравнивает и удовлетворяет интересы общества.

Государство выделилось из общества и стало главной объединяющей, организующей и принуждающей силой в обществе.

Кроме государства в обществе имеются и другие организации, объединяющие людей (население) по самым различным интересам: общественные союзы (политические партии, профсоюзы, творческие, молодежные, женские и иные объединения), коммерческие организации.

*Политическая система — это совокупность государственных, партийных и общественных органов и организаций, участвующих в политической жизни страны, а также отношений, ее опосредующих.*

Политическая система состоит из множества элементов, которые можно объединить в определенные блоки: политические институты, практика и идеология.

Политические институты составляют:

- государство в лице своих органов (президент, парламент, правительство, контрольно-надзорные, судебные и правоохранительные органы);
- политические и иные общественные объединения, куда входят многочисленные некоммерческие и коммерческие организации;

а) некоммерческие организации — общественные объединения, включающие в себя: *общественные организации* (политические партии, профсоюзы, женские, спортивные, творческие, молодежные, религиозные и др.), *общественные движения* (например, по предотвращению ядерной угрозы), *общественные фонды* (в поддержку детского творчества), *органы общественной самодеятельности* (в том числе трудовые коллективы) и т.п., а также разнообразные *общественные ассоциации предпринимателей* (союзы, торгово-промышленные палаты, союзы работодателей);

б) коммерческие организации — организации, в качестве основной цели своей деятельности преследующие извлечение прибыли (ст. 50 ГК РФ): полное товарищество, товарищество на вере, общество с ограниченной ответственностью, общество с дополнительной ответственностью, акционерное общество, дочерние и зависимые общества, производственные кооперативы, государственные и муниципальные унитарные предприятия;

- политическая практика, представленная политическими и правовыми нормами (институты местного самоуправления, избирательного права), политическими отношениями между отдельными элементами системы, особыми процедурами и т.д.;

- политическая идеология (политическое сознание и культура, стереотипы политического поведения, политические знания, принципы, ценности и идеалы).

Все перечисленные элементы политической системы активно проявляются в общественной деятельности, но степень их влияния на политику ограничена. Государство как важнейший элемент политической системы занимает в ней особое место. Оно:

- определяет основные пути развития общества;
- осуществляет управление обществом, для чего использует имеющийся аппарат публичной власти, состоящий из специальных законодательных, исполнительных, судебных и контрольно-надзорных органов;

- гарантирует целостность и придает устойчивость всей политической системе; создает условия для баланса политических сил и идей;

- является постоянным элементом;
- является политическим институтом;
- обладает суверенитетом;
- является самой массовой организацией в обществе, объединяющей всех людей без исключения и вне зависимости от каких-либо их особенностей (пол, возраст, профессия, вероисповедание и т.п.);

- единственно полновластная организация в обществе, имеющая самые большие силовые возможности (армия, полиция, служба безопасности);
- обладает монополией на применение силы;
- сосредоточивает в себе огромные материальные и финансовые средства;
- является единственной организацией в обществе, устанавливающей обязательные для всех правила поведения — юридические нормы.

### Некоторые ключевые понятия темы

*Страна* — самовоспроизводящаяся, самообеспечивающаяся группа населения, которая обладает определенной, только ей принадлежащей территорией, собственной историей, собственной системой управления, объединенная определенной духовной культурой и существующая дольше жизни одного поколения.

*Социальная власть* — присущее всякой общности людей отношение господства и подчинения между субъектами, опирающееся на принуждение.

*Политическая власть* — это способность и возможность государства и других субъектов политической жизни оказывать определяющее воздействие на деятельность, поведение людей с помощью права.

*Государственная власть* — разновидность социальной власти, имеющая политический и волевой характер, которая основывается на принуждении и проявляется в возможности и способности государства оказывать через государственные органы и должностных лиц правовое воздействие на судьбы, отношения и деятельность людей и их объединений в целях осуществления созидательных задач.

*Механизм функционирования государственной власти* — совокупность внутренних факторов, институтов, средств, обеспечивающих действие составных частей государства в их взаимозависимости.

*Верховенство государственной власти* — способность и возможность определять строй правовых отношений в государстве, устанавливать общий правопорядок, правоспособность, права и обязанности государственных органов, общественных объединений, должностных лиц и граждан.

*Легальность государственной власти* — юридическое обоснование власти; это соответствие действий государственной власти существующему законодательству.

*Легитимность государственной власти* — принятие власти со стороны подчиненных ей субъектов и их согласие с тем, что эта

власть соответствует общим представлениям людей о справедливой политико-правовой системе («...Если в народе будет недостаток веры в правителя и его близких, то государство не может быть устойчивым» (Конфуций)).

*Государственное принуждение* — осуществляемое организованно, персонифицированно и в пределах юридических предписаний физическое, психологическое либо идеологическое воздействие государственной власти на членов общества, обеспечивающее его помощи государственного аппарата безусловное утверждение государственной воли в области охраны и защиты прав и свобод человека и гражданина, безопасности общества, борьбы с правонарушениями и наказания виновных в их совершении.

*Общественная организация (объединение)* — негосударственное, добровольное, самостоятельное и самоуправляемое объединение граждан, создаваемое на основе действующего законодательства в соответствии с их потребностями и интересами для достижения уставных задач.

*Общественно-политическое движение* — добровольная самостоятельная организация граждан, создаваемая для достижения конкретных целей через влияние на государственную власть в лице правительства.

*Общественный фонд* — не имеющее членства общественное объединение, цель которого заключается в формировании имущества на основе добровольных взносов, иных не запрещенных законом поступлений и использовании данного имущества на общественно полезные цели.

*Политическая партия* — зарегистрированное в соответствующем порядке объединение граждан, которые солидарно участвуют в избирательной борьбе за государственную власть для реализации программных целей.

*Политические нормы* — нормы, регулирующие поведение субъектов политической жизни, отношения между партиями, социальными группами по поводу завоевания, удержания и использования государственной власти.

*Политические отношения* — общественные отношения, связанные с завоеванием, осуществлением и удержанием политической власти.

*Профсоюз (профессиональный союз)* — добровольное общественное объединение граждан, связанных общими профессиональными интересами по роду их деятельности, создаваемое в целях представительства и защиты их социально-трудовых прав и интересов.

### Контрольные вопросы

1. Понятие государства: исторические и современные трактовки.
2. Соотношение государства и общества.
3. Взаимосвязь общесоциального и классового в сущности государства.
4. Наиболее устойчивые признаки государства, определяющие все иные его черты.
5. Соотношение государственной власти и государственного управления.
6. Особенности государственного принуждения.
7. Особенности государства, отличающие его от других организаций общества.
8. Суверенитет государства. Виды суверенитета.
9. Легитимность и легальность государственной власти.
10. Сущность государства и ее эволюция.
11. Современные учения о сущности и назначении государства.
12. Соотношение политической и государственной власти.
13. Социально-экономические, идеологические основы политической системы.
14. Роль общественных объединений в функционировании политической системы.
15. Общественные движения и политические партии: общие и отличительные признаки.
16. Общая характеристика современных теорий государства.
17. Государство и местное самоуправление.
18. Государство в системе субъектов права.



---

# ТЕМА 4

## Типология государств

**План:** 1. Понятие типологии государств. 2. Формационный подход. 3. Цивилизационный подход.

### 1. Понятие типологии государств

Особенности государства конкретного исторического периода определяются состоянием и уровнем развития общества. При неизменности формальных признаков (территории, публичной власти, суверенитета) государство по мере общественного развития претерпевает серьезные изменения. Изменяются содержание и методы управления, цели, задачи и социальная направленность. На характер государственности и государственное устройство влияют национальный состав населения, своеобразие его культуры, размер территории, географическое положение, укоренившиеся обычаи и традиции народа, религиозные воззрения и другие факторы.

Прогрессивные мыслители прошлого искали пути общественного развития, при которых государство выступало бы главным инструментом установления социальной справедливости. Из этого принципиального положения исходила передовая политико-правовая мысль, конструируя типологию государств. Однако единства взглядов на эту проблему не было. Разнообразие научных подходов в оценке этого чрезвычайно сложного и неоднозначного общественного явления стало объективной основой концептуального плюрализма типологии государства.

Итак, **типология государств** — это совокупность общих признаков, свойственных определенной, исторически обособленной группе государств.

В рамках типологии основным компонентом выступает *исторический тип государства* — совокупность наиболее существенных признаков, связывающих государства единой общественно-экономической формации; определенная совокупность государств, обусловленная единством сущности их социального назначения.

Вместе с тем, нельзя забывать о теснейшей взаимосвязи государственно-правовых институтов. Поэтому в рамках типологии выделяется также *исторический тип права*, который характеризуется особенностями всех сторон правовой сферы жизни общества, содержанием правовых принципов и правовой политики, всей систе-

мы юридических норм, устанавливаемых и охраняемых государством соответствующего исторического типа.

В правовой науке доминируют в основном две теории — формационная и цивилизационная.

## 2. Формационный подход

Формационная теория основана на понятии общественной формации, ее разновидностями являются общественно-экономическая формация, «стадии экономического роста» и другие разновидности общественного развития, возникшие под влиянием развития научно-технической революции: «индустриальное», «постиндустриальное», «технотронное», «информационное» общества. В последнее время стала формироваться идея о так называемом обществе гуманистического типа, которое, в отличие от собственно классовых или технологических критериев, будет основываться на свободе и уважении достоинства человека независимо от его происхождения, вероисповедания, социального положения и других факторов (Ю.Г. Волков).

Формационная типология государства и права базируется на категории *общественно-экономической формации* как историческом типе общества, основанном на определенном способе производства и выступающим важнейшей ступенью поступательного развития человечества.

В марксистской теории понимания истории общественно-экономическая формация является основой. Вся история — это история отдельных формаций, переходящих от одной к другой. Энергия движения, основывающаяся на развитии производительных сил и производственных отношениях, неизбежно порождает классовую борьбу, которая приводит, в конечном счете, к социальной революции («локомотиву истории»). Она является той вехой, которая отделяет одну формацию от другой.

Таким образом, *формационный подход* к типологии государства и права — это исследование состояния и развития общества, закономерностей смены исторических типов государства и права с точки зрения качественных изменений в экономическом базисе общества, в его производственных отношениях и классовой структуре.

Уровень развития производительных сил определяет материально-техническую базу общества, а производственные отношения, складывающиеся по однотипной форме собственности на средства производства, составляют экономический базис общества, которому соответствуют определенные политические, государственно-правовые и другие надстроечные явления. Переход от одной общественно-экономической формации к другой происходит

в результате смены отживших форм производственных отношений и замены их новым экономическим строем. Качественные изменения экономического базиса закономерно влекут коренные преобразования в надстройке.

Тип государства определяется на основании того, какой экономический базис это государство защищает, интересам какого господствующего класса оно служит. При таком подходе государство приобретает сугубо классовую определенность, выступая в качестве диктатуры экономически господствующего класса.

Стадиальная типология общества выделяет различные типы общества путем отнесения его к той или иной стадии развития по критериям особенностей способа производства и отношений собственности (первобытнообщинное, рабовладельческое, феодальное, капиталистическое и коммунистическое общества). Этой типологии обществ соответствуют три основных типа эксплуататорского государства: рабовладельческое, феодальное, буржуазное (капиталистическое). Последний исторический тип — социалистическое государство, которое теоретически в ближайшей исторической перспективе должно было бы перерасти в общественное коммунистическое самоуправление.

Приведем основные характеристики различных типов государства, выделяемых на основании данной концепции.

*Рабовладельческий тип государства* — первая государственно-классовая организация общества. По своей сущности рабовладельческое государство — это организация политической власти господствующего класса в рабовладельческой общественно-экономической формации. Важнейшая функция этих государств и их правовых систем — защита собственности рабовладельцев на средства производства, в том числе на рабов. Яркими примерами таких государств выступали греческие города-полисы и античный Рим.

*Феодальный тип государства* — результат гибели рабовладельческого строя и возникновения феодальной общественно-экономической формации. Определяющие черты — условность прав собственности на землю и наличие юридически неравных и социально изолированных друг от друга сословий. Расширяя привилегии для одних слоев общества, феодальное государство вытесняло другие за пределы права вообще, в полное бесправие.

Право прямо говорило о зависимости людей друг от друга. Об этом весьма красноречиво свидетельствуют положения действовавших тогда законов. Так, в Кутюмах Бовези (XIII в.) говорилось: «Следует знать, что людям нашего века известны три состояния: знатное, состояние свободных по происхождению людей, рожденных

свободной матерью, и крепостные... Между правами дворян и других свободных людей имеется большая разница, так как дворянами называют тех, кто по прямой линии происходят от королей, герцогов, графов и рыцарей». Крестьяне, крепостные, будучи полностью зависимы от своих сеньоров, тоже находились в неодинаковом положении, «ибо одни из них так подчинены своим сеньорам, что эти сеньоры могут распоряжаться всем их имуществом, имеют (над ними) право жизни и смерти, могут держать их в заключении как им будет угодно — за вину или без вины — и ни перед кем не могут за них отвечать, кроме как перед Богом. С другими (крепостными) обращаются более мягко, ибо при их жизни сеньоры не могут ничего от них требовать, если только они не провинятся, кроме их чиншей, рент и повинностей, обычно платимых ими за их крепостное состояние». Феодалное право было правом силы («кулачным правом»).

Для права феодального государства был характерен так называемый *партикуляризм права* — состояние, выражающееся в отсутствии единого права на всей территории государства и господстве правовых систем, основанных на местных обычаях, иммунных и цеховых правах, сеньориальном и каноническом законодательстве и юстиции.

История большинства современных европейских государств берет свое начало именно в средневековый период. В своем развитии феодальное (средневековое) государство прошло ряд этапов:

- *раннефеодальная монархия* (V—IX вв.), во время которой происходил процесс становления феодального государства и права, сопровождающийся появлением крупной феодальной собственности на землю, постепенным закрепощением свободных крестьян, объединением мелких и средних землевладельцев, а также горожан вокруг монарха (империя Карла Великого, древнерусское (Киевское) государство);
- *сеньориальная монархия*, существовавшая в условиях феодальной раздробленности (X—XII вв.), для которой были характерны замкнутость (натуральность) феодального хозяйства, отсутствие товарного производства, формальность монаршей власти (ее слабость), постоянные войны, запустение городов и упадок связей;
- *сословно-представительная монархия* (XIII—XV вв.), когда появляются социальные силы, заинтересованные в укреплении центральной власти: главный налогоплательщик — городское население, страдающее от произвола на дорогах, от плохой торговли, а также мелкие и средние феодалы, находящиеся под гнетом крупных земельных магнатов и под страхом постоянных крестьянских восстаний. Эти слои всегда были готовы поддержать монарха. Со временем формируются сословно-представительные органы (в Англии — парламент (1265), во Франции — Генеральные штаты (1357), в России — земские соборы (1547) и др.);

- *абсолютная монархия* (XVI—XVIII вв.), к появлению которой привели укрепление государства во всех сферах общественной жизни и появление особого сословия служилых людей — дворянства (джентри, шляхта, шевалье). Королевская власть, используя непримиримое противостояние дворянства и родовой аристократии, чрезвычайно укрепляется и создает мощный бюрократический аппарат, полностью зависящий от монарха, регулярную армию и полицию.

*Буржуазный тип государства* — последний тип эксплуататорского государства. Он сформировался в недрах абсолютистского государства, его появление стало результатом становления новых общественных отношений, заинтересованность в которых проявляло формирующееся сословие буржуазии. Именно оно, крайне недовольное мелочной опекой государства и стеснением частной инициативы, подняв лозунги «Свобода, равенство, справедливость», выступило инициатором революционных потрясений XVII—XIX вв. в Англии, Франции, Германии и в других странах. Сословное неравенство в рамках буржуазного государства заменяется социальным. Юридически свободный рабочий лишен средств производства и вынужден продавать себя капиталу. Право закрепляет свободу предпринимательства, охраняет частную собственность.

*Социалистический тип государства* возникает в результате объективных противоречий капиталистического общества, которые обуславливают неизбежность пролетарской революции. Переход государственной власти в руки трудящихся масс, возглавляемых рабочим классом и его партией, ниспровергает отношения частной собственности и основанную на них государственную машину. Социалистическое государство — орудие политической власти трудящихся классов. Оно, по представлениям марксистско-ленинской науки, выражает интересы трудового народа, обеспечивает защиту и развитие социалистического общества. Однако со временем государство как таковое просто исчезнет, растворившись в общественном самоуправлении, а само общество вступит в высшую стадию своего развития — коммунистическую.

Существует еще один тип государства, который не вполне вписывается в рамки формационной типологии, но логически близок к нему. Это *государство переходного типа*. С точки зрения материалистического подхода оно представляет собой государственность, возникающую в результате классовой или национально-освободительной борьбы, резкой смены политических режимов и опирающуюся на разнотипные производственные отношения. В дальнейшем, по мере преобладания господствующей формы собственности, подобные государства должны примкнуть к определенному историческому типу государства, капиталистическому или социалистическому.

Вышеизложенный классово-формационный подход к типологии государств до последнего времени был единственным в нашей научной литературе. Вместе с тем у него имеются существенные недостатки: при доминировании социально-экономических и политических факторов совершенно не учитываются особенности культуры, морали, религии и других факторов развития общества (технологические, природно-климатические и т.д.); игнорируются многоукладность экономики, разнообразие социальной структуры общества и др.

### 3. Цивилизационный подход

Мировая политико-правовая мысль выработала другие критерии типологии государств, например, теория «исторического круговорота», теория «культурно-исторических типов» (Н.Я. Данилевский «Россия и Европа», 1869) и др. Однако наиболее распространенным и признанным зарубежной наукой основанием типовой классификации государств является понятие «цивилизация».

В ранние времена «цивилизация» служила противовесом понятию «варварство». Позже этот термин приобрел более глубокое самостоятельное содержание. Л. Морган рассматривал общественное развитие как сменяющие друг друга «дикость, варварство, цивилизация». Развил и конкретизировал понятие цивилизации английский историк А. Тойнби (1889—1975). В своем фундаментальном труде «Постижение истории» под *цивилизацией* он понимал относительно замкнутое и локальное состояние общества, отличающееся общностью культурных, экономических, географических, религиозных, психологических и других факторов.

*Цивилизационная теория* основывается на том, что каждая страна, каждый этнос прошли в своем развитии последовательно сменяющие друг друга стадии формирования, расцвета и упадка при сохранении на всех стадиях определенных, свойственных стране и этносу, качественных «цивилизационных» (ценностно-культурных) характеристик. При этом значительное внимание уделяется природно-географическим, геополитическим, технологическим и иным факторам и условиям формирования и существования цивилизаций.

*Цивилизационный подход к типологии государства и права* — это исследование состояния и развития общества, закономерностей смены исторических типов государства и права с точки зрения качественных изменений в социокультурной среде общества, в духовной культуре народа, его религии, нравах и т.д. (В. Гумбольдт, А. Тойнби, О. Шпенглер, М. Вебер, У. Ростоу, Н. Данилевский, Л. Мечников, П. Сорокин, Л. Гумилев и др.).

Каждая цивилизация придает устойчивую общность всем государствам, существующим в ее рамках. А. Тойнби выделил более 20 различных ее видов: древневосточную, греческую, римскую, египетскую, арабскую, православную, средневековую, современную и иные цивилизации. Г. Еллинек (1851—1911) подразделял все государства на два типа: идеальный и эмпирический. *Идеальный* тип — это мыслимое государство, которое в реальной жизни не существует. Идеальному типу противопоставляется *эмпирический*, который получается в результате сравнения отдельных реально существующих государств друг с другом. В пределах эмпирического типа Еллинек различал, с точки зрения характера государственного союза и положения, которые занимает индивид в этом союзе, следующие главные цивилизации — исторические типы государства: древневосточное, греческое, римское, средневековое и современное.

Кроме перечисленных подходов к цивилизациям и месту в них государства существуют иные взгляды на проблему их типологии. В частности, А.Б. Венгеров делит все существовавшие в истории государственные образования на государства первичных (древнеегипетская, шумерская, вавилонская, иранская, кхмерская, японская и др.) и вторичных (западноевропейская, североамериканская, восточноевропейская, латиноамериканская) цивилизаций. В основе некоторых подходов лежит характер взаимоотношений между властью и индивидами: демократия и автократия. Американский ученый Р. Макайвер классифицирует все государства на династические (антидемократические) и демократические. Французский исследователь М. Тропе в рамках цивилизационного подхода различает монархию, аристократию и демократию. Иногда в рамках цивилизационного подхода выделяются традиционные и техногенные общества, что является основанием для различения макрочивилизаций Запада и Востока.

Таким образом, в настоящее время типология государства и права основывается на формационном подходе, ставящим во главу угла исключительно экономические особенности общественного развития, и цивилизационном подходе, рассматривающем государство и право как факторы человеческой культуры, общесоциальные ценности. Рассматривая формационный и цивилизационный подходы к типологии государства и права, следует отметить, что по отдельности, строго изолированные друг от друга, они чрезвычайно уязвимы с точки зрения их существования. В них присутствует множество схожих характеристик, точек пересечения. Поэтому современная наука делает попытки найти компромиссные решения. Например, предлагается гипотеза так называемого «формационно-цивилизационного резонанса» (Б.П. Шульдин).

### Некоторые ключевые понятия темы

*Феодализм* — специфическая система экономических, социальных и политико-правовых отношений, характеризующаяся условным правом собственности на землю, принадлежностью власти (суверенной или хотя бы административно-полицейской) землевладельцам-помещикам, наличием феодальной иерархии, юридически неравных и социально замкнутых сословий.

*Феодальное право* — исторический тип права, соответствующий экономическим и социально-политическим отношениям феодального общества, вследствие чего открыто закрепляло юридическое неравенство в его сословной организации, а также характеризовалось партикуляризмом, низкой юридической техникой, казуистическим характером нормативных актов и т.п.

*Капитализм* — экономическая система, которая опирается на частную собственность и на факторы производства, а распределение произведенного продукта, товаров, благ, услуг осуществляется в основном посредством рынка.

*Социализм* — политическая доктрина, основывающаяся на коллективной собственности на средства производства и главенствующей роли государства в экономике с господством общественной собственности в ключевых отраслях.

*Коммунизм* — гипотетический общественный и экономический строй, основанный на полном равенстве, общественной собственности на средства производства, реализующий принцип «от каждого по способностям» — каждому по потребностям», в котором место государства должно было быть отведено общественному самоуправлению.

*Посткоммунистическое общество* — общество, которое появляется в результате кризиса системы реального социализма и ее идеологии и характеризуется трансформацией монопартийной политической системы в плюралистическую, центрально-планируемую экономики в рыночную, реприватизацией государственной собственности, установлением социальной дифференциации.

*Производительные силы* (в марксистско-ленинской концепции) — совокупность средств производства (предметов и орудий труда) и людей, приводящих их в движение. Главной производительной силой общества являются производители материальных благ — трудящиеся.

*Средства производства* (в марксистско-ленинской концепции) — совокупность средств и предметов труда, используемых людьми в процессе производства; это машины, оборудование, инструменты и приспособления, производственные здания и сооружения, средства связи, земля и др.; это все то, что подвергается обработке, на что направлен труд человека.



*Социалистическая революция* (в марксистской концепции) — пролетарская революция, при которой происходит взятие власти рабочим классом, ликвидация противоречий между всеми слоями общества, установление новой государственной структуры, ликвидация эксплуатации человека человеком, господство общественной формы собственности, союз рабочего класса со всеми социальными слоями трудящихся.

*Диктатура пролетариата* (в марксистской концепции) — политическая власть рабочего класса, осуществляемая в союзе с другими слоями трудящихся; установление диктатуры пролетариата должно произойти после победы социалистической революции, ее осуществление ограничивается переходным периодом от капитализма к социализму.

*Социальная революция* — общественно-исторические процессы, связанные с глубокими качественными изменениями в социальной и экономической сферах, в основах мировоззрения; это наиболее острая форма борьбы новых и старых, отживших общественных отношений.

*Политическая революция* — глубокое изменение политической системы, осуществляемое либо как составная часть социальной революции, либо в рамках существующего общественного строя как перестройка только государственно-правовых форм.

*Теория исторического круговорота* — совокупность социально-философских и философско-исторических концепций, ядро которых составляют представления о том, что общество в целом или его подсистема (государство, право, искусство, литература и т.д.) развиваются не прогрессивно, а циклично, постоянно возвращаясь к исходному состоянию и испытывая циклы возрождения и упадка.

*Индустриальное общество* — теория общественного развития, утверждающая, что технический прогресс и рост крупного машинного производства являются основой создания индустриального общества как общей модели развития для всех стран.

*Постиндустриальное общество* — исторический общественный тип, в котором основной производительной силой выступают наука и передовые технологии, а большинство работников заняты в сфере обслуживания (в торговле, транспорте, здравоохранении, научных, образовательных организациях и в сфере досуга).

*Информационное общество* — новая историческая фаза развития цивилизации, в которой главными продуктами производства являются информация и знания.

### Контрольные вопросы

1. Понятие исторического типа государства.
2. Сущность формационного и цивилизационного подходов к типологии государств.
3. Общественно-экономическая формация: понятие, структурные элементы и разновидности.
4. Закономерности перехода от одного типа государства к другому.
5. Образование и этапы развития советского государства.
6. Основные принципы рабовладельческого и феодального права.
7. Основные принципы буржуазного права.
8. Основные принципы права социалистического типа.
9. Соотношение типа и формы государства.
10. Развитие исторических взглядов на цивилизационный путь развития общества.
11. Современные типологии государства и права.
12. Сущность, тип и форма Российского государства в современный период.

---

# ТЕМА 5

## Форма государства

**План:** 1. Понятие формы государства. 2. Форма правления. 3. Форма государственного устройства. 4. Политический режим.

### 1. Понятие формы государства

Современный мир характеризуется чрезвычайным разнообразием государственной организации. Во многих странах ее специфичность формировалась на протяжении многих веков истории существования того или иного общества.

Поиск идеального государства и попытки разработки определенных критериев, позволивших бы выделить сходные государства, предпринимались еще в глубокой древности. Так, Платон (428—348 гг. до н.э.) различал государства по специфике методов правления: олигархия (правление группы богатых семей), демократия (осуществление власти с учетом интересов бедных слоев населения), тирания (власть худшего правителя в собственных интересах), тимократия (власть благородных воинов); Аристотель (384—322 гг. до н.э.) — по особенностям организации верховной власти (монархия, аристократия, полития).

*Форма государства — сложное общественное явление, характеризующее организацию государственной власти на территории конкретной страны, включающее в себя три взаимосвязанных элемента: форму правления, форму государственного устройства и форму политического режима.*

В научной литературе предлагается форму государства в целом (т.е. в совокупности особенностей правления, территории и режима) дифференцировать на несколько видов:

- *монархическая* форма государства характеризуется: сосредоточением всей полноты государственной власти в одних руках; опорой на принуждение или прямое насилие; невозможностью народа повлиять на формирование государственной политики; зачастую отсутствием местного самоуправления; нередко огосударствлением экономики и монополизацией идеологии; практически всегда ограничением или полным игнорированием прав и свобод граждан (теократическая монархия (Саудовская Аравия, Объединенные Арабские Эмираты), экстремистская монархическая форма (фашистская Германия, Италия, Испания), милитаристская форма (государственная власть принадлежит военному совету и его руководителю, военной хунте);

- *полиархическая* (полиархическая) форма государства характерна для большинства развитых стран мира, так как существует в

государстве, где четко проведено разделение властей, имеется определенная децентрализация управления территориями, эффективно действует система местного самоуправления, экономика отделена от государства, преобладают демократические методы осуществления политического режима;

- *сегментарная* форма государства занимает промежуточное положение между монархической и поликратической формами государства, так как имеет многие черты каждой из них. Монополия государственной власти как таковая отсутствует в основном за счет наличия определенного доминирующего органа государственной власти, который действует в соответствии с интересами олигархических групп или сословий. Система органов местного самоуправления достаточно развита.

## 2. Форма правления

*Форма правления представляет собой структуру высших органов государственной власти, порядок их образования и распределения компетенции между ними.*

Форма государственного правления дает возможность уяснить:

- как создаются высшие органы государства и каково их строение;
- как строятся взаимоотношения между высшими и другими государственными органами;
- как строятся взаимоотношения между верховной государственной властью и населением страны;
- в какой мере организация высших органов государства позволяет обеспечивать права и свободы гражданина.

По указанным признакам формы государственного правления подразделяются на монархические (единоличные, наследственные) и республиканские (коллегиальные, выборные).

*Монархия* (от греч. monos — один и archos — правитель, единовластие) — это такая форма правления, при которой верховная власть единолична и переходит, как правило, по наследству.

Основными признаками классической монархической формы правления являются: существование единоличного главы государства, пользующегося своей властью пожизненно (царь, король, император, шах, султан); наследственный порядок преемственности верховной власти; представительство государства монархом по своему усмотрению; юридическая безответственность монарха.

Истории известно множество разновидностей монархий, существовавших в различные периоды истории. Некоторые из них впол-

не жизнеспособны и в наше время. Так, монархия как форма правления подразделяется на сеньориальную, сословно-представительную, абсолютную, ограниченную (парламентскую), дуалистическую, теократическую, парламентскую:

- *сеньориальная (феодално-раздробленная) монархия* — основная форма правления средневековых государств в X—XV вв., обусловленная господством в экономике феода и характеризующаяся ограничением власти монарха полномочиями крупнейших феодалов, основанными на сюзеренно-вассальных отношениях;

- *сословно-представительная монархия* — одна из форм средневекового государства, при которой власть монарха сочеталась с имеющимися органами сословного представительства (земские соборы на Руси, Генеральные штаты во Франции, парламент в Англии);

- *абсолютная монархия* — такая форма правления, при которой верховная государственная власть по закону всецело принадлежит одному лицу и передается, как правило, по наследству;

- *конституционная монархия* представляет собой такую форму правления, при которой власть монарха значительно ограничена представительным органом и его законодательными и контрольными полномочиями. Обычно это ограничение определяется конституцией, утверждаемой парламентом. Монарх не вправе изменить конституцию (Великобритания, Бельгия, Дания, Испания, Япония и др.). Из 50 существующих в настоящее время монархий подавляющее большинство является именно конституционными.

Различают три основных разновидности ограниченной монархии. Во-первых, это *английская модель*, которая имеет множество признаков парламентской республики. В такой монархии правительству, всецело зависящему от расклада политических сил, и безвластному монарху противостоит всесильный парламент. Во-вторых, это так называемая *дуалистическая монархия*, при которой государственная власть носит двойственный характер. Юридически и фактически власть поделена между правительством, формируемым монархом, и парламентом. При этом и монарх, и парламент имеют действенные средства контроля друг друга и сдерживания своих оппонентов. Правительство в дуалистических монархиях формируется независимо от партийного состава в парламенте и не ответственно перед ним. Монарх при этом выражает преимущественно интересы феодалов, а парламент представляет буржуазию и другие слои населения. Подобная форма правления существовала в кайзеровской Германии (1871—1918 гг.), сейчас — в Марокко. В-третьих, это, условно говоря, «*монархический конституционализм*», при котором монарх и вся административно-бюрократическая система со-

вместно противостоят парламенту, наличие которого является в таких государствах едва ли не единственным признаком его демократичности.

В некоторых государствах монарх возглавляет не только светское, но и религиозное управление страной (Саудовская Аравия, Ватикан). Такие государства носят название *теократических* (греч. theos — Бог, kratos — власть), и их зачастую относят к абсолютным или полубабсолютным монархиям.

**Республика** (лат. res publica — общественное дело) — *такая форма правления, при которой глава государства является выборным и сменяемым, а его власть считается производной от народа (избирателей) или представительного органа (парламента).*

Как особая форма правления республики существовали еще в глубокой древности (Афины, Спарта, Рим) и в средние века (городские республики — Великий Новгород, Псков, Флоренция, Генуя, Венеция). В настоящее время республика является доминирующей формой правления.

Общими признаками республиканской формы правления являются:

- существование единоличного и коллегиального главы государства;
- выборность на определенный срок главы государства и других высших органов государственной власти;
- осуществление государственной власти не по своему велению, а по поручению народа;
- юридическая ответственность главы государства в случаях, предусмотренных законом;
- обязательность решений верховной государственной власти.

*Парламентская республика* — разновидность современной формы государственного правления, при которой верховная власть (ведущая роль) в организации государственной жизни принадлежит парламенту.

В такой республике правительство формируется парламентским путем из числа депутатов, принадлежащих к тем партиям, которые располагают большинством голосов в парламенте. Правительство несет коллективную ответственность перед парламентом за свою деятельность. Оно остается у власти до тех пор, пока в парламенте партия обладает большинством. В случае утраты доверия большинства членов парламента правительство либо уходит в отставку, либо через главу государства добивается роспуска парламента и назначения досрочных парламентских выборов. К парламентарным респуб-

ликам можно отнести ФРГ, Грецию, Италию, Австрию, Швейцарию, Исландию, Индию и др.

*Президентская республика* — одна из разновидностей современной формы государственного правления, которая наряду с парламентаризмом соединяет в лице президента полномочия главы государства и главы правительства (США, Франция, Россия, Бразилия и др.).

Наиболее характерные черты президентской республики:

- внепарламентский метод избрания президента и формирования правительства;
- ответственность правительства перед президентом, а не перед парламентом;
- более широкие, чем в парламентской республике, полномочия главы государства.

Довольно часто особенностью формирования и функционирования высших органов государственной власти является переплетение элементов парламентской и президентской республик. В таких случаях принято говорить о *смешанной* республиканской форме правления, к которой нередко относят и Российскую Федерацию. Президент и парламент избираются народом, законом наделяются широкой совокупностью непересекающихся полномочий, совместными усилиями формируют правительство (президент предлагает кандидатуры премьер-министра и министров, парламент — одобряет или не одобряет их). Глава государства зачастую руководит работой правительства, а парламент постоянно осуществляет контроль его деятельности. Правительство несет ответственность перед обеими этими высшими инстанциями (президент может отправить его в отставку, а парламент — объявить вотум недоверия).

В некоторых странах встречаются *«суперпрезидентские республики»*. Это особая разновидность республиканской формы правления, характеризующейся юридическим и фактическим сосредоточением всех рычагов государственной власти в руках президента, который в этом случае обычно является главой не только государства, но и правительства, а также лидером правящей партии. Эта форма практически независимого правления, которое слабо контролируется законодательной и судебной властью. Это особый конгломерат традиционной формы с полудиктаторским стилем управления. К таким государствам можно отнести Индонезию в период 1966—1998 г., Ирак (1979—2003), Камерун, а также иные страны в различных регионах.

Рассмотренные виды формы правления относят к типичным. В реальности встречаются так называемые *нетипичные* (смешанные) формы правления. Такое название впервые было введено Полибием (ок. 201—

120 до н.э.). Для них характерны и республиканские, и монархические элементы — республиканская (выборная) монархия, монархическая республика (несменяемый глава государства). Например, в Кувейте присутствуют черты и абсолютной, и ограниченной монархии, в Малайзии органично соединяются признаки и монархии, и республики, а в Колумбии — парламентской и президентской республики.

### 3. Форма государственного устройства

*Форма государственного устройства* — это национальное и административно-территориальное строение государства, которое раскрывает характер взаимоотношений между его составными частями, между центральными и местными органами государственного управления, власти.

Форма государственного устройства показывает: из каких частей состоит внутренняя структура государства; каково правовое положение этих частей и каковы взаимоотношения этих органов; как строятся отношения между центральными и местными государственными органами; в какой государственной форме выражаются интересы каждой нации, проживающей на этой территории.

Первые государства существовали на протяжении веков без особого разделения своей территории на какие-либо более или менее определенные части со своими особыми административными статусами. Такими государствами на средиземноморском побережье были многочисленные греческие *города-полисы* IX—III вв. до н.э. Эти квазигосударства время от времени объединялись в краткосрочные военные (конфедеративные) союзы, после распада которых продолжали оставаться едиными территориальными образованиями. В качестве примера можно назвать также отдельные италийские общинные поселения в первом тысячелетии до нашей эры, объединившиеся в Латинский союз, но даже под влиянием Рима (с VI в. до н.э.) продолжавшие сохранять свое простое единое территориальное устройство. Более сложной формой была *империя* как сложное многонациональное государство, создаваемое путем захвата и насильственного удерживания в своем составе суверенных соседских государств с различной степенью их зависимости от центральной власти. С теми или иными особенностями и поэтому с определенными оговорками к империям относились многие государства как по своему названию, так и по своей сущности. В различные времена такими государствами были Китайская империя периодов Цинь (221—207 гг. до н.э.) и Хань (III — III в. н.э.), империя Карла Великого, просуществовавшая с 800 по 843 год, созданная на е



осколках Оттоном I «Священная римская германской нации» (962—1806), русское государство с момента его образования (особенно со времен Ярослава) и др. Самой яркой из всех древних империй был Рим (27 г. до н.э. — 476 г. н.э.). Свои отношения с присоединяемыми в ходе завоеваний землями (национальными или территориальными частями государства) он строил на четких юридических основаниях, стержнем которых был принцип «Разделяй и властвуй!» («Divide et impera»): «Разделяй и властвуй, ибо основа и венец империи измеряются согласием покорных», «Милость покорным являть и смирать войною надменных» (Вергилий «Энеида»). Такая, по тем временам, совершенная система государственного устройства (провинции, префектуры, колонии) позволяла Риму путем установления различных правовых режимов на завоеванных территориях не допускать консолидации их населения между собой для удобства управления ими и их ограбления. В позднейшие периоды условное название империй носили такие крупнейшие колониальные государства, как Англия и Франция.

В настоящее время по форме государственного устройства все государства принято делить на три основные группы: унитарные, федеративные и конфедеративные.

**Унитарное государство** (лат. unus — один, единство) — это единое, цельное государственное образование, состоящее из административно-территориальных единиц, которые подчиняются центральным органам власти и признаками государственной независимости не обладают (Франция, Турция, Япония, Финляндия и др.).

Унитарное государство характеризуется следующими признаками:

- единые, общие для всей страны высшие исполнительные, представительные и судебные органы, которые осуществляют верховное руководство соответствующими структурами;
- на территории государства действуют одна конституция, единая система законодательства и налоговая система, одно гражданство;
- составные части государства (области, департаменты, округа, провинции, графства) государственным суверенитетом не обладают;
- унитарное государство, на территории которого проживают небольшие по численности национальности, допускает национальную и законодательную автономию;
- все внешние межгосударственные отношения осуществляют центральные органы, которые официально представляют страну на международной арене;

- единые вооруженные силы, руководство которыми осуществляется центральными органами государственной власти и др.

Унитарные государства, исходя из различных критериев, бывают:

- *простыми* (состоят только из административно-территориальных единиц, зачастую не имеющих своего аппарата управления и поэтому подчиняющихся напрямую центральным органам власти, — Чехия, Польша, Эстония, Марокко, Непал) и *сложными* (имеющие в своем составе национальные или административные автономии — Испания, Италия, Дания, Украина, Франция, Финляндия);

- *централизованными* (региональные органы возглавляются должностными лицами, назначаемыми из центра (Нидерланды), либо выборные представители местной власти утверждаются государственными чиновниками (как в Индонезии старосты городских кварталов), и *децентрализованными* (региональные органы формируются независимо от центральных (Великобритания, Новая Зеландия, Япония, Испания, Италия и др.).

**Федерация** (лат. foedus — союз, договор, соглашение) представляет собой *добровольное объединение ранее самостоятельных государственных образований в одно союзное государство* (Россия, США, Канада, Мексика, Австралия, Бразилия, Индия, Пакистан, Аргентина, Австрия, Бельгия, Швейцария, Малайзия, ФРГ, Нигерия, Эфиопия, Танзания и др.).

Можно выделить наиболее общие черты, характерные для большинства федеративных государств:

- территория федерации состоит из территорий ее отдельных субъектов (штатов, эмиратов, провинций, кантонов, земель, республик, областей и т.д.);

- в федеративном государстве имеются двойная система государственного аппарата (исполнительная, законодательная и судебная власть принадлежат федеральным государственным органам), двойная система законодательства и двойное гражданство (федерации и соответствующего ее субъекта);

- устанавливается единая денежная система, создаются единые вооруженные силы;

- субъекты федерации обладают значительной самостоятельностью: имеют право принимать собственные конституции и иные законы, имеют свои исполнительные, законодательные и судебные органы. Все полномочия субъектов исчерпывающе закреплены в конституционных актах как разделение предметов ведения (ст. 71, 72 Конституции РФ);

- при федеральном государственном устройстве в парламенте имеется палата, представляющая интересы членов федерации;

- федерация — это союзное государство, поэтому суверенитет ее субъектов существенно усечен в пользу федерации.

В подавляющем большинстве случаев субъекты федерации лишены права сепарации, т.е. возможности выхода из союзного государства. Более того, практически во всех федеративных государствах предусматривается так называемое *федеральное вмешательство* во внутренние дела субъекта (вплоть до применения силовых мер восстановления порядка) в виде обязанности федерации не допустить нарушений ее целостности и стабильности как необходимого условия существования самого союзного государства (США, Аргентина, Бразилия, Мексика).

Институт федерального вмешательства — одно из проявлений права федерального принуждения. В его рамках в субъекте от имени федерации может быть введен также режим чрезвычайного положения (Россия, Индия, Бразилия, Мексика), прямое президентское правление (Индия, Пакистан), приостановление собственного управления субъекта.

В составе федерации могут присутствовать три вида территориальных образований, имеющих статус субъектов, все они имеются и в Российской Федерации. Это: государственные территориальные образования — *республики*, отличающиеся от иных субъектов тем, что в рамках федерации представляют собой национальные образования, обладающие всей полнотой государственной власти вне пределов ведения государства (статус и территория таких субъектов не могут быть изменены без их согласия); автономные территориальные образования — *автономные округа* и *автономная область*, в основе существования которых заложен также национальный принцип, но объем прав значительно сокращен в пользу федерации (создаются государством чаще всего на национальной основе, но иногда и в связи с особенностями географических, культурных, языковых и религиозных факторов; обладают правами самостоятельного формирования органов власти, принятия действующих на их территории нормативных актов); административные территориальные образования как обособленные составные части государства, в пределах которых функционируют органы власти, подчиненные формирующим их вышестоящим органам власти, — *края, области, города федерального значения* являются основными территориальными субъектами федерации.

Федерации, а их в современном мире более 20, бывают *договорными* (соглашение нескольких государств между собой об образовании федерации с одновременной передачей большей части своего суверенитета в ведение создаваемой федерации) и *конституционными* (преобразование унитарного или полужедеративного государства в

федеративное с соответствующим оформлением в принимаемой конституции); *симметричными* (субъекты федерации примерно одинаковы по своему правовому положению — США) и *асимметричными* (субъекты достаточно заметно отличаются по своему правовому статусу, например, одни из них имеют статус государственных образований, а другие являются территориальными субъектами — РФ, Индия), *территориальными* (Австралия, Мексика) и *национальными*, а также *смешанными* — национально-территориальными, как, например, Российская Федерация.

В составе унитарного и федеративного государств можно встретить такое обособленное территориальное образование, как *автономия*, т.е. предоставление какой-либо части государства самоуправления (самостоятельности) для решения вопросов, требующих учета местной специфики. Например, в Российской Федерации такой особой территорией может быть национально-культурная автономия как форма национально-культурного самоопределения граждан Российской Федерации, относящих себя к определенным этническим общностям, на основе их добровольной самоорганизации в целях самостоятельного решения вопросов сохранения самобытности, развития языка, образования, национальной культуры.

По сравнению с другими административно-территориальными единицами в составе государства автономия, в силу особенностей географического расположения, национального состава пользуется большей самостоятельностью в решении своих вопросов.

**Конфедерация** (от лат. confere — собирать воедино) — *это временный юридический союз суверенных государств, созданный для обеспечения общих интересов.*

При конфедеративном устройстве государства — члены конфедерации сохраняют свои суверенные права как во внутренних, так и во внешних делах.

В отличие от федеративного устройства, конфедерация характеризуется следующими чертами:

- возникает, как правило, в результате договора между суверенными государствами, при этом предусматривается право свободы выхода последних из союза;
- не имеет своих общих законодательных, исполнительных и судебных органов, в отличие от федерации;
- не имеет единой армии, единой системы налогов, единого государственного бюджета;
- сохраняется гражданство тех государств, которые находятся во временном союзе, и др.

Как правило, конфедеративные государства недолговечны, они либо распадаются, либо превращаются в федерацию. Так было с

первыми древнегреческими политическими союзами городов-полисов (Ахейский, Делосский союзы, Морской союз греческих полисов), с Германским союзом 1815—1867 гг., со Швейцарским союзом 1815—1848 гг. и военным союзом тринадцати североамериканских колоний Англии, объединившихся в США в 1781 г. для оказания совместного сопротивления метрополии (до 1785 г.), и др.

В настоящее время встречается такое межгосударственное объединение, как *содружество* — объединение независимых государств, основанное на взаимности национальных, политических, экономических и иных интересов.

#### 4. Политический режим

**Форма государственного (политико-правового) режима** представляет собой *совокупность способов и методов осуществления государственной власти в обществе*.

Государственный режим является важнейшей составной частью политического режима, существующего в обществе. Политический режим — понятие более широкое, поскольку оно включает в себя не только методы государственного властвования, но и характерные способы деятельности негосударственных политических организаций (партии, движения, клубы, союзы).

Разновидностей политических режимов выделяется множество, но все они располагаются в рамках демократических (консервативных, либеральных) и антидемократических (деспотических, тиранических, тоталитарных, авторитарных, расистских) режимов. При этом основным критерием классификации государств по данному признаку является степень гарантированности прав и свобод человека и гражданина, а также демократизм форм и методов осуществления государственной власти, т.е. показатель того, насколько активно либо пассивно народ участвует в процессе формирования и контроля государственной власти.

*Антидемократические режимы* могут устанавливаться как при монархической, так и при республиканской формах правления. Они характеризуются следующими признаками:

- стремление к полному контролю государства над всеми сферами общественной жизни: экономикой, политикой, идеологией, социальным, культурным и национальным строением;
- максимальная централизация государственного управления в виде концентрации власти в рамках реальных полномочий одного или нескольких органов;

- фактическое отсутствие у имеющихся представительных органов действительной власти и доминирование в системе органов государственной власти исполнительных органов, а также карательных и военных (милитаризованных) учреждений;
- огосударствление всех общественных организаций (профсоюзных, молодежных, спортивных и др.);
- фактическое лишение личности каких-либо субъективных прав, хотя формально они могут провозглашаться даже в конституциях;
- реальное действие примата государства над правом, что является следствием произвола, нарушением законности, ликвидации правовых начал в общественной жизни;
- игнорирование интересов государственных образований, особенно национальных меньшинств;
- игнорирование особенностей религиозных убеждений населения.

*Авторитаризм* как система власти, свойственная недемократическим политическим режимам, характеризуется сосредоточением всей государственной власти в руках одного лица или органа, отсутствием или ущемлением основных политических свобод (слова, печати, собраний и др.), подавлением политической оппозиции. Обычно сочетается с личной диктатурой. В зависимости от сочетания методов правления может варьироваться от умеренно авторитарного режима с формальным сохранением атрибутов демократии до классической диктатуры, однако без явного террора и репрессий. *Тоталитаризм* как политический режим основывается на установлении абсолютного (тотального) контроля над различными сторонами жизни каждого человека и всего общества в целом. В качестве крайней формы проявления авторитарного режима он стремится к всеохватывающей, всепроникающей и всеконтролирующей власти (А.Ю. Мордовцев).

К крайним антидемократическим режимам относятся тирания и деспотия, а также фашизм, расизм, апартеид, сегрегация. Одной из форм проявления тоталитарного режима, установившегося в результате военного или государственного переворота, является клика (или хунта).

*Демократический режим* (от греч. демос и кратос — народовластие) призван обеспечить максимум позитивного существования и развития личности. При этом политическом режиме основные права и свободы граждан не только признаются, но и гарантируются, обеспечиваются и охраняются государством, посредством его органов, создаваемых при самом деятельном участии народа посредст-

вом прямой и представительной демократии. Для демократического режима характерны следующие признаки:

- предоставление свободы личности в экономической сфере, которая составляет основу материального благополучия общества;
- реальная гарантированность прав и свобод граждан, их возможность выражать собственное мнение о политике государства, активно участвовать в культурных, научных и других общественных организациях;
- создание эффективной системы прямого воздействия населения страны на характер государственной власти;
- защищенность личности от произвола, беззакония, так как ее права находятся под постоянной охраной правосудия;
- обеспечение властью в одинаковой степени интересов большинства и меньшинства;
- плюрализм — основной принцип деятельности демократического государства;
- государственный режим базируется на законах, которые отражают объективные потребности развития личности и общества.

История знает различные формы демократических режимов. К ним можно отнести:

- режим *представительной демократии* (осуществление власти народа посредством передачи им важнейших функций по управлению общественной жизнью через всенародные свободные выборы своим представителям (депутатам), а также профессиональному государственному аппарату);
- режим *непосредственной (прямой) демократии* (участие в решении общих дел всех граждан непосредственно через всеобщее голосование или на собраниях, митинге);
- режим *плюралистической демократии* (воздействие множества социальных групп, составляющих общество, на характер государственной власти);
- режим *компромиссной демократии* (формирование политического режима как результата согласия различных социальных групп);
- режим *парламентской демократии* (основанный на передаче власти парламенту);
- *либерально-демократический* режим (создание обстановки, благоприятствующей развитию как отдельной личности, так и общества в целом) в настоящее время получил наибольшее распространение.

В состоянии формирования находится так называемый *гуманистический режим*, при котором, по мнению сторонников такой концеп-

ции, права и свободы личности не только законодательно закреплены, но и создан эффективный механизм их реального осуществления.

### Некоторые ключевые понятия темы

*Теократия* («божественное правление») — форма государственного правления, в которой власть считается принадлежащей непосредственно Богу, управляющему государством посредством духовенства или жрецов.

*Аристократия* как форма правления — власть, принадлежащая представителям знатных родов, чьи предки когда-то составляли элиту общества (племени) в связи с их природными, иными данными (храбростью, умом, преданностью, военным искусством), заслугами перед обществом (Древний Рим).

*Плутократия* (власть богатства) — форма правления, связанная с сосредоточением государственной власти в руках отдельных лиц или группы вследствие их особого имущественного положения.

*Олигархия* (власть немногих) — форма государственного правления, при которой власть принадлежит небольшой группе людей, как правило, наиболее знатных и богатых или экономически могущественных.

*Охлократия* (власть толпы) — произвольное, бесконтрольное правление большинства, ведомого неким харизматическим лидером.

*Тирания* — ничем не ограниченная власть, отличающаяся особой жестокостью и произволом.

*Полиархия* — множественность, рассредоточенность власти; это реально существующие режимы, которые в значительной степени соответствуют демократическому идеалу.

*Автократия* (деспотия) — одна из разновидностей древней формы правления, характеризующаяся неограниченным, бесконтрольным правлением одного лица.

*Деспотия* — форма правления в древневосточных странах, для которой характерны концентрация всей власти в руках монарха, наличие развитого бюрократического государственного аппарата, сочетание начал авторитарного и демократического политических режимов, четкое деление территории на административно-территориальные единицы, низшей из которых являлась сельская община.

*Аристократическая республика* — форма правления, существовавшая в Древние и Средние века, при которой государственная власть находилась в руках меньшинства (обычно знати), привилегии которого передавались по наследству (например, Спарта).

*Советская республика* — особая историческая разновидность республиканской формы правления, характеризующаяся единой



системой органов власти, которым были подконтрольны и подотчетны все государственные органы, — советами, действовавшими на непрофессиональной основе; отсутствием различий между органами государственной власти и органами местного самоуправления; непризнанием принципа разделения властей; отсутствием единоличного главы государства и органов конституционного надзора; связанностью депутатов советов наказами своих избирателей и возможностью отзыва в случае «потери доверия избирателей».

*Содружество государств* — объединение независимых государств, основанное на взаимности национальных, политических, экономических и иных интересов.

*Содружество Независимых государств* (СНГ) — межгосударственное объединение, созданное на основе соглашения об образовании Содружества Независимых государств, подписанного в Минске 8 декабря 1991 г. представителями трех республик бывшего СССР — Республики Беларусь, РСФСР и Украины.

*Содружество наций* — объединение независимых и равноправных суверенных государств, возникших в результате распада Британской колониальной империи, проводящих самостоятельную политику и сотрудничающих на почве ранее сложившихся общих интересов и в целях содействия международному взаимопониманию.

*Протекторат* как форма объединения государств — объединение посредством особого международного договора, по которому одно государство обязывается покровительствовать другому, более слабому государству, осуществлять его представительство во внешних делах, обеспечивать вооруженную защиту, оказывать экономическую и иную помощь.

*Уния* — союз, соединение, объединение государств (федерация, конфедерация, фузия (слияние) и др.).

*Ассоциированное государство* (свободно присоединившееся государство) — особая форма межгосударственных отношений, выражающаяся в том, что одно государство добровольно передает другому государству часть своего суверенитета (чаще всего полномочия по обороне, внешнеполитическим связям, организации денежного обращения).

*Авторитарный политический режим* — существенное ограничение политических прав и свобод граждан, осуществление государственной власти в противоречии с демократическими нормами и институтами, реализация правителем власти по своему произволу, без учета мнения большинства.

*Тоталитарный политический режим* — система монопольно сконцентрированной власти, объем и пределы которой общество не способно контролировать правовыми средствами, а отдельные лица

не могут легально требовать применения власти, когда они нуждаются в защите своих прав и интересов.

*Фашизм* — политическая идеология, отстаивающая идеи расового превосходства, национального возрождения и опирающаяся для достижения своих целей на террор и агрессию.

*Расизм* — совокупность концепций, суть которых сводится к идее физической и психической неравноценности человеческих рас, подразделению их на высшие и низшие, отстаиванию права первых главенствовать над последними; компонент идеологии фашизма; в практическом воплощении — грубейшее нарушение прав человека.

*Апартеид* — крайняя форма расовой дискриминации и сегрегации, при которой целые группы населения страны оказываются в зависимости от расовой принадлежности в заведомо неравном положении по сравнению с другими группами населения, при этом ограничиваются их права и свободы, представители дискриминируемых групп нередко помещаются в резервации.

*Представительная демократия* — осуществление народом власти через выборных полномочных представителей, которые принимают решения, выражающие волю тех, кого они представляют, — всего народа, населения, проживающего на той или иной территории.

*Непосредственная (прямая) демократия* — форма непосредственного волеизъявления народа или каких-либо групп населения (референдум, плебисцит).

*Либеральная демократия* — система демократии, основанная на многопартийной системе в сочетании с рыночной системой в сфере экономического производства.

### Контрольные вопросы

1. Исторические аспекты развития взглядов на форму государства.
2. Факторы, определяющие форму государства и влияющие на своеобразие ее отдельных элементов.
3. Форма правления в государстве: понятие, исторические и современные тенденции развития.
4. Факторы, определяющие многообразие форм государственного правления.
5. Нетипичные формы правления.
6. Виды и особенности монархических и республиканских форм правления в разных типах государств.
7. Основные черты и разновидности унитарного государства.
8. Особенности формирования современных федеративных государств.

9. Соотношение государственного и национально-государственного устройства.
10. Конфедерация и иные государственные и межгосударственные образования.
11. Форма государственного устройства современной России.
12. Межгосударственные объединения и их исторические особенности.
13. Отличие понятия «государственно-правовой режим» от понятия «политический режим».
14. Государственно-правовой режим современного Российского государства.

---

# ТЕМА 6

## Функции государства

**План:** 1. Функции государства: понятие и признаки. 2. Формы и методы осуществления государственных функций. 3. Основные функции государства.

### 1. Функции государства: понятие и признаки

*Функции государства — это наиболее общие, важнейшие направления деятельности государства по осуществлению стратегических задач и достижению целей, стоящих перед ним в конкретный исторический период, в которых раскрываются его социальная сущность и назначение в обществе.*

Признаки государственных функций:

- совокупность важнейших направлений сходных аспектов государственной деятельности в конкретной сфере;
- характеризуются как сложившиеся устойчивые линии предметной деятельности государства в важнейших сферах общественной жизни;
- властно-принудительные методы осуществления, связанные с тем, что при осуществлении своих функций государство использует самые различные приемы воздействия на субъектов общественных отношений (методы поощрения, убеждения и принуждения);
- функции государства исчерпывающе определены в законе;
- выполнение основных задач и целей государства на данном этапе;
- они представляют собой различные многоплановые стороны деятельности государства, объединенные общим основанием, которое порождает функцию государства.

С функциями государства чрезвычайно тесно связаны некоторые сходные явления, однако их ни в коем случае не следует отождествлять. Среди таких близких категорий можно выделить:

- *функции государственной власти* как структурные составляющие части определенных государственных функций, конкретные направления государственной деятельности, осуществляемые специально создаваемой для этого системой государственных органов;
- *функции государственных органов*, которые рассматриваются как основные направления деятельности таких органов по решению задач и достижению целей, ставящихся перед каждым отдельным органом. Поэтому функции государства намного шире, как полномочия государства шире компетенции отдельных государственных органов, не говоря уже о статусе государственных учреждений и организаций;

- *виды государственной деятельности*, которые являются составными компонентами отдельных государственных функций (например, видом государственной деятельности выступает расследование уголовных дел, а функцией государства является охрана правопорядка. Если подобным расследованием занимается строго ограниченное число только государственных органов, то функция охраны правопорядка по своей направленности несоизмеримо шире и выполняется также многими негосударственными организациями и предпринятиями);
- *цели и задачи государства*: цель — это то, к чему стремится государство, а задачи — цель и средства ее достижения. Задача государства — объективно возникающая перед государством и требующая оперативного решения конкретная социальная проблема, связанная с целями государства, закреплённая политическими и правовыми документами и предполагающая определенную деятельность (функцию) по ее разрешению. Функции — это основные направления деятельности государства по решению стоящих перед ним задач. Таким образом, цели и задачи государства по своей природе шире, и именно они определяют его функции.

## 2. Формы и методы осуществления государственных функций

Государство осуществляет свои функции в рамках самых различных видов государственной деятельности, которые в своей совокупности позволяют говорить о существовании **специальных организационных и правовых форм**. Различие между этими видами заключается в том, что организационные формы напрямую не связаны с порождением юридически значимых последствий. Они обеспечивают нормальное функционирование системы задействованных в выполнении той или иной функции государственных органов и учреждений.

На этом основании к **правовым формам**, т.е. к однородным по своим внешним признакам (характеру и юридическим последствиям) видам деятельности государственных органов в том или ином направлении, связанным с изданием и реализацией юридических актов, относятся:

- *правотворчество* (разработка, принятие и отмена юридических норм, в совокупности определяющих основные курсы развития каждого направления государственной деятельности, политики государства на текущем этапе);
- *правореализация*, проявлениями которой являются правоприменение (осуществление властных полномочий компетентных государственных органов по изданию актов применения норм права) и правоисполнение (повседневная работа по исполнению норм

права в процессе обеспечения нормальной жизнедеятельности государственных органов, организаций и учреждений, а также создания необходимых условий для координации усилий всех структур по надлежащему осуществлению государственных функций);

- *правообеспечение*, подразделяющееся на контрольно-надзорный и правоохранный виды деятельности (применение принудительных мер к нарушителям норм права).

Как уже отмечалось, **организационные формы** реализации государственных функций напрямую с порождением юридических последствий не связаны. Эти формы призваны обеспечить нормальную и плодотворную работу тех звеньев государственного механизма, которые участвуют в осуществлении государством конкретных функций. Назвать все неправовые формы реализации функций государства чрезвычайно трудно, это весьма многоаспектное явление. По общему правилу, к организационным формам относят следующие виды деятельности государства:

- *организационно-регламентирующую*, т.е. планомерную работу соответствующих учреждений и подразделений по планированию, координации совместных мероприятий, изучению и систематизированию положительного опыта, подготовке текущей документации и т.п.;

- *организационно-хозяйственную*, связанную с материальным обеспечением процессов выполнения различных государственных функций и проявляющуюся в особенностях подготовки и расстановки кадров, обеспечения финансирования, проведении контрольно-ревизионных мероприятий, обеспечении материально-техническими ресурсами и др.;

- *организационно-идеологическую* — постоянную и целенаправленную работу по обоснованию правильности взятого государством курса и методов его осуществления в той или иной сферах общественных отношений, проявляющуюся в толковании и разъяснении населению смысла действующих нормативных актов, и т.д.

Осуществление функций государства связано с использованием самых разнообразных методов воздействия на общественные отношения. Специфика тех или иных отношений обуславливает своеобразие применяемых приемов и способов. В одних сферах государство дает возможность субъектам самим определять для себя линии конструктивного взаимодействия, в одних случаях действует мягко, убеждая субъектов в целесообразности именно такого поведения с их стороны, в других — чрезвычайно жестко, предписывая строго определенный стиль. В связи с этим следует выделить такие **методы осуществления функций государства**, как *поощрение*, призванное стимулировать правомерное и нужное общест-

ву и государству поведение субъектов правовых отношений; *рекомендации*, направленные на ориентирование субъектов на наиболее желательное, с точки зрения государства, их поведение; *убеждение*, заключающееся в планомерном и целенаправленном воздействии государства на сознание субъектов правоотношений по обоснованию правильности проводимого им курса и политики; *принуждение* как осуществление на основе права государственными органами и их должностными лицами физического, психического, имущественного или организационного воздействия на нарушителей установленных норм права в целях защиты личных, общественных или государственных интересов.

### 3. Основные функции государства

В юридической науке существует множество классификаций функций государства по самым различным основаниям: в зависимости от их продолжительности — постоянные и временные; от социальной значимости — для всего общества или для отдельных его слоев, групп; от значения — основные и второстепенные; от сфер их приложения — идеологические, политические, экономические, социальные и др.; от форм их реализации — правоприменительные, правоохранительные, правотворческие; на основании территориальной распространенности — в масштабе федерации, ее субъекта, его административно-территориальной единицы, конфедеративные; по принадлежности к виду государственной деятельности — правотворческие (законодательные), управленческие (исполнительная власть), судебные и др.

Среди этих классификаций самой распространенной является разделение государственных функций в зависимости от сферы общественной жизни, от направления решаемых государством задач и целей — внутренние и внешние функции государства.

*Внутренние функции государства* — это основные направления деятельности государства, обусловленные его сущностью и социальным назначением, целями и задачами внутренней жизни страны.

*Экономическая функция* государства является объективно необходимой, законодательно регламентированной деятельностью государства в области хозяйства, которая направлена на решение экономических задач, выражает его сущность и социальное назначение и проявляется в обеспечении нормального функционирования и развития экономики, определении порядка экономической жизни общества, развитии внешнеэкономических связей и т.д.

Она заключается в: формировании экономической политики государства (разработка стратегических направлений экономического развития страны); управлении госсектором экономики; стимулировании развития наиболее приоритетных отраслей экономики; созда-

нии правовых основ рынка, направленных на развитие предпринимательства, в охране собственности, в ограничении монополизма и недобросовестной конкуренции, в защите прав потребителей и др.

Одна из самых злободневных проблем рыночной экономики — это *недобросовестная конкуренция*, которая может проявляться в самых различных формах. В частности, к ним относятся: подкуп покупателей конкурентов, направленный на то, чтобы привлечь их в качестве клиентов; получение информации, составляющей производственную или коммерческую тайну конкурента, путем шпионажа или подкупа его служащих; неправомерное использование или раскрытие ноу-хау конкурента; побуждение служащих конкурента к нарушению или расторжению контрактов с нанимателем; угроза конкурентам исками о нарушении пользования патентами или товарными знаками, если это делается недобросовестно и с целью противодействия конкуренции в сфере торговли; бойкотирование торговли другой фирмы для противодействия или недопущения конкуренции; демпинг, т.е. продажа своих товаров ниже стоимости с намерением противодействовать конкуренции или подавить ее; создание впечатления, что потребителю предоставляется возможность покупки на необычайно выгодных условиях, когда на самом деле этого нет; намеренное копирование товаров, услуг, рекламы или других аспектов коммерческой деятельности конкурента; поощрение нарушений контрактов, заключенных конкурентами; выпуск рекламы, в которой проводится сравнение с товарами или услугами конкурентов, и др.

*Финансовая функция* заключается в формировании государственного бюджета и его исполнении; осуществлении финансового контроля (определения и учета доходов); налогообложения (налог на прибыль, на имущество, на землю, подоходные налоги, целевые и акцизные сборы, таможенные пошлины, налог на добавленную стоимость) и др.

*Политическая функция государства* — это деятельность государства по гармонизации интересов индивидуумов и государства, различных социальных групп и интересов в сфере реализации политической власти в стране, проявляющаяся в определении государством прав и обязанностей граждан, установлении им основы функционирования политической системы, порядка политической борьбы за власть, а также в обеспечении государственной и общественной безопасности, социального и национального согласия, охране суверенитета государства от внутренних и внешних посягательств. Важнейшим направлением деятельности государства в данной сфере является создание жизнеспособного демократического общества (развитие демократии, национального и классового согласия, поддержание стабильности и порядка в обществе).



*Социальная функция государства* — это деятельность государства, направленная на обеспечение нормальных условий жизни для всех членов общества вне зависимости от их участия в производстве материальных благ, а также от возраста, пола, здоровья и т.п. (установление минимального уровня оплаты труда, пенсий, стипендий, пособий больным, инвалидам, пожилым людям, студентам, детям, матерям, безработным; выделение необходимых средств на здравоохранение, культурный отдых, просвещение, на строительство жилья и др.).

В целом социальная функция государства состоит в создании условий для достойного и свободного развития человека посредством гарантирования определенного объема благ за счет государства; защищенности тех, кто в силу различных причин не может участвовать в трудовой сфере (инвалиды, больные, пенсионеры, дети, студенты); поддержании социальных сфер, неприбыльных экономически и поэтому часто игнорируемых иными держателями финансов, но необходимых для жизнедеятельности всего общества (здравоохранение, транспорт и связь, строительство жилья для малообеспеченных категорий населения).

*Правоохранительная функция государства* — это деятельность государства по обеспечению точного и полного выполнения положений законодательства всеми субъектами права, а также по профилактике, пресечению и борьбе с правонарушениями.

Это защита прав и свобод граждан, охрана правопорядка, борьба с преступностью, обеспечение национальной безопасности; поддержание стабильного правопорядка не только силами специальных органов, но и всей системой правоохранительных органов; стремление не только к устранению правонарушений, но и к обеспечению неукоснительного соблюдения требований права всеми субъектами (обеспечение законности); охрана и защита личности, общества и государства от посягательств.

*Экологическая (природоохранительная) функция государства* — это жизненно важная деятельность любого современного государства, заключающаяся в разработке эффективного природоохранного законодательства, регулировании деятельности людей и различных организаций в области использования природной среды, разработке национальных программ по охране окружающей среды, предусматривающих применение активных мер воздействия к нарушителям ее целостности, вплоть до полного устранения источников загрязнения или вредных отходов производства, меры юридической ответственности за нарушение требований этого законодательства.

Экологическая функция направлена на обеспечение экологического благополучия граждан и обеспечение гармоничного сосуществования природы и человека.

*Идеологическая функция государства* — это деятельность государства по формированию, поддержанию, пропаганде, укреплению

определенной идеологии государства, осуществляемая средствами образования, культуры, печати, телевидения и др.

*Культурно-воспитательная функция государства* — это многосторонняя деятельность государства по развитию искусства (литературы, театра, кино, музыки, живописи, архитектуры), физической культуры и спорта, средств массовой информации, по сохранению историко-культурных памятников, архивов, музеев, а также по государственной поддержке науки, по развитию образовательной сферы в стране и др.

*Внешние функции государства* — это основные направления деятельности государства, обусловленные его сущностью и социальным предназначением и задачами в международном общении и межгосударственных отношениях (внешнеэкономическая, дипломатическая, функция поддержания мирового порядка, взаимовыгодного сотрудничества с другими государствами, культурного и научно-технического сотрудничества, сотрудничества в области охраны окружающей среды и др.).

*Оборонительная функция государства* — это деятельность государства по обеспечению военной безопасности страны, отражению агрессии, направленной против государства, в вооруженной защите целостности и неприкосновенности его территории.

Сущность этой функции состоит в создании военной (оборонительной) доктрины, в поддержании достаточного уровня обороноспособности страны, в отражении военной агрессии, в организации борьбы против подрывной деятельности иностранных государств, в создании системы гражданской обороны и др.

*Внешнеэкономическая функция государства* — это деятельность государства по развитию взаимовыгодного сотрудничества государств, которое проявляется в международном разделении труда, специализации и кооперировании производства, обмене новейшими технологиями, координации товарооборота, развитии кредитно-финансовых связей и др. Внешнеэкономическая деятельность государства заключается в интеграции национальной экономики в мировую, в государственном стимулировании иностранных инвестиций, международной торговли и т.п.

*Дипломатическая функция государства* — это деятельность государства, которая способствует поддержанию приемлемых отношений со всеми странами независимо от того, какой идеологии они придерживаются, какую систему хозяйствования используют; это деятельность государства на международной арене по установлению и поддержанию нормальных добрососедских отношений с другими государствами, направленная на достижение стабильности и процветания всего человечества.

*Поддержание мирового порядка* — это деятельность государства на международной арене, которая заключается в политическом сотрудни-

честве государств с целью сохранения мира, предотвращения войны, в ликвидации ядерного оружия и оружия массового поражения (бактериологического, химического и иного), в сотрудничестве с другими государствами в борьбе с международной и национальной преступностью, с терроризмом, в предотвращении глобальных военных конфликтов.

Участие в *решении глобальных проблем современности*, т.е. совокупности стоящих перед человечеством проблем, от решения которых напрямую зависит его будущее (экологических, демографических, сырьевых, энергетических, экологических, космической угрозы (метеориты, астероиды), продовольственных, миграционных, охраны здоровья (борьба с эпидемиями, пандемиями) и др.

*Международное сотрудничество* с другими странами является одной из главных функций современного государства и ведется по различным направлениям. Назовем некоторые из них: *взаимовыгодное сотрудничество с другими государствами* (разнообразная деятельность государства, направленная на установление и развитие равноправных экономических, политических, культурных и других отношений, гармонично сочетающих интересы данного государства с конкретными и общими интересами всех государств); *межгосударственное экономическое сотрудничество* (активное участие государства в международном разделении труда, в кооперировании и специализации производства, в обмене новейшими технологиями, в координации товарооборота, в развитии кредитно-финансовых связей); *культурное и научно-техническое сотрудничество* (осуществляемый в различных формах и на различных межгосударственных уровнях обмен научной информацией, произведениями искусства, достижениями музыкальной и сценической культуры, взаимная подготовка специалистов, различного рода фестивали, конференции по проблемам науки и культуры, непосредственные контакты между учеными, деятелями культуры, спортсменами); *сотрудничество в области охраны окружающей среды* (участие государств в мероприятиях по поддержанию нормальной экологической обстановки на планете); *оказание разносторонней правовой помощи* другим государствам (система нормативных и организационно-правовых средств, используемых при сотрудничестве государств в области взаимного оказания помощи по гражданским, семейным и уголовным делам, требующим совершения процессуальных действий на территории более чем одной страны: вопросы защиты субъектов права, определения компетентности судебных инстанций для рассмотрения споров различных категорий, применимых правовых систем, соблюдения процессуальных прав иностранцев, апатридов и бипатридов; порядок признания действительности разнообразных

документов (свидетельств, дипломов и др.), исполнение судебных поручений, решений по спорам, пересылки документов, выдачи преступников (экстрадиции) и т.д.

### Некоторые ключевые понятия темы

*Правотворческая деятельность* — форма осуществления функций государства, реализуемая посредством издания нормативных актов, издания или санкционирования, изменения или отмены юридических норм.

*Правоприменительная деятельность* (оперативно-исполнительная и охранительная) — деятельность государственных органов по исполнению законов и подзаконных нормативных актов путем издания актов применения права.

*Эволюция функций государства* — развитие и изменение функций государства под воздействием как содержательных и формальных его характеристик, так и развивающейся внешней среды.

*Оперативно-исполнительная деятельность* — властная, творческая исполнительно-распорядительная работа государственных органов по осуществлению функций государства путем издания актов применения норм права, служащих основанием для возникновения, изменения или прекращения правоотношений; деятельность, связанная с повседневным разрешением разносторонних вопросов управления делами общества.

*Правоохранительная деятельность* — властная деятельность государственных органов по охране норм права от нарушений, защите предоставленных гражданам субъективных прав и обеспечению выполнения возложенных на них юридических обязанностей.

*Функция финансового контроля* — направление деятельности государства в финансовой сфере, которое выражается в выявлении и учете государством доходов производителей с целью передачи части этих доходов в виде налогов в государственный бюджет для удовлетворения социальных и других общегосударственных нужд.

*Фискальная функция государства* (функция налогообложения) — одно из важнейших направлений деятельности государства, которое заключается в формировании и пополнении государственной казны — государственного бюджета, за счет налогов, а также предусмотренных законом финансовых сборов, пошлин и платежей.

*Безопасность государства* — состояние защищенности жизненно важных интересов страны от внутренних и внешних угроз. Составными частями безопасности государства являются конституционный порядок и политическая стабильность, крепкая государственная власть и эффективная экономика, суверенитет, территориальная целостность, нерушимость границ и др.

*Правосудие* — деятельность судов, осуществляемая путем рассмотрения в судебных заседаниях в установленном законом порядке гражданских и уголовных дел с целью укрепления законности и правопорядка, защиты прав и законных интересов граждан.

*Финансовый контроль* (представительных органов государственной власти и местного самоуправления; президента; исполнительных органов власти общей компетенции; финансово-кредитных органов; ведомственный и внутрихозяйственный; общественный; аудиторский) — это контроль за законностью и целесообразностью действий в области образования, распределения и использования денежных фондов государства и субъектов местного самоуправления.

*Стандартизация* — деятельность специально уполномоченных на то органов по установлению норм, правил и характеристик товаров, работ, услуг.

*Метрология* — деятельность органов и учреждений по обеспечению единства измерений в рамках всего государства.

*Сертификация* — процесс подтверждения соответствия товара обязательным требованиям стандартов, производимый специально уполномоченными на то органами и учреждениями.

*Демаркация границ* — определение и обозначение линии государственной границы на местности в соответствии с договорами о делимитации границы и приложенными к ним картами и описаниями.

### Контрольные вопросы

1. Определение и признаки функций государства.
2. Классовое и общесоциальное в функциях государства.
3. Эволюционный путь развития функций государства.
4. Причины изменения функций государства.
5. Основные функции государства на современном этапе.
6. Связь функций государства и его сущности.
7. Механизм реализации функций государства.
8. Формы и методы осуществления функций государства.
9. Социально-экономическая база, сущность, функции и форма современного Российского государства.
10. Основные внутренние функции Российского государства в условиях рыночной экономики.
11. Основные внешние функции государства.
12. Взаимосвязь внешних и внутренних функций государства.
13. Глобальные проблемы человечества и роль государства в их разрешении.
14. Усложнение роли и задач государства в ходе исторического развития общества.

---

# ТЕМА 7

## Механизм (аппарат) государства

**План:** 1. Понятие и модели механизма (аппарата) государства. 2. Структура механизма (аппарата) государства: органы и учреждения. 3. Виды государственных органов. 4. Принципы организации и деятельности государственного аппарата.

### 1. Понятие и модели механизма (аппарата) государства

Для осуществления многочисленных функций государство должно обладать определенным образом организованной действующей системой различных учреждений.

Принято говорить об «аппарате» и «механизме» государства. «*Государственный аппарат*» понимается как целостная, иерархическая система органов государства, состоящих из государственных служащих (чиновников), обеспечивающих выполнение функций государства и принимающих соответствующие обязательные решения, а «*механизм государства*» — как совокупность органов государственного аппарата и иных различных государственных организаций и учреждений, реализующих властные предписания государственной власти в их строго упорядоченной системе.

***Механизм (аппарат) государства*** — это система органов и учреждений, посредством которых обеспечивается выполнение функций государства.

Характерные признаки государственного аппарата таковы:

- реальная организационно-материальная сила, позволяющая государству обеспечивать свое властвование в обществе;
- наличие наряду с органами управления силовых учреждений принуждения (армия, полиция, суд, тюрьмы);
- он состоит из особых служащих, выполняющих предписанные государством функции во благо всего общества и получающих оплату своего труда исключительно из бюджета государства;
- формирование на основе четкого разграничения полномочий (разделение властей);
- решения и распоряжения каждого государственного органа обладают общеобязательной силой;
- деятельность каждого элемента государственного аппарата в процессе исполнения возложенных на него задач гарантируется возможностью применения всего арсенала средств государственного принуждения.

В юридической литературе рассматривается несколько вариантов построения и функционирования механизма государства:

- *централизованно-сегментарная модель* государственного аппарата — это такое взаимодействие отдельных его элементов, при котором органами государственной власти считаются только центральные органы, функционирующие в масштабе всего государства (президент, парламент, правительство), а также их представители на местах; местные выборные органы власти рассматриваются как органы местного самоуправления и в систему органов государственной власти не входят. Этот вид построения государственного аппарата присущ современным демократическим государствам;

- *монотеократическая модель государственного аппарата* — это такое взаимодействие отдельных его элементов, при котором в одном лице сочетаются единовластие главы государства и авторитет высшего духовного лидера, подкрепленные религиозными догмами и длительным сохранением родовых порядков при отсутствии разделения властей и основ парламентаризма. В том или ином варианте данная модель характерна для таких государств, как Иран, Саудовская Аравия, Катар, Кувейт, Объединенные Арабские Эмираты, Бахрейн и др.;

- *моноцефальная модель государственного аппарата* — это такое взаимодействие отдельных его элементов, при котором вся система государственных органов едина, жестко иерархична и пирамидальна по своему построению, при этом местные органы власти рассматриваются не как органы местного самоуправления, а как органы государства. Этот вид построения государственного аппарата характерен для антидемократических политических режимов (военных и откровенно фашистских).

## 2. Структура механизма (аппарата) государства: органы и учреждения

Механизм (аппарат) государства состоит из органов государства. Всякое учреждение или орган в этой совокупности имеет строго определенное назначение, выполняет только ему свойственные функции, цели и задачи. Всякий государственный орган взаимосвязан с другими государственными учреждениями.

*Государственный орган* — это юридически оформленное, организационно и хозяйственно структурно обособленное звено государственного аппарата, состоящее из государственных служащих, наделенное государственно-властными полномочиями и необходимыми материальными средствами для осуществления, в пределах своей компетенции, задач и функций государства.

Государственно-властный характер государственного органа проявляется:

- в полномочиях действовать от имени государства, которое осуществляет свою власть посредством деятельности различных органов;
- в компетенции, т.е. в совокупности необходимых правомочий и возложенных на него обязанностей. Компетенция органа государства вытекает из задач, стоящих перед государством, ее объем закрепляется в соответствующих нормативных актах;
- в праве государственных органов издавать в соответствии с компетенцией правовые акты, обязательные для исполнения (нормативные акты и акты применения норм права) — постановления правительства, приговоры судов и пр.;
- в том, что обязательность исполнения правовых актов обеспечивается государственным принуждением;
- в том, что деятельность государственного органа — всегда политическая деятельность и др.

Государственный орган, являясь структурно обособленной частью государственного аппарата, представляет собой относительно самостоятельное звено, в совокупности с иными элементами государственного механизма участвующее в выполнении функции государства.

Государственный орган имеет определенную структуру (отделы, управления, службы), материальную базу и финансы. Его деятельность осуществляется служащими, которые не производят материальных благ, а содержатся за счет общества (на налоги). Определенную часть государственных служащих составляют *должностные лица* (работники, имеющие право совершать в пределах своей компетенции властные действия, влекущие юридические последствия (издавать правовые акты управления, подписывать финансовые документы, совершать регистрационные действия и т.п.), а также лица, руководящие деятельностью подчиненных им работников и уполномоченные предъявлять к ним обязательные для исполнения требования (например, руководитель структурного органа управления).

Государственные органы следует отличать от иных структурных формирований механизма государства, по отношению к ним являющихся вспомогательными звеньями. К их числу относятся:

- *государственные учреждения* (организации, для которых осуществление государственной власти не является основным видом деятельности, но посредством которых государство практически осуществляет свои функции (как правило, в сфере здравоохранения, образования, науки, культуры и т.д.). Государственные учреждения действуют под руководством органа государства;



- *государственные предприятия* (элементы механизма государства, не обладающие признаками государственно-властных полномочий, занимающиеся хозяйственно-экономической деятельностью, оказанием услуг в целях удовлетворения общественных потребностей);
- *государственные унитарные предприятия* (коммерческие организации, не наделенные правом собственности на закрепленное за ними собственником имущество, которое принадлежит таким предприятиям на праве хозяйственного ведения или оперативного управления);
- *государственные организации* (образованные государством структуры, которые имеют необходимые ресурсы и объединяют людей, полномочно и комплексно реализующих государственную программу на основе определенных государством правил и процедур).

### 3. Виды государственных органов

Многообразию задач и функций государства определяет и разнообразие государственных органов, которые, в соответствии с теорией разделения властей или в зависимости от своего функционального назначения (характера исполняемых задач), классифицируются на следующие виды.

**Законодательные органы** (органы государственной власти или представительные органы), обладающие совокупностью полномочий по изданию нормативных актов высшей юридической силы — законов, а также контролирующие деятельность органов исполнительной власти. Такие органы государства делятся на две группы.

1) *Высшие законодательные органы* государства представлены парламентом. *Парламент* — это высший орган народного представительства, выражающий волю народа, призванный регулировать важнейшие общественные отношения главным образом путем принятия законов, формирования бюджета, контролирующей деятельность органов исполнительной власти и высших должностных лиц. В различных странах высшие представительные органы именуется по-разному: парламент (Англия, Индия, Канада, Финляндия, Япония), сейм (Польша), фолькетинг (Дания), альтинг (Исландия), конгресс (США), федеральное собрание (Россия), меджлис (Туркменистан), великий народный хурал (Монголия), кортесы (Испания), кнессет (Израиль), бундесрат (Германия) и др. Как правило, парламенты состоят из двух палат (верхней и нижней). Такая система позволяет создать условия для большего представительства интересов различных территориальных образований, входящих в состав государства (в федеративных государствах), или внести эле-

мент равновесия между политическими партиями, а также организовать определенный баланс в отношениях законодательной и исполнительной властей (в унитарных государствах). Однопалатный парламент имеется в странах с однородным национальным составом населения и отсутствием суверенных территориальных образований (Венгрия, Дания, Греция и др.). При палатах парламента создаются комитеты и комиссии.

2) *Законодательные органы субъектов федерации, местные органы власти и самоуправления* также имеют представительный характер и действуют в пределах соответствующей территории (район, область, край — районное собрание, областная дума, городская дума). Эти органы призваны заниматься в основном местными вопросами (социальной сферой, транспортом, дорогами, местным бюджетом, водоснабжением, поддержанием правопорядка и т.п.).

**Исполнительные органы** (органы государственного управления) непосредственно обеспечивают исполнение принятых законодательной властью законов.

*Глава государства* — это высшее должностное лицо в государстве, являющееся носителем его высшей исполнительной власти и одновременно высшим официальным представителем всего данного общества в его внешних сношениях (монарх, президент).

*Правительство* (кабинет министров, государственный совет, совет министров) — возглавляемый председателем (премьер-министром, канцлером, председателем комитета министров, главой государства) высший коллегиальный, исполнительно-распорядительный орган государственной власти общей компетенции, осуществляющий непосредственное управление страной. Для оперативного управления отдельными сферами народного хозяйства или для решения острых проблем в составе правительства нередко создаются межведомственные комитеты и комиссии.

В настоящее время структура федеральных органов исполнительной власти<sup>1</sup> складывается из:

- *федеральных министерств* — федеральных органов исполнительной власти, осуществляющих: функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в установленной актами Президента Российской Федерации и Правительства Российской Федерации сфере деятельности; координацию и контроль деятельности находящихся в их ведении федеральных служб и федеральных агентств;

---

<sup>1</sup> Указ Президента РФ от 20 мая 2004 г. № 649 в ред. от 28.07.2004 № 976, от 13.09.2004 № 1168, от 11.10.2004 № 1304, от 18.11.2004 № 1453, от 01.12.2004 № 1487.

- *федеральных служб* — федеральных органов исполнительной власти, осуществляющих функции по контролю и надзору в установленной сфере деятельности, а также специальные функции в области обороны, государственной безопасности, защиты и охраны Государственной границы Российской Федерации, борьбы с преступностью, общественной безопасности;

- *федеральных агентств* — федеральных органов исполнительной власти, осуществляющих в установленной сфере деятельности функции по оказанию государственных услуг, по управлению государственным имуществом и правоприменительные функции, за исключением функций по контролю и надзору;

- *местных исполнительно-распорядительных органов*: префектур, исполкомов, муниципалитетов, администраций государственных предприятий и учреждений.

**Судебные органы** призваны осуществлять правосудие, т.е. заниматься рассмотрением в судебных заседаниях в установленном законом порядке гражданских и уголовных дел с целью укрепления законности и правопорядка, защиты прав и законных интересов граждан. В различных странах имеются разные виды судов (государственные, общественные, церковные), но в большинстве случаев все суды делятся на общие и специальные (конституционные, административные, трудовые, хозяйственные, семейные, по делам несовершеннолетних, военнослужащих и т.д.).

В Российской Федерации суды осуществляют свои функции в рамках конституционного, уголовного, гражданского, административного и арбитражного правосудия:

- система конституционного правосудия возглавляется Конституционным Судом РФ — судебным органом конституционного контроля, самостоятельно и независимо осуществляющим судебную власть посредством конституционного судопроизводства. В регионах Российской Федерации для выполнения этих функций имеются конституционные или уставные суды;

- система общих судов занимается рассмотрением гражданских, уголовных и административных дел и возглавляется Верховным Судом РФ. Его структурными элементами являются коллегии по уголовным и гражданским делам, военная коллегия, президиум и пленум. В систему общих судов входят соответствующие суды субъектов РФ (краевые, областные), районные (городские), мировые, а также окружные (флотские) и гарнизонные военные суды;

- арбитражные суды в соответствии с законом разрешают хозяйственные споры между предприятиями, учреждениями и организациями в порядке гражданского и административного судопроиз-

водства, установленном Конституцией РФ, Арбитражным процессуальным кодексом РФ и иными федеральными законами. В эту систему входят Высший Арбитражный Суд РФ, федеральные окружные суды и суды субъектов Федерации (федеральные арбитражные суды республик, краев, областей, городов федерального значения, автономной области, автономных округов).

Обычно не называются в качестве отдельной ветви власти органы, которые, тем не менее, выполняют важнейшие функции контроля за исполнением правовых актов, их законностью, а также осуществляют специальный финансовый контроль — *контрольно-надзорные органы* государства (в различных странах это органы прокуратуры, контрольные палаты и управления, омбудсмены, генеральные контролеры и аудиторы, парламентские комиссары).

К таким органам в РФ нужно отнести, прежде всего, *прокуратуру* (единую федеральную централизованную систему органов, осуществляющих от имени Российской Федерации надзор за исполнением действующих на ее территории законов, а также исполняющих иные функции, установленные федеральными законами); *Счетную палату* (постоянно действующий независимый орган государственного финансового контроля, образуемый Федеральным Собранием РФ и подотчетный ему) и т.д.

#### 4. Принципы организации и деятельности государственного аппарата

Принципы государственного механизма — это основные начала осуществления им своей деятельности. К таким отправным моментам, в частности, относятся:

- *разделение властей* (впервые обоснован Ш. Монтескье): вся власть в государстве должна быть четко разделена на законодательную, исполнительную и судебную ветви. Во избежание узурпации власти действует механизм «сдержек и противовесов» («Государственная власть в Российской Федерации осуществляется на основе разделения на законодательную, исполнительную и судебную. Органы законодательной, исполнительной и судебной власти самостоятельны» (ст. 10 Конституции РФ)). Реализация *механизма сдержек и противовесов* достигается установлением и последовательным осуществлением следующих требований: четкого разграничения функций различных органов государственной власти; запрещения одновременного занятия должностей в государственных представительных, исполнительных и судебных органах; установления различного порядка формирования основных ветвей государственной власти; обеспечения механизма парламентского контроля за деятельностью правительства,

вплоть до возможности отставки последнего; обеспечения права вето главы государства на законодательный акт, принятый парламентом, и возможность роспуска парламента; обеспечения права парламента на отрешение президента от должности в предусмотренных законом случаях;

- *гласность и публичность* (все принимаемые правовые акты должны быть опубликованы, важнейшие нормативные акты должны обсуждаться народом, деятельность государственных органов должна быть открыта для контроля и критики общественности);

- *демократизм* (все субъекты и члены гражданского общества должны знать об акциях государства и принимать в них активное участие — выборы, обсуждение и принятие законов на референдуме и т.д.);

- *децентрализация* (закрепление в законодательстве предметов ведения и полномочий за тем или иным органом (видом органов), которые он должен осуществлять самостоятельно без вмешательства со стороны вышестоящих органов);

- *политический плюрализм* (свобода политических мнений, деятельности различных политических и иных партий и движений);

- *законность* (требование строгого, точного и неукоснительного соблюдения и исполнения всеми государственными органами и должностными лицами всех правовых актов);

- *подотчетность* (обязательность отчета нижестоящего органа вышестоящему);

- *высокий профессионализм и этика* государственных служащих (определенные требования к этой категории работников закреплены в таком международном документе, как Кодекс поведения должностных лиц (1975 г.), а в российской практике нашли отражение в Указе Президента РФ от 12 августа 2002 г. № 885 «Общие принципы служебного поведения государственных служащих»).

### Некоторые ключевые понятия темы

*Законодательная власть* — совокупность полномочий по изданию законов, а также система государственных органов, осуществляющих эти полномочия.

*Исполнительная власть* — непосредственно обеспечивающая применение норм права публичная власть, на которую возлагается функция исполнения принимаемых законодательной властью (парламентом) законов.

*Государственное управление* — это вид государственной деятельности, в рамках которого практически реализуется исполнительная власть.

*Муниципальное образование* — городское, сельское поселение, несколько поселений, объединенных общей территорией, часть поселения, иная населенная территория, в пределах которых осуществляется местное самоуправление, имеются муниципальная собственность, местный бюджет и выборные органы местного самоуправления.

*Органы местного самоуправления* — выборные и другие органы, наделенные полномочиями на решение вопросов местного значения и не входящие в систему органов государственной власти; это представительные органы местного самоуправления и выборные должностные лица местного самоуправления, избираемые непосредственно гражданами на территориях, на которых осуществляется местное самоуправление в соответствии с Конституцией РФ, федеральными законами, конституциями, уставами, законами субъектов Российской Федерации.

*Министерство Российской Федерации* — федеральный орган исполнительной власти, проводящий государственную политику и осуществляющий управление в установленной сфере деятельности, а также координирующий в случаях, установленных федеральными законами, указами Президента РФ и постановлениями Правительства РФ, деятельность в этой сфере иных федеральных органов исполнительной власти.

*Администрация предприятия (учреждения)* — орган, на который в соответствии с законодательством возложены функции оперативного управления предприятием, учреждением (подразделением), независимо от их вида, формы собственности и хозяйствования (руководитель, его заместители, совет предприятия, правление или другие органы, которым делегированы права по управлению предприятием, учреждением, подразделением).

*Правоохранительные органы* — учреждения (или должностные лица), которые согласно закону вправе и обязаны защищать права, законные интересы участников общественных отношений, общества и государства в целом и обеспечивать законность и правопорядок.

*Суд* — орган государства, осуществляющий правосудие в форме разрешения уголовных, гражданских и административных дел в установленном законами данного государства процессуальном порядке с целью обеспечения конституционных устоев, охраны законных прав и интересов граждан и организаций.

*Суд присяжных* — вид суда, в состав которого кроме постоянных (коронных) судей, решающих вопросы права (квалификация преступления, мера наказания), входит отдельная коллегия присяжных заседателей (непрофессиональных судей), решающих вопросы фак-

та (виновен ли подсудимый, обоснован ли иск), при этом судебный приговор выносится на основании вердикта присяжных.

*Инстанция* — определенная ступень в управленческой иерархии, на которой находится какое-либо учреждение по отношению к выше- и нижестоящим учреждениям той же системы.

*Номенклатура* — должностные лица, назначаемые властями, правящий слой, господствующий в бюрократической системе управления.

*Оперативное управление* (оперативное планирование, оперативный учет и оперативный контроль) — управление текущими делами; это совокупность мер, позволяющих воздействовать на конкретные отклонения от установленных заданий производства.

*Персонал управления* — персонал организации, осуществляющий непосредственное руководство управляемым объектом, выработку необходимых решений и подготовку информации.

### Контрольные вопросы

1. Теория разделения властей государства и ее социально-политическое значение.
2. Понятие государственного аппарата и государственного механизма.
3. Виды органов государственной власти по функциональному принципу.
4. Задачи и полномочия органов государственной власти.
5. Нормативно-правовые акты, устанавливающие объем компетенции органа государственной власти.
6. Органы, осуществляющие государственную власть на федеральном уровне.
7. Зарождение и развитие идеи разделения властей.
8. Система «сдержек и противовесов» властей в современном государстве.
9. Законодательная власть в современном государстве.
10. Исполнительная власть в современном государстве.
11. Судебная власть в современном государстве.
12. Принципы организации и деятельности механизма государства.
13. Органы государственной власти и особенности органов местного самоуправления.

---

## РАЗДЕЛ III

### ТЕОРИЯ ПРАВА

«Право есть принудительное требование реализации определенного минимального добра или порядка, не допускающего известных проявлений зла».

«Право в интересе свободы позволяет людям быть злыми, не вмешивается в их свободный выбор между добром и злом; оно только в интересе общего блага препятствует злему человеку стать злодеем, опасным для самого существования общества. Задача права вовсе не в том, чтобы лежащий во зле мир обратился в Царство Божие, а только в том, чтобы он до времени не превратился в ад».

*В.С. Соловьев*

«Право есть результат борьбы различных общественных сил — сложный продукт их взаимодействия. Отражая на себе следы этой борьбы и этого взаимодействия, оно никогда не может быть ни строго логическим, ни вполне совершенным».

*П.И. Новгородцев*

## ТЕМА 8

### Право. Его понятия и принципы

**План:** 1. Понятие, признаки и свойства права. 2. Видовое многообразие права. 3. Принципы и аксиомы права. 4. Социальная роль и функции права.

#### 1. Понятие, признаки и свойства права

Право — одно из самых сложных общественных явлений. Его действие распространяется на все сферы жизни общества. Оно закрепляет отношения собственности; выступает регулятором распределения труда и его продуктов; регламентирует организацию и деятельность государственного механизма; определяет меры и формы борьбы с посягательствами на существующие общественные отношения и процедуру их реализации; активно воздействует на меж-



личностные отношения; существует в специфической форме выражения — законодательстве и т.д.

В первое десятилетие советской власти повсеместно доминировала концепция отмирания права как такового при социализме. При этом наряду с представителями социологического направления, стоящими на позициях «целесообразного нормотворчества», на нежизненность позитивного права (законодательства) и даже его вредность в новых условиях указывали приверженцы психологической школы права. Например, М.А. Рейснер в 1925 г. отмечал: «Если право не «опиум» народа, то во всяком случае довольно опасное снадобье». Он считал, что в период слома буржуазной государственной машины и его орудия — буржуазного права оно потеряет все свои формальные основы и преобразится в «интуитивное право», на базе которого будет строиться система новых общественных отношений. В будущем, полагал он, право наполнится содержанием, отвечающим особенностям правосознания отдельных классов, что уже сейчас выражается в имеющихся источниках. Пролетарское правосознание выражено в КЗоТе, крестьянское — в Земельном, буржуазное — в Гражданском кодексах (Рейснер М.А. Право. Наше право. Чужое право. Общее право. М. — Л., 1925.).

Однако это мнение сразу же подверглось критике со стороны представителей социологического направления. Так, П.И. Стучка подчеркивал, что в условиях социалистического хозяйствования и плановой экономики необходимо наметить лишь общие цели, в рамках которых правовое регулирование приобретает «чисто технический характер». Происходит перерастание права в систему технических средств управления складывающимися общественными отношениями. «Мы имеем законы-приказы... мы создали законы-директивы, законы-лозунги, мы форму закона применяли в эпоху нэпа по-буржуазному. Но перед нашими глазами происходит не только деление законов на правовые и технические, но и превращение самого права в технику». Предполагалось, что «в такой ситуации технические нормы, очищенные от субъективистских и идеологических элементов, должны стать высшей ступенью развития правовой формы, а ее собственно правовые элементы должны исчезнуть» (Стучка П.И. Право-закон-техника // Советское государство и право. 1930. № 1.).

Однако время показало незаменимость правовых форм регулирования общественных отношений. Поэтому в 1938 г. А.Я. Вышинским было предложено понятие права, действующее вплоть до начала 1990-х годов: «Право — это совокупность правил поведения, установленных государственной властью как властью господ-

ствующего в обществе класса, а также обычаев и правил общежития, санкционированных государственной властью и осуществляемых в принудительном порядке при помощи государственного аппарата в целях охраны, закрепления и развития общественных отношений и порядков, выгодных и угодных господствующему классу». Так оформилась мысль о том, что «право (закон) есть форма, в которой выражается воля господствующего класса». Право полностью отождествляться с совокупностью законов, и только.

В настоящее время право уже не может рассматриваться простой совокупностью законов. Более того, право вообще нельзя отождествлять с законом. Оно вмещает в себя и выражает интересы людей, их понятия о справедливости и морали, о добре и зле, о должном и сущем и др. Сейчас в состоянии конструктивного противоборства находятся два подхода к праву: нормативистский и естественно-правовой, которые можно также рассматривать как *этитический* (право является порождением государства и его универсальным инструментом) и *либеральный* (право рассматривается как самоценность, которая возвышается над государством). Именно из этих посылок и исходят наиболее распространенные сейчас определения права.

*Право — это система нормативных установок, опирающихся на идеи человеческой справедливости и свободы, в соответствии с которыми осуществляется власть в обществе, создаются и функционируют государственные институты, поддерживается социальная стабильность и обеспечивается нормальная жизнедеятельность человека.*

*Право — это совокупность выраженных в законе общеобязательных норм (принципов и предписаний), выражающих общую волю различных групп людей, приоритет и ценность человеческой личности и выступающих мерой (регулятором) свободы и ответственности в обществе.*

*Право* (нормативистская концепция) — это система установленных или санкционированных государством норм поведения, обязательных для всех членов общества, действие которых гарантируется государством.

Право как явление общественной жизни отличается от иных регуляторов человеческих отношений, таких, как религия, политика, экономика, этика и др. Основными признаками права являются следующие:

- право есть воля общества. По определению право основано на учете интересов всех слоев общества, их согласии и общей воле;
- право есть масштаб свободы и поведения человека. Оно отражает меру доступности, реальности прав и свобод личности, меру допустимых ее правоограничений;

- право — это система общеобязательных норм поведения. Всеобщность, формальная определенность и системность права, как и содержание, структура, форма выражения, характер, отличают право от иных социальных норм (морали, религии и т.д.);

- право — это социальные нормы, обеспеченные государственным принуждением. Государство — это сила, которая всегда стоит за правом, обеспечивает его требования и охраняет от нарушений;

- право не тождественно закону. Законодательство (позитивное право) выступает одной из форм выражения права. Закон, не отвечающий природе права, его принципам, ценностям человеческой личности, признается недействительным и, следовательно, правом не является.

Как наиболее универсальному и оптимальному регулятору общественных отношений праву присущи соответствующие качества, например:

- *нормативность*, выражающая его всеобщность, обязательность, непрерывность (вплоть до отмены в установленном процедурно-процессуальном порядке) и территориальную общность действия имеющихся правовых установлений и предписаний;

- *системность*, т.е. такая взаимосвязь его норм, которая обеспечивает его целостность как самостоятельного юридического образования;

- *динамизм*, характеризующий способность права изменяться в содержательном отношении в зависимости от особенностей развития общественных отношений, его способность адекватно реагировать на появление новых, изменение или прекращение прежних общественных отношений в различных сферах общественной жизни;

- *преемственность* как заимствование правом того или иного государства положений прошлых либо современных ему правовых систем;

- *стабильность*, т.е. неизменность регулятивной сущности права, незыблемость его основных принципов, содержания, форм и методов реализации предписаний и установлений в течение относительно длительного периода времени.

Рассмотренные понятия, признаки и иные характеристики относятся к так называемому *объективному праву*, т.е. к праву, которое распространяется в равной степени на все попадающие в сферу правового регулирования общественные отношения и на всех его субъектов. То же право, которым наделяются участники общественных отношений в конкретных ситуациях, именуется *субъективным правом*, и оно характеризуется тем, что наделяет субъектов оп-

ределенным ограниченным объемом прав, необходимым и достаточным для осуществления (удовлетворения) своих законных интересов в данном конкретном случае (см.: лекция 17 «Правовые отношения»).

## 2. Видовое многообразие права

Имеется несколько ипостасей права, и оно, будучи единым по своей сути и содержанию, тем не менее, выражается в различных формах. Поэтому принято различать право естественное, позитивное и формулярное, право субъективное и объективное, частное и публичное право.

*Естественное право* — это обусловленные природой человека и его социально-естественной средой требования и идеалы, которые, преломившись через правосознание, культурные ценности, приобретают правовой облик и в соответствии с этим выступают в виде правовых требований и прообразов норм позитивного права.

*Позитивное право* (законодательство) — это право, действующее в настоящий момент и выраженное в законодательстве, т.е. в нормах, установленных или признанных (санкционированных) государственной властью.

*Формулярное право* — это особый вид права, основанный на условиях типовых договоров и контрактов (формуляров), заранее разработанных особыми организациями (фирмами), специализирующимися на каком-либо виде торговых или иных операций. В деловом и коммерческом обороте формуляры иногда заменяют нормы действующего законодательства.

*Объективное право* — это общие, обязательные для всех правила поведения, существующие независимо от индивидуальной воли, распространяющиеся на все подпадающие под них случаи и на всех субъектов.

*Субъективное право* — это право, принадлежащее индивиду в конкретной ситуации (в конкретном случае), это мера его возможного поведения.

*Частное право* — это совокупность отраслей права, которые выражают и защищают частные интересы отдельных лиц (гражданское, предпринимательское, семейное, патентное, трудовое право).

*Публичное право* — это совокупность отраслей права, поддерживающих и охраняющих государственный и политический строй, устанавливающих ответственность за нарушение существующей системы общественных отношений (конституционное, уголовное, административное право).

### 3. Принципы и аксиомы права

Вся природа права направлена на упорядочение и гармонизацию отношений в обществе. Регулируя, примиряя, возмещая, поощряя, а в необходимых случаях и наказывая, право действует только в интересах человека, человеческого сообщества. Именно такие идеи заложены в фундаменте права.

*Принципы права* — это основные исходные положения права, юридически закрепляющие объективные закономерности общественной жизни.

Принципы права могут специально закрепляться в общих юридических нормах (нормах-принципах), и тогда они называются *правовыми принципами* (это, в частности, принципы законности, равенства, вины, справедливости и гуманизма уголовного права (ст. 2—7 УК РФ); принципы равенства перед законом и презумпции невиновности (ст. 1.4—1.5 КоАП РФ); либо проявляться косвенно, во внутреннем содержании правовых норм, пронизывая своей сущностью всю материю права — *принципы правосознания* (например, идеи неотвратимости и индивидуализации уголовной ответственности).

«Принципы права ... не только отражают господствующие в данной стране и мировом сообществе взгляды и представления, но и формируют определенные требования, адресованные разным субъектам правовых отношений — как законодателям и правоприменителям, так и гражданам» (В.Н. Кудрявцев, А.И. Трусов). Законодательно закрепленные принципы становятся такими же нормами права, как и все иные, а значит, становятся обязательными для выполнения всеми, к кому обращены. Такими адресатами являются, прежде всего, граждане, правоприменители и сам законодатель. Для первых нормативная фиксация принципа становится своеобразной директивой, определяющей все течение профессиональной деятельности. В связи с этим особую важность приобретает не только сам факт такого законодательного закрепления, но и обоснованность и четкость формулировки. Для законодателя правовые принципы важны тем, что все последующие нововведения он вносит, руководствуясь уже имеющимися ориентирами. И, наконец, нормативное закрепление правовых принципов чрезвычайно значимо для граждан, так как именно сквозь их призму они оценивают качество правоприменительной и законодательной деятельности государства.

Правовые принципы выполняют как внешние, так и внутренние функции. *Внешнее проявление* состоит в том, что принципы права воздействуют на систему юридических норм, обеспечивая ее непро-

творечивость и согласованность; что все нормативные предписания должны логически вытекать из содержания правовых принципов и полностью соответствовать им, что обеспечивает единство и максимальную эффективность законодательства. *Внутренняя направленность* правовых принципов заключается в их непосредственном регулирующем воздействии на общественные отношения, на правоприменение и восполнение пробелов в законодательстве.

Принципы права подразделяются на виды в зависимости от того, на какую область правовых норм они распространяются. На этом основании принято выделять следующие группы принципов:

- *общие (общеправовые)* принципы лежат в основе всех правовых явлений: справедливость, гуманизм, законность, равенство всех перед законом и судом и др.;

- *отраслевые* (или специальные правовые) принципы характерны для какой-то конкретной отрасли права. Например, собственно уголовно-правовыми принципами можно назвать идеи экономии мер уголовной репрессии, личной ответственности за содеянное, так как принцип личной ответственности характерен именно для уголовного права, в рамках отношений которого наказания носят строго личный характер, в то время как в административном и гражданском праве к ответственности могут быть привлечены не только юридические лица, но и так называемые третьи лица. К отраслевым относятся принципы свободы заключения гражданско-правовых сделок, добровольности заключения брака и т.д.;

- *межотраслевые* принципы, являющиеся основой для нескольких родственных отраслей права (например, гласность, состязательность и равенство сторон характерны для процессуальных отраслей права);

- принципы *отдельных институтов права* (например, принципы назначения наказания, заключения договора, принципы свободы, тайны, закрытости завещания института наследования по завещанию и др.).

Наиболее важное значение в этом ряду имеют общеправовые принципы. Они проявляются во всей сфере права, распространяются на все правовые нормы и с одинаковой силой действуют во всех отраслях права независимо от характера и специфики регулируемых ими отношений. Данные общие принципы являются содержательным наполнением межотраслевых, отраслевых и институционных принципов, растворяются в них и составляют их основу.

***Общеправовые принципы*** — это основные начала, которые определяют наиболее существенные принципы права в целом, его содержание

*и особенности как регулятора всей совокупности общественных отношений.*

*Принцип социальной свободы* заключается в том, что предоставляет субъектам максимальную свободу в выборе форм трудовой деятельности, профессии, возможности пользоваться различными социальными услугами государства и частных лиц, свободно распоряжаться своими трудовыми доходами.

*Принцип демократизма* выражается в нормах права, регулирующих порядок организации и деятельности органов государственной власти, определяет правовое положение личности, характер ее отношений с государством.

*Принцип социальной справедливости* обеспечивает соответствие между практической ролью индивидов в жизни общества и их социальным положением, между их правами и обязанностями, между трудом и вознаграждением, между заслугами человека и их общественным признанием. «Несправедливый закон не создает права» (Цицерон).

*Принцип гуманизма* проявляется в закреплении правом отношений между обществом, государством и человеком, между людьми на основе человеколюбия, уважения достоинства личности («Тому, кто отрицает гуманизм, остается лишь утверждать бесчеловечность» — М. Хайдеггер).

*Принцип равноправия* (правового равенства) граждан перед законом и судом — все граждане, независимо от национальной, половой, религиозной и иной принадлежности, должностного и иного положения, имеют равные общественно-политические права и обязанности, в одинаковой степени отвечают перед законом.

*Принцип взаимных обязанностей государства и личности*, которые связаны взаимными правами и обязанностями. Нарушение каждой из сторон своих обязанностей должно влечь юридическую ответственность.

*Принцип законности* требует строгого соблюдения конституции и других законов всеми должностными лицами государственных и общественных органов и организаций, гражданами.

Правовые принципы исторически изменчивы. На их содержание значительное влияние оказывают современное состояние самого права, его социальная ценность, особенности правопонимания, роль и место права среди иных регуляторов отношений в данном социуме, задачи и цели, стоящие перед государством на том или ином этапе развития. Поэтому наряду с правовыми принципами немаловажное значение в реализации правовых требований имеют существующие **правовые аксиомы** — положения, многократно про-

веренные на практике и поэтому принимаемые без особых доказательств, в силу своей очевидности и истинности. Это фундаментальные принципы человеческого сосуществования, а также важнейшие установки правосознания, единственно делающие право возможным. Многие из них были разработаны еще древнеримской юриспруденцией, но вплоть до наших времен не потеряли своей актуальности.

К числу таких непреложных, проверенных вековой практикой положений относятся такие правила: субъективному праву всегда соответствует юридическая обязанность; последствия деяния не могут быть определены иначе, как по закону, действующему во время его совершения; право реализуется только в нормативных актах, правоотношениях и правосознании; не запрещенное нормами права и не противоречащее его принципам — разрешено; никто не может быть судьей в своем деле; пусть будет выслушана другая сторона; личная выгода отступает перед общественной; никто не обязан себя обвинять; решение суда не должно затрагивать тех, кто не участвовал в деле; люди рождаются свободными и равными в своих правах; нельзя осуждать дважды за одно и то же преступление; гнев не оправдывает преступления; если обвинение не доказано — обвиняемый оправдан; шадящий виновного наказывает невиновного; все, что не запрещено законом, — разрешено; закон, устанавливающий ответственность или ужесточающий уже законодательно закрепленную, не имеет обратной силы и др. И.А. Ильин к таким аксиомам добавлял также закон духовного достоинства, закон автономии, закон взаимного признания.

#### 4. Социальная роль и функции права

Вопрос о сущности права и его назначении в жизни общества во все времена рассматривался как политическая проблема, так как от него во многом зависела легитимность действующей власти. Не случайно, когда рассматривают роль права, говорят о его классовой и общесоциальной сущности.

В знаменитом Манифесте Коммунистической партии его авторы, обращаясь к буржуазии, подчеркивали: «Ваше право есть лишь возведенная в закон воля вашего класса, воля, содержание которой определяется материальными условиями жизни вашего класса» (К. Маркс, Ф. Энгельс). Право советского периода рассматривалось как совокупность правил поведения, установленных властью господствующего класса. Действительно, «в праве выражается прежде всего воля властвующих. Однако последние, опасаясь негативных



социальных последствий, вынуждены считаться с волей и интересами подвластных» (М.Н. Марченко). С данной точки зрения, можно говорить уже об общесоциальной сущности права, которая заключается в обеспечении в равной степени интересов всех членов общества, всех субъектов права в целом и по отдельности каждого из них. «Сущность права состоит в равновесии двух нравственных интересов: личной свободы и общего блага» (В.С. Соловьев). В этом аспекте основное назначение права следует рассматривать в том, чтобы оно было наиболее эффективным социально-нормативным регулятором, определителем возможного и обязательного поведения индивидов и организаций; оно должно быть действительным гарантом свободы, равенства и справедливости в обществе и, соответственно, государственным критерием правомерно дозволенного или недозволенного поведения (С.Н. Кожевников).

Выполняя свое предназначение, право оказывает непосредственное позитивное влияние на поведение субъектов права, на систему общественных отношений. В таком направляющем воздействии заложены его важнейшие функции, к числу которых относятся регулятивная, охранительная и воспитательная.

*Регулятивная функция* — это непосредственное воздействие права на нормальные, естественные и полезные для человека и общества действия, т.е. это установление позитивных правил поведения.

Регулятивная функция выражается в том, что право воздействует на общественные отношения двумя способами:

- статическим способом, закрепляя эти отношения в нормативно-правовых актах: экономический, политический, государственный строй, права и обязанности, свободы граждан;
- динамичным способом, который заключается в предоставлении необходимых и полезных личности и обществу отношений обязанностей.

В рамках осуществления регулятивной функции право посредством норм права определяет право-, дееспособность граждан; закрепляет и изменяет правовой статус физических лиц; определяет компетенцию юридических лиц, полномочия должностных лиц и организаций; определяет юридические факты, устанавливает конкретные правовые связи между субъектами права (регулятивные правоотношения); предписывает оптимальный тип правового регулирования (общедозволительный или разрешительный) применительно к конкретным общественным отношениям и др.

*Охранительная функция права* — это правовое воздействие, направленное на охрану положительных и вытеснение вредных для

человека и общества отношений, на предупреждение и пресечение правонарушений, на восстановление нарушенных прав посредством применения мер государственного принуждения. Проявляется в охранительных правоотношениях и в правоохранительной деятельности государственных и уполномоченных на то негосударственных органов (установление запретов, введение и применение санкций).

*Воспитательная функция* проявляется во всем действии права, в его существовании, она побуждает людей действовать правомерно, формирует у граждан позитивное восприятие права.

Правовые функции осуществляются методами убеждения и принуждения.

*Убеждение* — это административно-правовой (управленческий) метод, который проявляется в использовании различных разъяснительных, воспитательных, организационных мер для формирования воли подвластного или ее преобразования.

*Принуждение* — это административно-правовой метод, который заключается в применении субъектами исполнительной власти установленных правовыми нормами принудительных мер в связи с неправомерными действиями субъектов права.

*Социальная ценность права* состоит в способности права служить целью и средством удовлетворения социально-справедливых, прогрессивных потребностей и интересов граждан, общества в целом, а также выступать силой, противостоящей произволу.

Социальная ценность права проявляется в том, что:

- право как незаменимое средство государственного управления упорядочивает существующие общественные отношения и делает это намного эффективнее, чем иные социальные регуляторы (религия, политика, обычай);
- выражая общую волю участников общественных отношений, право способствует развитию наиболее желаемых для общества и индивида отношений;
- право является универсальным, оптимальным и надежным средством обеспечения безопасности и личной свободы людей;
- право, категорически отвергая силовые меры разрешения социальных проблем, противостоит произволу, несвободе, бесконтрольности отдельных индивидов и групп, тем самым воспитывает людей на гуманных началах сотрудничества и взаимопомощи;
- право основывается на идее справедливости;
- как продукт культуры право отражает достижения современной цивилизации, наиболее органично концентрирует и выражает наиболее положительные правила поведения различных народов и эпох, обеспечивает необходимую преемственность и стабильность регламентирования общественных отношений;

- право, объединяя людей для выполнения позитивных задач, выступает мощным фактором развития общества;
- в современных условиях право приобретает всеохватывающее значение, так как позволяет разрешать конфликты в международных и национальных отношениях и др.

### Некоторые ключевые понятия темы

*Абстрактное право* (Г.Ф. Гегель) — совокупность основополагающих принципов правосознания и правотворчества, предшествующих позитивному праву, определяющих его формирование, функционирование и наиболее значимые содержательные аспекты; это начальная форма бытия права, базирующаяся на принципе: «Будь личностью и уважай других как личностей»; наиболее явно она реализуется в праве собственности, в договорных отношениях и др.

*Теневое право* — отрицательное проявление юридического плюрализма, специфическая форма неправа, опасная разновидность негативного неофициального права, представляющего собой находящийся в состоянии борьбы с официальным правом свод асоциальных и обязательных, устанавливаемых самими участниками общественных отношений, предписаний, символов, ритуалов, жестов, жаргона, посредством которых регламентируются все этапы противоправной деятельности, образуется теневой правопорядок, охраняемый специальными морально-психическими, материальными и физическими санкциями (В.М. Баранов).

*Принцип объективной истины в праве* — выраженный в праве принцип и одновременно одна из важнейших научных ценностей в теоретическом познании и в практической деятельности, суть которой заключается в предъявляемом ко всем субъектам юридической деятельности и к субъектам научной (теоретической и эмпирической) деятельности требований исходить из точного и полного соответствия познавательных и практических действий объективной действительности, из адекватного отражения в сознании и волевых действиях реальной социальной жизни.

*Презумпция невиновности* — положение, которое в полной мере проявляется в сфере публичного права и означает, что: обвиняемый в совершении правонарушения считается невиновным до тех пор, пока его вина не будет доказана в установленном законом порядке; все сомнения трактуются в пользу обвиняемого; он имеет право не свидетельствовать против себя.

*Презумпция виновности* (презумпция вины должника) — принцип частного права, который заключается в том, что бремя доказывания своей невиновности, когда наличие вины является необхо-

димым основанием гражданско-правовой ответственности, возлагается на само лицо, допустившее правонарушение.

*Функции права* — основные направления воздействия права на общественные отношения, на поведение людей.

### Контрольные вопросы

1. Понятия и определения права: исторические и современные трактовки.
2. Право в объективном и в субъективном смыслах.
3. Основные составные элементы определения права.
4. Право в общесоциальном и юридическом смыслах.
5. Эволюция представлений о праве.
6. Позитивное право: понятие и признаки.
7. Право с социальной и формально-юридической точек зрения.
8. Общесоциальное и классовое в праве.
9. Этатистская и либеральная модели правопонимания.
10. Принципы права и их значение для правотворческой и правоприменительной деятельности.
11. Общие принципы права, закрепленные в Конституции РФ.
12. Закрепление принципов права в международных и национальных актах.
13. Идеологическое значение вопроса о сущности права.

---

## ТЕМА 9

### Особенности современного правопонимания

**План:** 1. Виды отношения к праву в истории общественной мысли. 2. Юридическое мировоззрение: современные типы правопонимания.

#### 1. Виды отношения к праву в истории общественной мысли

В истории человечества сложилось два подхода к праву:

- к нему относятся скептически или безразлично, с недоверием к его социальным возможностям, право отрицается — *правовой нигилизм* (пассивный и активный). На нигилистическом отношении к праву основываются конфуцианство, анархизм (В. Годвин, П.-Ж. Прудон, М. Штирнер, М.А. Бакунин, П.А. Кропоткин). Крайними формами правового нигилизма выступают правовой скепсис и правовой цинизм.

«Мы не можем управлять массами посредством права. Никто не в состоянии помнить всего, что написано в гражданском или уголовном праве. Я участвовал в создании Конституции, но с трудом вспоминаю ее положения... В конце концов, мы не должны ломать голову над актами и инструкциями, 90% которых является порождением различных ведомств...» (*Мао Цзэдун*, 1958);

- право признается важнейшей социальной ценностью, одним из основных (если не главных) факторов организации и развития общества — *юридическое мировоззрение*.

«Духовное назначение права состоит в том, чтобы жить в душах людей, «наполняя» своим содержанием их переживания и слагая, таким образом, в их сознании внутренние побуждения, воздействуя на их жизнь, на их внешний образ действий. Задача права состоит в том, чтобы создать в душе человека мотивы для лучшего поведения» (*И.А. Ильин*).

#### 2. Юридическое мировоззрение: современные типы правопонимания

Право основывается и держится на трех составляющих: *правовых идеях* (правовом сознании), *правовых нормах* (правовых предписаниях) и *правоотношениях* (общественных отношениях, имеющих юридическую природу). Исходя из этого, типы юридического мировоззрения в основном могут выражаться в нижеследующих видах правопонимания (современных теориях права).

*Теория естественного права* (естественно-правовой, философский подход) основана на *верховенстве идеи права* (Г. Гроций, Дж. Локк, Д. Дидро, Ш. Монтескье, А.Н. Радишев и др.). Еще Аристотель в «Риторике» писал: «Существует закон частный и общий. Частный закон устанавливается каждым сообществом для себя и распространяется на его членов... Общим законом я называю закон естественный. Ведь действительно существует нечто, осознаваемое до некоторой степени каждым, какая-то справедливость и несправедливость по природе... Речь идет о Законе для всех, имеющем силу всего широкопротянутого эфира и бесконечного света». Сторонники естественно-правовой теории исходят из того, что наряду с юридическими нормами, установленными государством в виде законодательства (позитивного права), имеется право естественное, т.е. совокупность прав и свобод, обусловленных природой человека; прав, которые принадлежат человеку от рождения (либо в силу происхождения); прав, неотчуждаемых и неотъемлемых ни при каких условиях — право на жизнь, на свободу, личную неприкосновенность, на частную собственность, на нормальные условия жизни, на общение с себе подобными и др. Право — это совокупность самодовлеющих нравственных ценностей.

Естественно-правовой тип правопонимания, сложившись в XVII—XVIII вв., по сути, положил начало идее законности в обществе, которая бы определила место человека, иных социальных элементов, институтов и структур в рамках государственного существования. Эта идея подвигла одного из первых российских правоведов З.А. Горюшкина (1748—1821) к созданию, наряду с «правом человеческим», производным «от Высочайшего существа» и «правом Божественным», концепции «законов, касающихся до прочих животных» — закрепление некоторых прав домашних и диких животных, птиц, рыб и насекомых, в том числе и их право на жизнь (Горюшкин З.А. Руководство к познанию российского законоискусства. М., 1811).

*Нормативистский (позитивистский) подход* (Р. Штаммлер, П.И. Новгородцев, Х. Кельзен) основан на признании приоритета норм. Право рассматривается в его «чистом виде» как объективно-логическая собственно юридическая конструкция, совершенно независимая от социального, исторического, политического и психологического содержания; как совокупность норм, правил поведения, создаваемых государством и им же охраняемых. Следовательно, право выражено только в законодательстве (в законе), вне законодательства нет права.

Нормативизм характерен для этатистского подхода к праву, так как оно рассматривается не иначе как совокупность юридических

норм, действие которых обеспечивается лишь в силу существования механизма государственного принуждения к исполнению правовых предписаний.

*Социологическое направление права* (реалистическая школа права) базируется на том, что в его основе лежит приоритет общественных отношений (деятельное начало в праве). Основоположники этой теории (Л. Дюги, Э. Эрлих, Г. Канторович, Р. Паунд, К. Ллевеллин, С.М. Муромцев, Г.Ф. Шершеневич и др.) считали, что право — это не то, что выражено в законах, а то, что есть в действительности, в практике. Право заключается не в норме, а в действии («без практики нет права»). Право рождается в суде, сам же судья имеет широчайшие рамки своего усмотрения. Он может решить конкретное дело с минимальным использованием положений материальных юридических норм, основываясь лишь на общих принципах права и своем жизненном опыте, однако следуя строгим процедурным правилам.

Отмеченные типы правопонимания являются основными, но имеется еще несколько правовых школ, которые основываются на каждом из них.

*Солидаристское* направление, или социальная концепция права (Л. Дюги), очень близка к его социологическому пониманию. Рассматривает право как средство достижения гармонии между различными сотрудничающими группами людей в области политики, экономики, морали и т.д. (социальная солидарность) и как средство охраны и защиты этой гармонии. Примером может служить понимание права в так называемом «корпоративном государстве».

*Психологическая* теория права (Л. Петражицкий, Г. Тард) на первый план выдвигает мотивационно-психологические установки личности. «Право — это не то, что есть, а то, как человек относится к имеющемуся праву (закону)». Право позитивное тождественно праву интуитивному. При этом право интуитивное (подлинное право) является исходным, так как только оно является побуждающим моментом к действиям человека. Л.И. Петражицкий в качестве основ нормативного поведения рассматривал: «социальный инстинкт», проявляющийся в следовании людей общим правилам; «позитивное моральное расположение», чувство долга, боязнь внешнего принуждения, наказания; напоминание о божественной власти. Однако для реализации всех этих факторов, подчеркивал он, необходимы эффективный социальный и религиозный контроль, поддержание высокого религиозного чувства, а также жесткие государственные законы.

*Марксистская* (материалистическая, классовая) теория права (К. Маркс, Ф. Энгельс, В.И. Ленин) основывается на классовом

подходе и рассматривает право как возведенную в закон волю господствующего класса, формирующуюся под влиянием экономических факторов развития общества, и как инструмент поддержания государственной власти в его руках. При этом само право представляется исключительно совокупностью действующих в государстве нормативно-правовых актов, т.е. право и закон полностью отождествляются.

*Историческая* школа права (Ф.К. Савиньи, Г.Ф. Пухта) говорит о праве как о продукте народного духа. Оно складывается в обществе подобно языку в ходе исторического процесса, не зависит от воли государства. Обычай доминирует над законом. Государству нужно только замечать эти складывающиеся нормы и закреплять их. Так формируется национальное право.

*Реалистическая* школа (Р. Иеринг) рассматривает право как защищаемый государством интерес (право ничто без государственного принуждения).

*Либертарное* направление права (В.С. Нерсисянц, Л.И. Спиридонов, Р.З. Лившиц, В.А. Четвернин и др.) основывается на том, что право обладает высшей самоценностью как мерило добра и справедливости.

### Некоторые ключевые понятия темы

*Правовой идеализм* — явление, которое противоположно правовому нигилизму и которое завышает возможности правового регулирования, т.е. возможности права определять реальное поведение людей.

*Правовой фетишизм* (романтизм, идеализм, волюнтаризм) — гипертрофированные представления о роли правовых средств в решении социально-экономических, политических и иных задач.

*Правовой популизм* — деятельность, имеющая целью обеспечение популярности права в массах ценой необоснованных обещаний, демагогических лозунгов и др.

*Правовая демагогия* — особый вид социальной демагогии, состоящий в намеренном, обманном, конфликтном, внешне эффективном воздействии отдельного лица либо различных объединений граждан на чувства, знания, действия доверяющих им людей посредством различных форм ложного одностороннего представления о правовой действительности для достижения собственных порочных корыстных целей, обычно скрывааемых под видом пользы народу и благосостоянию государства.

*Правовой инфантилизм* — форма искажения правосознания, которая заключается в несформированности и наличии пробелов в правовых взглядах, знаниях и т.д.



*Юридическая индифферентность* (безучастность) — безразличное отношение субъектов к проблемам установления в обществе режима законности, правопорядка, охраны и защиты прав и свобод человека и гражданина.

*Правовой нигилизм* (негативизм) — форма деформации правосознания, выражающаяся в наличии у субъекта пренебрежительного, отрицательного отношения к праву и правовой действительности.

*Перерожденное правосознание* — утрата прежних правовых ориентиров, социального облика под воздействием определенной среды, негативных правовых явлений в обществе, выражающееся в осознанном игнорировании и отрицании закона и сопровождающееся наличием у субъектов умысла на совершение правонарушений.

*Славянофилы* — представители одного из направлений русской общественной, философской и правовой мысли XIX в. Они настаивали на самобытном развитии России, ее религиозно-историческом и культурно-национальном своеобразии и стремились доказать, что славянский мир призван обновить Европу своими экономическими, культурными, нравственными и религиозными началами (К.С. Аксаков, И.С. Аксаков, И.В. Киреевский, П.В. Киреевский, А.И. Кошелев, Ю.Ф. Самарин, А.С. Хомяков и др.).

*Западники* — представители одного из направлений русской общественной, философской и правовой мысли XIX в.; социальные преобразования России они связывали с усвоением исторических достижений стран Западной Европы; основывались на признании изначального единства человечества и закономерностей его исторического развития и полагали, что Россия неизбежно вступит на тот же исторический путь, что и ушедшие вперед западноевропейские народы (П.В. Анненков, В.П. Боткин, Т.Н. Грановский, К.Д. Кавелин, М.Н. Катков, П.Я. Чаадаев, В.Г. Белинский, А.И. Герцен, Н.П. Огарев и др.).

*Правопонимание* — научная категория, отражающая процесс и результат целенаправленной мыслительной деятельности человека, включающая в себя познание права, его восприятие (оценку) и отношение к нему как к целостному социальному явлению.

*Естественно-правовой (философский) тип правопонимания* — такое отношение к праву, когда оно рассматривается в виде естественного (природного) права (совершенного и неизменного) в противовес установленному волей государства несовершенному закону.

*Школа естественного права* — направление правовой науки, основанное на идее естественных прав человека, обусловленных божественной природой его происхождения; прав, принадлежащих человеку от рождения, неотчуждаемых и неотъемлемых ни при каких условиях (право на жизнь, свободу, личную неприкосновен-

ность, на частную собственность, на нормальные условия жизни, на общение с себе подобными и др.).

*Теория возрожденного естественного права* (неотомистская теория права и «светские» концепции естественного права) — направление правовой науки, основанное на современной трактовке идеи естественных прав человека, и выражающееся в производности позитивного права от высшего естественного права, вытекающего из человеческой природы; законодательные нормы могут быть признаны правом только в случае, если они не противоречат общечеловеческим принципам свободы, равенства, справедливости для всех людей.

*Неотомизм* — современная интерпретация средневекового учения Фомы Аквинского (1225—1274) о природе и сущности права, основывающаяся на попытке соотнесения основных позитивных (законодательно установленных) прав человека с религиозными догматами, вечным законом, высшим божественным разумом, который призван устранять несовершенство человеческого закона, если он расходится с естественным (божественным) правом.

*Социологическая школа права* — одно из направлений правовой науки, возникшее в XIX в. и активно развивающееся в настоящее время, сторонники которого считают, что действующие правовые акты не всегда адекватны экономическим и социальным условиям. Поэтому доминирующее значение отводится широчайшей свободе судейского усмотрения, т.е. деятельности судей при практически полном отрицании роли стабильного закона.

*Психологическая школа права* — одно из направлений современной юриспруденции, возникшее на рубеже XIX—XX вв., и обосновывающее право не социально-экономическими условиями жизни общества, а некими явлениями психики человека (психическими переживаниями), формирующими у него чувство этически должного как основу правового сознания (Г. Тард, Л. Кнапп, А. Вирлинг, Э. Ленинг, А. Росс, П.А. Сорокин, Л.И. Петражицкий и др.).

*Психологический подход к праву* — такое отношение к правовым явлениям, при котором под правом понимаются только сознание людей, эмоции восприятия правовых требований адресатами права, правосознание.

*Реалистическая школа права* — одно из направлений американской юридической науки, возникшее в 1920 г., рассматривающее право как результат влияния внешних факторов — интересов, движущих человеком и заставляющих его ставить цели, которые осуществляются при посредстве права — защищенного государством интереса не законодателей, а его пользователей (Р. Иеринг, Е. Трубецкой, Дж. Френк, К. Левеллин).

*Исторический подход к праву* — такое отношение к правовым явлениям, при котором оно рассматривается как явление, возникающее с течением времени в естественно сложившихся условиях и имеющее самоорганизующий характер.

*Классово-волевой подход к праву* — такое отношение к правовым явлениям, которое ставит вопрос существования государственно-правовых явлений в прямую зависимость от особенностей экономических процессов, протекающих в обществе, основывается на видении права как возведенной в закон воли господствующего класса (К. Маркс, Ф. Энгельс, В.И. Ленин, Г.В. Плеханов, Ф. Лассаль и др.).

*Феноменологическая школа права* — направление правовой мысли XX в., опирающееся на феноменологию (одно из течений субъективного идеализма) и основывающееся на том, что право имеет онтологическую основу в виде независимого от законодателя и суда бытия как уже готовых, сложившихся правовых моделей, которые правотворческим и судебным органам необходимо только «уловить» и оформить (А. Рейнах, Ф. Кауфман, Г. Кониг, К. Коссио и др.).

*Коммуникативная концепция права* (А.В. Поляков) — такой взгляд на сущность права в современном мире, который рассматривает его в качестве специфической формы социальной коммуникации, не обусловленной государством, а сформулированной в процессе психосоциокультурных, коммуникативных действий членов общества, которая объективируется в правовые тексты, нормы и правовые отношения.

### Контрольные вопросы

1. Право как социальная ценность.
2. Понятие права: исторические и современные трактовки.
3. Соотношение государства и права.
4. Сущность права и ее проявления.
5. Неразрывная связь права с государством.
6. Естественное и позитивное право.
7. Сущность права согласно различным правовым концепциям.
8. Проблема правопонимания и основные концепции права в отечественной дооктябрьской науке.
9. Основные школы (направления) права.
10. Понятие и формы проявления правового нигилизма.
11. Причины правового нигилизма и пути его преодоления в российском обществе.
12. Основные концепции современного правопонимания.

---

# ТЕМА 10

## Система нормативного регулирования общественных отношений

**План:** 1. Понятие и элементы системы нормативного регулирования. 2. Нормы-обычай. 3. Религиозные нормы. 4. Корпоративные нормы. 5. Моральные и этнические нормы. 6. Политические нормы. 7. Техничко-правовые нормы.

### 1. Понятие и элементы системы нормативного регулирования

В системе нормативного регулирования жизнедеятельности людей имеется множество самых разнообразных правил и предписаний, воздействующих на общественные отношения, определяющих те или иные варианты человеческого поведения.

Часть их вытекает из непреложных законов природы, и человек, будучи не в силах изменить их по своему усмотрению, вынужден «подстраиваться» под них, учитывать эти естественные законы (физические, химические и иные) при организации отношений с участием природных и технических факторов. К таковым относят биологические, санитарно-гигиенические, технологические, экологические, научно-технические и другие правила. А также габариты спортивных снарядов, правила спортивных состязаний, правила кораблевождения, правила безопасности газосварочных, строительных работ, противопожарной безопасности и др. Все эти императивные установки получили название *технических норм* — правил наиболее целесообразного обращения людей с предметами природы, орудиями труда, различными техническими средствами. Они настолько важны для обеспечения нормальной, безопасной жизни людей, что многие из них приняли форму и силу правовых предписаний и известны как технико-правовые нормы.

Другие правила люди создали сами для наиболее оптимального устройства своего общества. Это социальные нормы. Их можно изменить, дополнить и даже отменить вовсе. Большая часть этих норм исторически переменчива и зависит не только от особенностей исторического процесса, но и от специфики социальной среды, в которой они действуют. Это такие регуляторы общественных отношений, как нормы обычаев, традиций, деловых обыкновений, нормы права, моральные, корпоративные, политические, этические, эстетические, религиозные и другие нормы. Данные правила поведения, служащие делу регулирования поведения людей в их взаимных отношениях, называются социальными нормами.

Таким образом, **социальные нормы** представляют собой *связанные с волей и сознанием людей общие правила регламентации формы их социального взаимодействия, возникающие в процессе исторического развития и функционирования общества, соответствующие типу культуры и характеру его организации.*

Все социальные нормы в их совокупности и взаимосвязи принято именовать правилами человеческого общежития.

Общие черты социальных регуляторов общественных отношений таковы:

- это правила общего характера, обязательные правила поведения, они обеспечиваются принудительной силой определенной группы или государства;
- все они соответствуют достигнутому обществом уровню культуры и характеру социальной организации общества;
- формируются в ходе общественного процесса;
- зависят от времени, места, условий и обстоятельств действия;
- определяют границы должного и возможного поведения, служат ориентирами в выборе социально одобряемого поведения и одновременно являются средством контроля за этим поведением;
- носят типичный характер, рассчитаны на неограниченное число случаев реализации, обращены к самому широкому кругу субъектов, действуют непрерывно и неопределенно долго;
- направлены на создание в социуме обстановки упорядоченности и слаженности отношений, а некоторые из них, например, технико-правовые нормы, обеспечивают безопасность жизни и здоровья людей.

Любое нормативное предписание имеет три стороны проявления: оно выступает как определенное *правило поведения* (модель, стандарт); как *результат*, который складывается под ее воздействием; как *субъективные представления* о том, что есть и как нужно (В.Н. Кудрявцев).

Требования норм права занимают среди иных нормативных регуляторов важнейшее место, потому что они:

- направлены на регулирование важнейших из имеющихся в обществе отношений;
- исходят от государства и им же оберегаются от нарушения или неисполнения;
- всегда имеют писаную форму, предельно официальные и формализованы, системны и структурированы;
- осуществляются посредством четко определенных форм: соблюдения, исполнения, использования и применения;

- среди иных нормативных регуляторов отличаются повышенной социальной ценностью, так как обладают качествами всеобщности, универсальности, постоянности и непрерывности действия.

Все перечисленные социальные нормы, в том числе нормы права в современном мире, реализуются только в тесной, зачастую диалектической, взаимосвязи.

## 2. Нормы-обычай

Наиболее древним и повсеместным регулятором человеческих отношений всегда выступал **обычай**, т.е. *исторически сложившееся правило поведения, вошедшее в привычку людей в силу многократного и длительного применения*.

Данное определение указывает на несколько обязательных условий формирования такого социального регулятора:

- известность на протяжении некоего длительного времени. В подавляющем большинстве случаев никто и никогда конкретных сроков не устанавливал. Однако истории известны исключения. Например, в средневековой Франции при разрешении дел руководствовались местными обычаями, «известными с незапамятных времен», и эти «времена» определялись примерно в 40 лет (кутюмы Бовези, XIII в.);

- повторяемость в относительно неизменном виде, требования о которой имеют различную жесткость в зависимости от того или иного случая;

- однообразии практики применения, означающее востребованность именно такого обыкновения в условиях данного типичного случая;

- определенность требований обычая, т.е. их очевидность и достаточная четкость для возможности правильного использования сторонами.

Обычай, как правило, дополняет действие иных регуляторов. К обычаям близки нравы (обычаи нравственного характера), традиции (военные, семейные, профессиональные), обряды (свадебные, похоронные и пр.), ритуалы (торжественные обряды — вручение дипломов, официальные встречи государственных и общественных деятелей, бракосочетание, награждение и т.п.).

Обычаи имеют ограниченную как по территории, так и по кругу лиц сферу действия. Но в ее рамках они обладают качеством исключительной рациональности, которой прониклись за весь длительный период своего существования. Однако нередко бывает и так, что первопричина появления того или иного обычая уже давно

позабыта, но в человеческой памяти заложена настоятельная необходимость его исполнения. Именно такая привычка, а также общественное мнение являются средствами обеспечения обычаев. В подавляющем большинстве случаев обычаи не представляют собой стройную систему, а существуют в разрозненном и индивидуально-самодостаточном виде. Вместе с тем в истории было немало случаев, когда в силу своей весомости имеющиеся обычаи систематизировались и после некоторой внешней обработки собирались в специальные сборники. Тогда они из местных обыкновений (обрядов, традиций) превращались в полноценные источники права, и обеспечение их исполнения государство уже брало на себя.

Однако в последующие эпохи и в современный период правовой обычай сохранил свое значение в качестве источника права. Сейчас он в основном применяется только тогда и там, когда и где «молчит» закон. В романо-германской правовой системе правовой обычай используется в случаях, оговоренных в законе, что соответствует римской традиции, гласящей: «В тех делах, в которых мы не пользуемся писаными законами, нужно соблюдать то, что указано нравами и обычаями». Наиболее распространено обычное право в странах Азии, Африки, Латинской Америки, где действует так называемая традиционная правовая система. Например, в Таиланде до сих пор процедура развода производится согласно обычаю, в соответствии с которым супруги держат зажженные свечи, и чья свеча догорит первой, тот должен покинуть дом без «вечного имущества». На Мадагаскаре до сих пор традиционно действует самосуд, когда вора, грабителям, колдунам (насылавшим порчу) и некоторым другим преступникам отрубают голову, а тела сжигают. Самой страшной карой является захоронение их в месте, далеком от праха предков. Широко применяется правовой обычай в странах с мусульманским правом. Вора отрубает руки, закапывают по плечи в землю, побивают камнями. При этом, например, ст. 119 Исламского УК Ирана гласит, что «камни не должны быть слишком большими, чтобы осужденный умирал от одного или двух ударов; они также не должны быть настолько малы, чтобы их нельзя было назвать камнями».

### 3. Религиозные нормы

*Религиозные нормы* — разновидность социальных норм, установленных различными вероисповеданиями и имеющих обязательное значение для лиц, исповедующих определенную веру.

Религиозные предписания касаются основ (догматов) той или иной веры, исполнения обрядовых церемоний, порядка организации деятельности соответствующих религиозных организаций и пр.

Общие черты правовых и религиозных норм таковы:

- как религиозные нормы в заповедях устанавливают «не убий, не укради», так и правовые предписания запрещают такие действия;
- есть определенное сходство во внешнем выражении (религиозные нормы формализованы, системно изложены и зафиксированы в Коране, Библии, Талмуде, в книгах буддистов);
- религиозные предписания относятся не к конкретному человеку, а к определенной группе лиц, последователей;
- в некоторых странах религиозные нормы выступают в качестве источников права (мусульманская правовая система).

Вместе с тем, по сравнению с нормами права, сфера действия и круг лиц, на которых распространяются религиозные нормы, значительно уже; нормы религии более категоричны в своих требованиях, которые основываются единственно на вере людей в них.

Для западноевропейского средневековья огромное значение имело так называемое *каноническое право* — право, выработанное в рамках римско-католической церкви. Оно не только оказало влияние на формирование правовой культуры и правосознания, но и напрямую содействовало распространению юридического образования и совершенствованию многих правовых институтов. Основным источником канонического права являлись папские конституции (буллы, бреве, энциклики, рескрипты и др.). К XVI в. сложился Свод канонического права.

В России до 1917 г. официальными источниками права в разное время выступали Стоглав 1551 г., Устав духовных концессий, Книга правил Священного синода, Кормчая книга и др.

В настоящее время распространенным источником права в арабских странах остаются мусульманские религиозные воззрения. Суть состоит в том, что религия, во-первых, устанавливает догмы и уточняет, во что мусульманин должен верить; во-вторых, предписывает верующим, что они должны и чего не должны делать. Шариат («путь следования») и адат (собственно обычай) составляют то, что называют мусульманским правом.

Несмотря на то, что ислам признан государственной религией, как минимум, в 30 странах, лишь в нескольких из них он является непосредственным источником права. Это Саудовская Аравия, Оман, Иран, Пакистан, Судан и некоторые княжества Персидского залива. Несколько меньшее влияние правовые нормы, основанные



на исламе, имеют в Египте, Сирии, Ираке, Марокко, Иордании и Алжире.

#### 4. Корпоративные нормы

*Корпоративные нормы* — правила поведения, регулирующие отношения участников общественных объединений (политических партий, союзов, добровольных обществ, клубов по интересам, кооперативов, товариществ, общественных фондов, компаний, акционерных обществ и др.).

Нормы общественных объединений и организаций — это правила поведения, которые устанавливаются самими общественными организациями и охраняются с помощью мер общественного воздействия, предусмотренных уставами этих организаций.

Право влияет на корпоративные нормы в той степени, в какой данное общественное объединение важно для нормальной жизнедеятельности общества. Сфера действия таких норм определяется Конституцией РФ (ст. 13, 28, 30, 35, 36), Федеральным законом «Об общественных объединениях» (1995 г.) и иными нормативными актами.

Корпоративные нормы, как и нормы права, строго фиксированы и детализированы в различных локальных источниках, в уставах, положениях и программах, которые принимаются на общем собрании (съезде, конференции) той или иной организации. Эти формализованные правила поведения посвящены вопросам регулирования внутриорганизационной жизни и поэтому содержат указания на цели и задачи данного объединения, регламентируют отношения с другими организациями и государством, закрепляют перечень прав и обязанностей членов данной организации, а также определенные меры воздействия (дисциплинарного и морального характера) в отношении нарушителей.

Государство, ставя вновь образуемые общественные объединения на регистрационный учет, до определенных пределов не имеет права вмешиваться в их деятельность (как, впрочем, и общественные объединения в сферу деятельности государства). Однако оно внимательно следит за ней, контролирует ее и в случае выхода той или иной организации за рамки провозглашенных целей и задач, а также прямого нарушения ею законодательных предписаний привлекает к ответственности вплоть до полного прекращения деятельности такого объединения.

## 5. Моральные и этические нормы

*Нормы морали* (нравственности) — это правила общего характера, основанные на представлениях людей о добре и зле, справедливости, достоинстве и т.д., служащие регулятором и мерилom оценки деятельности людей и их объединений.

Моральные нормы как никакие другие близки по своему содержанию и направленности нормам права. Рассмотрим общее между правом и моралью:

- по сравнению с другими регуляторами общественных отношений мораль и право имеют наибольшую сферу действия, являются наиболее эффективными и универсальными социальными регуляторами;
- нормы морали и нормы права предполагают относительную свободу воли индивидов, сознательный выбор своей позиции;
- нормы морали и нормы права, в значительной степени совпадая в своих важнейших ценностях, обладают преемственностью основных категорий и принципов.

Будучи схожими между собой по центральным критериям, право и мораль, тем не менее, имеют некоторые существенные отличия. Моральные нормы по своему происхождению не связаны с государственной властью, они существуют устно и реализуются на основе внутреннего убеждения человека, общественного мнения; соблюдение моральных правил обеспечивается авторитетом коллективного сознания, их нарушение встречает общественное осуждение; мораль по сравнению с правом имеет более раннее происхождение, ее формирование происходит стихийно, независимо от чьей-то субъективной воли, право же возникает только с созданием первых государств, и процесс правообразования зачастую связывается с именами конкретных законодателей.

Требования права и морали и их сфера действия в значительной степени пересекаются. Так, например, в значительной степени основанными на требованиях морали являются правовые предписания о возможности ограничения имеющихся прав граждан, если это необходимо в целях защиты основ нравственности (ст. 1 ГК РФ); о признании сделки, совершенной с заведомо противной основам нравственности целью, ничтожной (ст. 169 ГК РФ); о необходимости возврата найденной вещи лицу, потерявшему ее, или ее собственнику (ст. 227 ГК РФ) и др.

Однако, зачастую действуя в одних и тех же областях, право и мораль остаются самостоятельными образованиями. Между нормами морали и нормами нравственности имеется существенное раз-

личие. В то время как нормы морали определяют, прежде всего, внутренние мотивы и побуждения человека, нормы нравственности (как, впрочем, и нормы права) лежат в основе внешних поступков людей.

Нередко наряду с понятиями «мораль», «нравственность» используется слово «этика», которое означает установленный порядок поведения. Нормы *эстетики* закрепляют представления о прекрасном и безобразном не только в художественном творчестве, но и в поведении людей, в производстве и в быту. Одним словом, это правила, связанные с представлениями о красоте человеческих поступков. Негативные оценки в этом случае сочетаются с моральным порицанием.

## 6. Политические нормы

*Политические нормы* — это правила, регулирующие поведение субъектов политической жизни, отношения между партиями, социальными группами по поводу государственной власти (ее завоевания, удержания и использования).

«Они определяют организацию, распределение и осуществление политической власти в обществе». Следовательно, это нормы политических институтов, процедур и процессов, которые реализуются в собственно политической сфере. Основываясь на силе или выражая компромисс политических сил, они могут быть произвольными, поэтому большинство из них действует вне сферы правового регулирования. Однако политические нормы, действующие в сфере государственной власти (ее формы, устройство, регламентация деятельности государства и других элементов политической системы, как в пределах страны, так и вне ее), принимают правовую форму (политико-правовые нормы, закрепляемые конституцией государства).

Политико-правовые нормы регламентируют отношения между различными элементами политической системы; закрепляют важнейшие характеристики государства и общества; закрепляют, гарантируют и обеспечивают статус гражданина; регулируют отношения органов власти и управления и др.

## 7. Техничко-правовые нормы

Как уже было отмечено, часть технических правил в силу своей значимости находят закрепление в законодательстве — это *техничко-юридические нормы*.

По своему внешнему выражению и императивному характеру требований они чрезвычайно близки к правовым нормам: исходят

от государства, выражают его волю, соблюдение большинства из них обеспечивается возможностью государственного принуждения, в том числе и мерами юридической ответственности; закрепляются в специальных нормативных актах; регулируют важнейшие сферы жизнедеятельности людей (Н.И. Матузов). К таким технико-правовым нормам относятся различные технические условия эксплуатации, государственные и отраслевые стандарты (ГОСТы и ОСТы), правила (инструкции) техники безопасности, эксплуатации транспорта, нормативы (индексы) загрязнения окружающей среды, нормы расхода сырья, топлива, электроэнергии, правила дорожного движения, хранения взрывчатых веществ, наркотических, отравляющих веществ и т.д.).

Многие технические нормы, в частности, действующие в бытовой сфере, поддерживаются правом. Например, медицинское правило, *требующее соблюдения установленной врачом дозы лекарств*, оберегает здоровье человека от опасных последствий передозировки, т.е. закрепляет порядок обращения с химическими веществами, и в случае его нарушения юридическая ответственность не наступает. То же самое происходит с *инструкциями по эксплуатации бытовых приборов* — если предписанные правила пользования нарушаются, то за поломку изготовитель ответственности не несет, но если инструкция не прилагается, то вся ответственность за поломку ложится на изготовителя или продавца (именно этим объясняется природа таких предупреждений на упаковке со снотворным о том, что «оно может вызвать... сонливость»; на пластиковых стаканчиках о том, что «горячий кофе опасен»; что «утюгом не рекомендуется гладить одежду на себе» и др.).

### Некоторые ключевые понятия темы

*Нормативная регламентация социального регулирования* — регулирование общественных отношений путем установления норм — общих правил поведения.

*Традиции* — наиболее обобщенные и стабильные правила поведения, которые возникают в связи с поддержанием выверенных временем прогрессивных устоев определенной сферы жизнедеятельности человека (семейные, профессиональные, военные, национальные и т.д.).

*Церемония* — последовательность действий, имеющих символическое значение, посвященных празднованию какого-либо события или даты.

*Обряд* — правило поведения, заключающееся в символических действиях, глубоко проникающих в психику конкретного человека и преследующих идеологические (воспитательные) цели.

*Юридический обряд* — ряд действий, выражающих сущность происходящего, подтверждающих значение факта в праве, переход фактического в правовое, посредством признания обязательности совершения определенных действий для наступления юридических последствий.

*Ритуал* — правило поведения, в котором внешняя форма исполнения определенных действий способствует общему настрою на совершение совместной деятельности.

*Каноническое (церковное) право* — совокупность норм, содержащихся в церковных канонах, т.е. в правилах, установленных церковью и относящихся к устройству церкви, церковных учреждений, к взаимоотношениям церкви и государства, а также к жизни верующих.

*Религиозные тексты* — это священные книги и сборники, которые непосредственно применяются в судебной и иной юридической практике.

*Священные книги* — различные письменные сакральные тексты, в которых сформулированы религиозные правовые нормы, исходящие от Бога и признаваемые государством и обществом в качестве общеобязательных (сейчас — в мусульманском и иудейском праве).

*Совесть* — категория этики, отражающая моральную ответственность человека перед самим собой; это внутренняя потребность поступать справедливо; это система моральных убеждений личности и одновременно способность применять эти убеждения для самооценки собственного поведения.

*Деловая этика* (этика деловых отношений) — система универсальных и специфических нравственных требований и норм поведения, реализуемых в профессиональной деятельности (этическая оценка внутренней и внешней политики организации; моральные принципы членов организации; моральный климат в организации; нормы делового этикета).

### Контрольные вопросы

1. Виды социальных норм.
2. Мораль как вид социальных норм.
3. Различия и противоречия между правом и моралью.
4. Нормы права в системе социальных норм.
5. Роль права в системе социального регулирования.
6. Договор нормативного содержания как источник права.
7. Особенности действия во времени норм неписаного права.
8. Нормы канонического права как источник права.
9. Социальная обусловленность и особенности технико-правовых норм.
10. Различие технических и социальных норм.

---

# ТЕМА 11

## Форма (источники) права

**План:** 1. Общая характеристика форм (источников) права. 2. Правовой обычай как форма (источник) права. 3. Правовой прецедент. 4. Правовая доктрина как источник права. 5. Нормативный договор. 6. Нормативный правовой акт. 7. К вопросу о нетрадиционных источниках российского права.

### 1. Общая характеристика форм (источников) права

Под «источниками права» понимают факторы, питающие появление и действие права, подразумевают те процессы, которые вызывают к жизни нормативные установки или общеобязательные правила поведения, предписанные государством. В более узком смысле «источники права» понимают как *то, чем руководствуется практика* в решении юридических дел.

Государству необходимо выражать свою волю так, чтобы все знали и понимали, что оно требует, видели, чем им руководствоваться при разрешении возникающих проблем, не отговаривались в случае нарушения незнанием действующих правил. Это внешние формы выражения и способы закрепления юридических норм.

*Источники права* — это официальные письменные документы, изданные от имени государства, в которых фиксируется содержание отдельных норм, институтов и отраслей права.

В древности содержание законов выбивалось на огромных камнях, размещалось на стенах, записывалось на досках, пергаментных и иных свитках. Это все можно назвать формой права. Сейчас такими источниками (формами) права в романо-германском праве являются нормативные акты (законы, ордонансы, статуты), а в англосаксонском — договор и правовой прецедент.

Формирование источников права осуществляется двумя путями: правотворчество и санкционирование тех или иных социальных норм. Самым значимым из них является *правотворческая деятельность* специально уполномоченных на то государственных органов и должностных лиц. В результате такой деятельности рождается совершенно новое правило поведения. Второй способ в настоящее время является менее распространенным. Он заключается в придании официального характера и максимальной государственной поддержки и защиты, т.е. в *санкционировании* имеющихся в обществе обычаев, мнений наиболее известных правоведов или отдельных судачаев судебной практики.

В различных странах преобладающими являются какие-то отдельные формы (источники) права: правовой обычай, судебный или административный прецедент, правовая доктрина, нормативный правовой акт, нормативный договор.

## 2. Правовой обычай как форма (источник) права

Под обычаем понимается правило поведения, сложившееся на основе постоянных и единообразных повторений каких-либо действий. Возникнув в глубокой древности, обычай в период становления государства, за неимением иного универсального и целесообразного регулятора общественных отношений, был им санкционирован и на долгое время стал практически единственной формой выражения волеизъявления нарождающейся публичной власти. В этом качестве он превратился в *обычное право*, т.е. в совокупность правил поведения, которые сменились в обществе в результате их неоднократного применения, санкционированы государством, и в силу этого ставших общеобязательными предписаниями. На ранних этапах развития государственности правовые обычаи занимали господствующее положение в системе нормативного регулирования. Именно они лежали в основе древнейших памятников права — законов Хаммурапи (ок. 1750 г. до н.э.), Законов XII таблиц (ок. 450 г. до н.э.), Салической Правды (VI в.), Правды Ярослава (не позднее 1054 г.) и др.

Для того чтобы стать императивными и всеохватывающими правовыми предписаниями, обычаи должны были:

- выражать продолжительную и однообразную правовую практику (по меньшей мере, в пределах одного поколения);
- быть полезными людям и известными на протяжении достаточно длительного времени («Обычаи есть молчаливое согласие народа, укоренившееся длительной привычкой», Ульпиан);
- приниматься как данность всеми (у древних римлян это было закреплено на законодательном уровне в виде правила: «Молчаливое согласие народа, подтвержденное древними нравами»);
- иметь глубокую моральную и этическую подоплеку, а подчас обладать и качествами сакральности (в период архаичного Рима для обозначения права имелось два понятия: *ius* и *fas*, где *ius* являлись человеческими правилами, а *fas* носили характер божественных установлений. При этом отмечалось, что «все право введено соглашением или установлено необходимостью», и «сами законы обязывают нас лишь в силу того, что приняты они по решению народа, но то, что народ одобрил, не записав, также обязывает всех»);
- воплощать собой неотложную и разумную потребность именно в правовом регулировании ситуации;

- применяться только при отсутствии конкретных правовых предписаний («В тех делах, в которых мы не пользуемся писаными законами, нужно соблюдать то, что указывается нравами и обычаями») и т.п.

Сейчас правовые обычаи в процессе регламентации общественных отношений выполняют скромную вспомогательную роль. Наиболее распространены они в международном праве и частноправовых отраслях национальных правовых систем, а также в странах англосаксонского и традиционного права.

К большинству обычаев российское право относится безразлично, но некоторые оно фиксирует в своих нормах. Например, ритуал присяги Президента и судей Конституционного Суда РФ; открытие первого заседания парламента нового созыва старейшим по возрасту депутатом и др.

Наиболее широко распространен обычай в гражданско-правовых отношениях. Статья 5 ГК РФ перечисляет требования, предъявляемые к правовому обычаю: он должен быть сложившимся; иметь широкое применение; не дублировать уже законодательно установленные правила; быть востребованными в какой-либо области предпринимательства и т.п. Отечественное гражданское право закрепляет этот источник права в виде *делового обыкновения* или *обычая делового оборота*, под которым согласно п. 1 ст. 5 ГК РФ понимается «сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе» (аналогичная формулировка содержится и в ст. 848, 853 ГК РФ). Самостоятельной разновидностью обычая делового оборота являются не противоречащие действующему законодательству и интересам контрагента «примерные условия», предлагаемые одной стороной договора другой (ст. 427, п. 5 ст. 421 ГК РФ). Иногда говорится о «торговом обычае» (п. 3 ст. 28 Закона РФ от 7 июля 1993 г. № 5338-1 «О международном коммерческом арбитраже») или же просто об «обычае» (ст. 9 Венской конвенции о купле-продаже).

В ряде статей ГК РФ встречается термин «обычно предъявляемые требования» (ст. 309, 478, 992), однако они только дополняют имеющиеся обыкновения. В п. 1 ст. 19 ГК РФ указывается, что «гражданин приобретает и осуществляет права и обязанности под своим именем, включающим фамилию и собственно имя, а также отчество, если иное не вытекает из закона или национального обычая». Иногда в законодательстве применяется такой термин, как «торговый обычай» (Закон РФ «О международном коммерческом арбитраже»).



В международных нормативных актах часто встречается просто слово «обычай» (например, в ст. 9 Венской конвенции о купле-продаже). Напрямую говорится об обычае и в ст. 130 Кодекса торгового мореплавания РФ (1999 г.), которая предусматривает, что срок, в течение которого перевозчик предоставляет судно для погрузки груза и держит его под погрузкой без дополнительных к фрахту платежей (так называемое стальнойное время), определяется соглашением сторон, а при отсутствии такого соглашения — сроками, обычно принятыми в порту погрузки; ст. 132 КТМ РФ устанавливает: «Размер платы, причитающийся перевозчику за простой судна в течение контрастальнойного времени (демередж), определяется соглашением сторон, а при отсутствии такого соглашения — согласно ставкам, обычно принятым в соответствующем порту» и т.д.

Обычаи торгового оборота могут быть зафиксированы письменно, но могут иметь хождение в практической деятельности тех или иных субъектов предпринимательской сферы, и тогда заинтересованные стороны обязаны доказывать их существование в суде. Систематизацию и опубликование встречающихся обычаев в Российской Федерации осуществляют торгово-промышленные палаты (федеральная и региональные).

К некоторым обычаям право относится крайне негативно и идет на их прямое запрещение (например, отдельные пережитки местных обычаев: посев или выращивание запрещенных к возделыванию растений; изготовление, переработка, хранение ядовитых и сильнодействующих веществ; занятие частной медицинской практикой без лицензии — ст. 231—235 УК РФ).

### 3. Правовой прецедент

*Правовой прецедент* (от лат. praecedo — предшествовать, идти впереди) — это решение по конкретному судебному делу, ставшее образцом для разрешения аналогичных дел в будущем.

Правовой прецедент вышел из недр римского права, когда преторы, не имевшие возможности ни изменять, ни отменять действующие нормы гражданского права (даже сама мысль об этом была страшным святотатством), но обладая широкими административно-судейскими полномочиями, издавали свои эдикты, выступавшие моделями разрешения тех или иных правовых ситуаций в будущем. Создавая в рамках реализации судейских функций формулы, преторы тем самым восполняли пробелы в действующем законодательстве. Положения, содержащиеся в эдиктах и формулах, как правило, воспринимались текущей правовой практикой, переходили из одно-

го преторского эдикта в другой, а преторские исковые формулы вообще становились модельными правовыми предписаниями для разрешения всех последующих дел данной категории. Силой прямых прецедентов через века стали императорские рескрипты. Они представляли собой официально оформленные (за подписью императора) ответы на запросы частных или должностных лиц по толкованию тех или иных нормативных положений, применительно к конкретным ситуациям.

Значение прецедента можно проиллюстрировать на примере английского правосудия. Один человек украл булку хлеба, когда булочник отлучился из лавки. Вора поймали и привели к судье. «Я был голоден, милорд», — оправдывался он. «Закон, — сказал судья, — одинаково сурово осуждает кражу как куска хлеба, так и золотой цепи. Закон повелевает мне осудить вас, но, руководствуясь своей судейской совестью, я вас оправдываю». После этого судья обратился к булочнику: «Из-за нескольких пенсов вы хотели лишить свободы человека; свойство совершенной им кражи должно бы указать на крайнее состояние, в котором он находился. Но — закон есть закон. На основании закона королевы Елизаветы, карающего всякого лавочника за уход из незапертой лавки, приговариваю вас к одному дню тюремного заключения и денежной пене».

В настоящее время прецедент присущ, в основном, странам с англосаксонской правовой системой, которая основывается на деятельности судьи, признаваемом истинным творцом права. Правовые прецеденты группируются в специальные сборники. После реформы 1873—1875 гг. в Англии установилось единое прецедентное право. Сейчас собрано более 50 томов актов (более 40 тыс. наименований) и около 300 тыс. прецедентов. В США ежегодно переиздается около 300 томов судебной практики. Федеральные законы составляют примерно 25 тыс. страниц, решения Верховного суда — 450 томов и более 1000 томов — решения иных судов. В странах с иными правовыми системами роль судебной практики рассматривается не более чем как толкование норм права.

Отечественным правом, в силу принадлежности Российской Федерации к континентальной правовой системе, до недавнего времени правовой прецедент в качестве источника права не признавался категорически, прежде всего по причинам его «архаичности», идеологической чуждости и прямой противоречивости требованиям принципа законности. Между тем, современная юридическая практика показывает невозможность ограничения бурного развития общественных отношений исключительно рамками законодательства. Специалисты-практики повсеместно используют (для

уточнения или совета) авторские комментарии, например, к кодексам и другим законам. Более того, Верховный и Высший Арбитражный Суды РФ всегда давали «руководящие разъяснения» по поводу рассмотрения отдельных категорий дел.

Несмотря на все заявления о единственности источника отечественного уголовного права — уголовного закона в виде Уголовного кодекса, вся советская и современная российская правовая практика свидетельствуют о том, что наряду с законом, а в некоторых случаях преимущественную роль играет судебный прецедент. Верховный Суд СССР (РФ) всегда брал на себя роль толкователя законов, а его руководящие постановления обладали качеством презумпции высшей истинности. Правоохранительные органы, в том числе суд, ориентировались, прежде всего, на постановления Верховного Суда, так как опубликованная судебная практика являлась образцом для принятия аналогичных решений системой нижестоящих судов.

В настоящее время существуют также акты нормативного толкования Конституционного Суда РФ. Специфичность задач и особенности деятельности Конституционного Суда РФ ставят его в совершенно особое положение, так как его решения приводят к изменению или отмене действующих правовых норм. При этом правовые позиции Конституционного Суда РФ — правовые выводы и представления — выступают как результат толкования Судом духа и буквы Конституции РФ и истолкования им конституционного смысла (аспектов) положений отраслевых законов и других нормативно-правовых актов в пределах его компетенции. Эти позиции снимают неопределенность в конкретных конституционно-правовых ситуациях и служат правовыми основаниями итоговых решений — постановлений Конституционного Суда РФ (Н.В. Витрук). Правовые решения Конституционного Суда РФ всегда имеют предельно официальный характер и являются обязательными для всех субъектов права. Поэтому в настоящее время все больше правоведов склоняется к мысли о не просто прецедентном характере правовых позиций Конституционного Суда РФ, а его опосредованных правотворческих функциях. Хотя, отдавая дань устоявшемуся мнению об отсутствии в числе источников права юридического прецедента, и в настоящее время официально говорится всего лишь о преюдициальности таких решений.

К имеющейся картине можно добавить решения судов общей юрисдикции, отменяющие нормативные акты субъектов Федерации в случае их противоречия федеральному законодательству; решения судов по аналогии закона и права, а также на основе норм права, содержащих некоторые оценочные понятия.

#### 4. Правовая доктрина как источник права

В Древнем Риме всякое дело, нормативное или индивидуально-правовое решение должностного лица могло истолковываться видными учеными-юристами. Даже действовал закон об обязательности учета судьями и иными правоприменителями в неясных и спорных случаях положений работ наиболее видных ученых-юристов — Папиниана, Гая, Павла, Ульпиана и Модестина («О цитировании», 426 г.). В средневековье, в период становления национальных правовых систем и основ международных отношений, суждения всем известных людей (правоведов, теологов, государственных деятелей) рассматривались как истина в последней инстанции и зачастую ставили точку в разрешении той или иной правовой проблемы. В более поздние времена и в отечественной литературе встречались предложения рецептировать такое обыкновение в виде правила о том, что «мнение семи докторов права равняется общему мнению» и что «чем старше юрист, тем больший вес имеет его мнение» (Л.И. Петражицкий). В соответствии с римской традицией долгое время доктрина отождествлялась с юридической практикой, а в наше время она может рассматриваться как сложившаяся в той или иной правовой сфере научная школа.

Таким образом, *правовая доктрина* — это мнения самых известных и признанных в своей научной специализации ученых-юристов по тем или иным правовым вопросам, высказанные ими в работах (статьях, монографиях) и используемые при решении определенных практических вопросов.

В современном мире подобной «чистой» формы уже не существует. И это относится даже к англосаксонской правовой системе. Однако ГК Швейцарии в случае пробела в праве отсылает к мнениям наиболее известных специалистов в области гражданского права, а в мусульманском праве правовая доктрина и поныне играет важнейшую роль — является единственным источником права.

Отечественная юриспруденция напрямую не признает доктрину в качестве самостоятельного источника права. Но, тем не менее, специалисты-практики повсеместно используют (для уточнения или совета) авторские комментарии к тем или иным законам и другим нормативно-правовым актам. Между тем, далеко не всякое авторитетное мнение, выраженное в научном произведении, может быть наделено доктринальной силой. Для этого имеющаяся точка зрения известного юриста должна содержать практические рекомендации по реализации того или иного законодательства; позволять строить устойчивые прогнозы правотворческой и правоприменительной практики; восполнять имеющиеся пробелы законодательства (С.В.

Бошно). Такое чрезвычайно распространенное обыкновение позволяет с полным правом рассматривать юридическую доктрину как неофициальный источник права.

## 5. Нормативный договор

*Нормативный правовой договор* — это соглашение между субъектами права, призванное урегулировать их отношения путем установления взаимных прав и обязанностей.

Нормативный правовой договор — это такой договор, который *содержит нормы права*, т.е. нормативные, неперсонифицированные, формально-определенные предписания, подкрепленные в случае неисполнения какими-либо государственными мерами принуждения, в том числе мерами юридической ответственности. Договор с нормативным содержанием заключается в рамках установленных процедур, имеет строго определенную форму и направлен на дополнение и конкретизацию действующего законодательства. Обязательным требованием его существования является добровольность заключения, предусматривающая равенство сторон и их взаимную ответственность, а также их ознакомление с его условиями.

Нормативные договоры наиболее характерны для международного публичного и национального государственного (конституционного) права. Здесь они играют роль важнейших форм (источников) права. Это различного рода соглашения между государствами (правительствами) или другими субъектами международного права; внутригосударственные договоры (договор об образовании Закавказской советской республики 1922 г., об образовании СССР 1922 г., Федеративный договор между РФ и ее субъектами от 31 марта 1992 г., договор о разграничении предметов ведения и полномочий между федеральными органами государственной власти РФ и органами власти ее субъектов и др.); договоры между федеральными и региональными органами исполнительной власти и т.п.

Немалое значение нормативные договоры имеют при осуществлении положений трудового права: *коллективный договор* (нормативный акт, регулирующий трудовые отношения между работодателем и работниками, заключаемый между администрацией предприятия и его профсоюзной организацией); *коллективное соглашение* (нормативный акт — специальное, отраслевое и генеральное соглашение, с обязательствами по условиям труда, социальным гарантиям для работников определенной профессии, отрасли, категории).

## 6. Нормативно-правовой акт

Нормативно-правовые акты являются основным и важнейшим источником права в странах континентального права, к числу которых относится и Россия.

***Нормативно-правовой акт** — это изданный в установленном порядке акт правотворческого органа, устанавливающий, изменяющий или отменяющий правовые нормы, имеющий общеобязательный характер и подкрепленный принудительной силой государства.*

Основные черты нормативно-правовых актов:

- содержат общеобязательные, персонально неопределенные, типичные для какой-либо конкретной сферы общественных отношений нормативные, модельные предписания;
- строго обязательны для всех субъектов права, вступающих в регламентируемые ими отношения;
- исходят от строго определенных правотворческих органов, наделенных соответствующей компетенцией, обеспечивая тем самым единство и целостность исполнения заложенных в них требований всеми субъектами права, единый порядок регулирования социально значимых общественных отношений;
- принимаются в процессе строгой процедуры;
- имеют установленную документально-письменную форму, обеспечивающую формальную определенность их требований, а также ясность и доступность изложения выраженных в них предписаний, и позволяющую оперативно знакомить с их содержанием всех адресатов;
- содержат необходимые реквизиты, подчеркивающие их предельно официальный характер;
- четко определяют свое действие во времени, в пространстве и по кругу лиц;
- находятся между собой в отношениях четко определенной иерархии, основой которой является юридическая сила того или иного нормативного акта, обусловленная компетенцией правотворческого органа;
- способны достаточно быстро реагировать на изменяющиеся потребности общественного развития, поэтому, в отличие от иных источников права, в зависимости от социальных потребностей могут быть оперативно изменены и органично дополнены;
- исполнение закрепленных в них нормативных предписаний обеспечивается и поддерживается силой государственного принуждения, механизм которого может быть наглядно представлен в специальных положениях самих нормативно-правовых актов.

Однако у нормативно-правовых актов имеются и определенные недостатки. Это, например, стереотипность и абстрактность их формы, которая зачастую не позволяет учитывать многообразие жизненных ситуаций, поэтому часто такие акты отстают от потребностей «сегодняшнего дня» и характеризуются неполнотой или неясностью.

К нормативно-правовым актам относятся *законы* и система *подзаконных актов*.

## 7. К вопросу о нетрадиционных источниках российского права

Рассмотренные выше источники права принято относить к так называемым официальным источникам права. Наряду с ними в отечественной правовой практике широко применяются многие иные источники, однако к ним отношение официальных инстанций несколько двойственное и осторожное, и рассматривать их в качестве таковых принято с определенными оговорками. Но отрицать их проявление нельзя.

Так, наряду с прецедентами, обычными и доктринальными источниками права в научной литературе встречаются утверждения о существовании иных нетрадиционных форм (источников) права:

- *правосознания* (как формирующейся в обществе оценки складывающихся отношений с точки зрения правомерного или неправомерного, особенно актуальной в годы социальных потрясений, в период перехода от старых норм к новым (например, В.И. Ленин в начале 1920-х годов предлагал даже к гражданским правоотношениям «применять не *Cogrus juris romanı* ..., а наше революционное правосознание»);

- *правовых принципов* (как основных направлений правового воздействия на общественные отношения, закрепленных или не закрепленных в письменном виде. Так, например, ст. 6 ГК РФ предписывает в случае отсутствия соответствующей законодательной нормы, подходящего для данного случая обычая делового оборота, а также невозможности применения аналогии закона определять права и обязанности сторон исходя из общих начал и смысла гражданского законодательства и требований «добросовестности, разумности и справедливости»);

- *права правовой экспертизы* (проводимой авторитетным в научной среде специалистом в данной правовой сфере, на результаты которой затем можно ссылаться как на положения нормативного акта);

- *программного права*, о котором говорят с большой долей условности (как о положениях, закрепленных в различного рода декларациях, программных документах политических организаций, обещаниях важных государственных лиц в предвыборных программах и выступлениях, в том числе международных), и др.

### Некоторые ключевые понятия темы

*Санкционированные обычаи* — вошедшие в привычку людей правила, которым государство придало общеобязательное значение, соблюдение которых оно гарантирует своей принудительной силой.

*Обычай делового оборота* — сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе.

*Федеральное коллизионное право* — в федеративных государствах это совокупность юридических правил, определяющих, какой из двух конкурирующих законов обладает большей юридической силой и должен действовать в том случае, если они противоречат друг другу, какой закон (правовая норма) должен быть применен в конкретной ситуации, если она может подпасть под действие нескольких законов (правовых норм).

*Суды обычного права* — в ряде стран это самостоятельный вид судебных учреждений, действующих на основе обычного права и поэтому не включенных в государственную судебную систему.

*Обычай делового оборота* — сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством, независимо от того, зафиксировано оно в каком-либо документе или нет.

*Руководящие разъяснения Пленума Верховного Суда* — разъяснения по вопросам применения законодательства, возникающим при рассмотрении судами гражданских, уголовных и других дел, имеющие обязательный характер для органов и должностных лиц, применяющих уголовный, уголовно-процессуальный и иные законы.

*Постановление Конституционного Суда РФ* — разновидность его итогового решения по вынесенному на рассмотрение вопросу о конституционности конкретных нормативно-правового акта или нормы права, споре о компетенции, при толковании Конституции РФ.

*Определение Конституционного Суда РФ* — разновидность его итогового решения по вопросу об отказе в принятии конкретного дела к рассмотрению, о прекращении производства по делу.

*Заключение Конституционного Суда РФ* — разновидность его итогового решения по вопросу о соблюдении установленного по-



рядка выдвижения обвинения Президента РФ в совершении тяжкого преступления.

*Доктринальные источники права* — в Великобритании и некоторых других странах это мнения наиболее известных ученых-юристов (главным образом прошлого), к которым обращаются в случае, когда пробел в праве не может быть заполнен статутом или прецедентом судебным.

*Международные договоры* — нормативно-правовые акты, регулирующие отношения Российской Федерации с иными государствами или международными организациями.

*Внутригосударственные договоры* — нормативно-правовые акты, регулирующие отношения между Российской Федерацией и ее субъектами, а также между различными субъектами РФ по вопросам, представляющим для сторон взаимный интерес.

### Контрольные вопросы

1. Форма и источник права: тождество и различия.
2. Источник права в специально-юридическом значении.
3. Классификация источников права.
4. Виды источников права в мировой практике.
5. Понятие источников права и их основные черты.
6. Основные пути формирования источников права.
7. Историческая роль и современное значение правового обычая как источника права.
8. Судебный прецедент как источник права.
9. Нормативный правовой акт как источник права.
10. Структура нормативного акта (его обязательные элементы).
11. Основные источники современного российского права.
12. Международный договор в системе источников современного права.

---

# ТЕМА 12

## Нормативно-правовые акты: их виды и действие

**План:** 1. Виды нормативно-правовых актов. 2. Действие нормативно-правовых актов во времени, в пространстве, по кругу лиц.

### 1. Виды нормативно-правовых актов

Первое и основное деление всех нормативно-правовых актов проводится по их юридической силе. На этом основании выделяют законы и подзаконные нормативные акты.

В теории права вся совокупность действующих в стране нормативно-правовых актов называется законодательством, и это далеко не случайно, так как первоосновой позитивного права является закон.

В Древнем Риме собственно законов (*lex* или *legis*) было выработано не так много, всего около 800. Они являлись ядром существующей правовой системы, фундаментом и залогом благополучия общественного бытия. Об этом весьма красноречиво сказал Папиниан: «Закон есть общее правило, установление мудрых мужей, сдерживание правонарушений, совершаемых по своей воле или по незнанию; всеобщая гарантия республики». Также в Дигестах Юстиниана сказано: «Закон есть общее (для всех) предписание, решение опытных людей, обуздание преступлений, совершаемых умышленно или по неведению, общее (для всех граждан) обещание государства» (Папиниан), «Закон есть то, чему все люди должны повиноваться в силу разных оснований, но главным образом потому, что всякий закон есть мысль (изобретение) и дар бога, решение мудрых людей и обуздание преступлений, содеянных как по воле, так и невольно, общее соглашение общины, по которому следует жить находящимся в ней» (Марциан со ссылкой на Демосфена). На это указывал и Хризипп в своей книге «О законах»: «Закон есть царь всех божественных и человеческих дел; он должен быть начальником добрых и злых; вождем и руководителем живых существ, живущих в государстве; мерилем справедливого и несправедливого, которое приказывает делать то, что должно быть сделано, и запрещать делать то, что не должно быть сделано».

Законы принимались сенатом, народными собраниями, а в более поздние времена исключительно монархами («Законы — это имеющие предписывающий характер общие постановления, изложенные

магистратом, принятые народным собранием и утвержденные Сенатом»). Все законы обязательно должны были быть доведены до сведения граждан. Тайный нормативный акт не мог иметь верховной юридической силы. Приниматься или отвергаться он мог только целиком. При этом в народные собрания (комиции) было запрещено выносить недоработанные или внутренне противоречивые законопроекты, они именовались «смесью» (*satura*, всякая всячина).

Все римские законы по критерию предусмотренных в них санкций подразделялись на несколько видов: законы совершенного вида (аннулировали произведенное действие), законы менее совершенного вида (предусматривали наложение денежного взыскания на нарушителя, но при этом правоотношение не прекращали), законы несовершенно вида (наказаний в качестве последствий нарушения закрепленных в них положений не предусматривали), законы более чем совершенного вида (не только приводили к ничтожности юридических последствий совершенной сделки, но и наказывали за ее совершение штрафом).

Примечательно, что современное определение закона как важнейшего источника права практически мало чем отличается от вышеприведенных понятий данного нормативного акта в римском государстве.

*Законы — это нормативно-правовые акты, принимаемые высшим представительным органом государства или непосредственно народом (на референдуме), обладающие высшей юридической силой, направленные на регулирование наиболее важных общественных отношений.*

Законы, с точки зрения их юридических качеств, обладают высшей юридической силой, т.е. занимают особое место в иерархической системе всех нормативно-правовых актов. В истории нашей страны в качестве «верховного акта» закон стал рассматриваться только с 1810 г., с момента учреждения Государственного Совета, наделенного полномочиями по изданию законов.

Высшая юридическая сила законов проявляется в том, что они:

- принимаются строго уполномоченными на то высшими представительными органами государственной власти или непосредственно народом в порядке референдума в рамках особой юридической процедуры;
- содержат нормы первичного, исходного характера, поэтому все иные нормативные акты должны исходить из их положений; они могут только детализировать и конкретизировать нормативные установки законов, но никогда не противоречить им;
- не подлежат утверждению, изменению или отмене со стороны какого-нибудь другого органа, кроме издавшего их;

- предметом законодательного регулирования должны быть исключительно важнейшие из имеющихся общественных отношений, иначе значение законов и их особая роль как главнейших источников права будет подорвана, низведена до уровня актов текущего правотворчества — подзаконных актов, принимаемых зачастую в единоличном порядке и посвященных самым различным по степени важности отношениям. Тем самым произойдет разрушение идеи закона как основного ориентира для всех субъектов социальной действительности.

Следует отметить еще одну важнейшую характеристику законов как высших нормативно-правовых актов — их *легитимность*, т.е. признание обществом их необходимости, полезности, важности. Об этом говорили еще в Древнем Риме: «Законы немощны, когда не получают силы от нравов» (Гораций).

Все законы строго иерархичны, поэтому в федеративном государстве они выстраиваются в особую пирамиду, на вершине которой находятся *конституционные*, или основные, законы (Конституция РФ, конституции республик в составе РФ); затем идут *федеральные конституционные законы*, направленные на регламентирование важнейших основ государственного строя (о государственном гербе, гимне и флаге РФ, о судебной системе РФ, о референдуме, о порядке деятельности Правительства РФ и др.); *федеральные, или текущие, законы*, действующие на всей территории страны (отраслевые кодексы, основы законодательства, различные отраслевые законы и др.); *законы субъектов Федерации*, принимаемые по вопросам исключительного ведения субъектов РФ и совместного ведения Федерации и ее субъектов и действующие только в пределах территории данного субъекта Федерации.

Все остальные нормативные акты являются подзаконными.

***Подзаконные нормативно-правовые акты*** — это нормативные акты компетентных органов (организаций) и должностных лиц, изданные в соответствии с законами и не противоречащие им.

Подзаконные нормативные акты издаются главой государства и органами исполнительной власти государства во главе с правительством и органами местного самоуправления с целью конкретизации положений действующих законов применительно к той или иной сфере общественных отношений, а также для оперативного решения текущих задач. Они содержат в себе нормы права, носят исключительно официальный и общеобязательный характер, имеют строго определенный вид и форму с необходимыми реквизитами.

К таким актам относятся, прежде всего, *указы* и *распоряжения* Президента РФ, которые издаются им по наиболее важным вопро-

сам общественного и государственного управления. Правотворческая деятельность Президента является подзаконной, т.е. его акты не должны противоречить Конституции и федеральным законам (ст. 90 Конституции РФ). Однако ему дано право и вменено в обязанность определять основные направления внутренней и внешней политики государства (ч. 3 ст. 80 Конституции РФ) и на этом основании делегированы исключительные полномочия на издание актов, направленных на регламентирование тех сфер общественных отношений, которые пока еще не охвачены законодательным регулированием. Одним словом, имеющиеся законодательные пробелы заполняются указами Президента вплоть до принятия соответствующих законов. На этом основании в теории сложился институт так называемого *указного права* как права главы государства издавать указы, условно говоря имеющие силу закона, или как вся совокупность действующих нормативных актов, изданных главой государства.

Указы могут быть как нормативными, так и индивидуально-правовыми: указы Президента РФ *нормативного характера* — это решения, содержащие общие правила поведения, рассчитанные на длительное и многократное применение и относящиеся к неопределенному кругу субъектов; указы Президента РФ *индивидуального характера* — это решения, не имеющие нормативного характера (например, решения о назначении и освобождении от должности руководителей подотчетных Президенту РФ федеральных органов исполнительной власти, о гражданстве, о предоставлении политического убежища, о награждении государственными наградами, присвоении почетных званий, высших воинских и высших специальных званий, о помиловании).

Распоряжения главы государства издаются, как правило, в рамках организационно-оперативного управления и играют роль вспомогательных средств в правовом регулировании какой-либо сферы общественных отношений.

Помимо актов, которые издает глава государства, существуют следующие подзаконные нормативные акты:

- *постановления и распоряжения Правительства* — принимаются по основным направлениям его деятельности на основе и во исполнение закона. Постановления принимаются по общим вопросам и имеют нормативный характер, а распоряжения — по вопросам оперативного управления, поэтому носят индивидуальный характер. В случае противоречия Конституции РФ, федеральным законам и указам Президента РФ они могут быть отменены Президентом (ст. 115 Конституции РФ). Конституционность принимае-

мых правительством актов в случае необходимости определяется Конституционным Судом РФ;

- *акты отдельных министерств и служб* действуют в пределах их компетенции: приказы, инструкции, правила, распоряжения, положения, уставы и другие акты, издаваемые во исполнение федеральных законов, могут быть узковедомственными либо иметь широкое действие и носить общегосударственный межведомственный характер;

- *акты, принимаемые в субъектах Российской Федерации* (ст. 76 Конституции РФ), повторяют систему нормативных актов самой Федерации и в данную классификацию (подзаконных нормативно-правовых актов) включены вследствие верховенства Конституции РФ, которой должны соответствовать все акты субъектов, включая и их собственные конституции и уставы;

- *акты органов местного самоуправления* (местные акты или муниципальные правовые акты), представляющие собой документально оформленные, обязательные для исполнения на территории муниципального образования решения по вопросам местного значения или по вопросам осуществления отдельных государственных полномочий, переданных органам местного самоуправления федеральными законами и законами субъектов РФ. Принимаются населением муниципального образования непосредственно, органом местного самоуправления и (или) должностным лицом местного самоуправления. К таким нормативным актам относятся устав муниципального образования; правовые акты, принятые на местном референдуме (сходе граждан); нормативные акты представительного органа муниципального образования; правовые акты главы муниципального образования, постановления и распоряжения главы местной администрации, иных органов местного самоуправления и должностных лиц местного самоуправления, предусмотренных уставом муниципального образования;

- *локальные* нормативные акты, принимаемые в организации ее коллективом или органом, его представляющим, и действующие в пределах конкретного ведомства, организации, учреждения. Они регламентируют их повседневную внутриорганизационную деятельность (приказы, правила внутреннего трудового распорядка, предписания о дисциплине, организации труда, о взаимоотношениях между подразделениями). К локальным нормативным актам относятся также источники корпоративного права. Это различного рода приказы, инструкции, носящие нормативный характер, но распространяющиеся только на работников одной конкретной частной организации или предприятия.

Нормативно-правовые акты подразделяются на общие и специальные. *Общие акты* содержат правовые предписания общего характера, без учета конкретных особенностей регулируемых общественных отношений. *Специальные* нормативные акты, напротив, закрепляют именно такие особенности. Например, общие положения о статусе юридического лица устанавливаются ст. 48 ГК РФ, а подробное описание правового положения акционерного общества можно найти в специальном Законе «Об акционерных обществах».

## 2. Действие нормативно-правовых актов во времени, в пространстве и по кругу лиц

**Действие нормативно-правовых актов во времени.** Пределы действия нормативно-правовых актов во времени выражаются в моменте их вступления в действие и прекращения их действия.

Нормативно-правовые акты *вступают в действие* со дня опубликования, со времени, указанного специально, или по истечении определенного срока (как правило, через 10 дней после официального опубликования). Так, в соответствии с Федеральным законом «О порядке опубликования и вступления в законную силу федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов палат Федерального Собрания РФ» (1994 г.) федеральные конституционные законы, если в них не установлен какой-либо определенный срок, вступают в действие по истечении 10 дней с момента их официального опубликования. Для нормативных актов высших органов исполнительной власти, согласно Указу Президента РФ «О порядке опубликования и вступления в силу актов Президента РФ, Правительства РФ и нормативно-правовых актов федеральных органов исполнительной власти» (1996 г.), установлены следующие сроки: для указов Президента РФ — по истечении 7 дней; для правительственных актов: постановления — 10 дней после их официального опубликования, если в самих актах не установлен специальный срок, а распоряжения — с момента подписания. Акты, затрагивающие права, свободы и обязанности человека, устанавливающие правовой статус или имеющие межведомственный характер, публикуются только после обязательной для них регистрации в Министерстве юстиции РФ. Ведомственные нормативные акты (приказы, инструкции, положения), как правило, вступают в действие с момента получения их конкретными адресатами (органами, организациями и учреждениями).

**Прекращение действия** нормативно-правовых актов связывается с истечением заранее определенного срока (например, закон о бюджете государства действует ровно один год) либо с изменением

обстоятельств, на которые конкретный нормативный правовой акт был рассчитан. Вместе с тем, по общему правилу, большинство нормативно-правовых актов характеризуются бессрочностью их действия и теряют свою юридическую силу лишь в случаях прямой их официальной отмены либо принятия нового акта, регулирующего данную сферу правоотношений.

В жизни встречаются случаи действия уже формально отмененных законов, и это не парадоксальная ситуация, а вполне нормальная правовая практика. Например, в рамках уголовно-правовых отношений при возникновении определенных особенностей правового регулирования тех или иных отношений (введение в действие нового Уголовного кодекса, изменение состава преступления) действия виновного рассматриваются по закону, действовавшему на время их совершения. Это называется *переживанием закона* и является особым свойством конкретного нормативно-правового акта или его отдельной части, в установленном порядке утратившего юридическую силу, но по специальному указанию продолжающего регулировать отдельные сферы общественных отношений.

В рамках вопроса о действии нормативно-правовых актов немало важное значение имеют положения о так называемой *обратной силе закона*. Обычно вновь принятый нормативный акт, прекращая действие прежнего акта, обратной силы не имеет, т.е. не распространяется на случаи, которые произошли до его принятия. На это указывали в свое время еще древнеримские юристы: «Закон действует на будущее, судья рассматривает прошлое», «Закон смотрит вперед, он не действует в обратном направлении». Однако подобное категоричное правило характерно лишь для реализации норм, ухудшающих положение субъектов права либо вводящих юридическую ответственность за ранее ненаказуемые деяния. Но и для этих случаев могут быть исключения, указываемые в самом нормативно-правовом акте. «Новые» нормы, смягчающие или устраняющие юридическую ответственность, распространяются на все ранее произошедшие случаи безусловно, без какого-либо особого указания закона (ст. 54 Конституции РФ). Вместе с тем, например, ч. 1 ст. 4 ГК РФ прямо закрепляет положение о том, что «акты гражданского законодательства не имеют обратной силы», если только это прямо не предусматривается соответствующими нормами права.

**Действие нормативно-правовых актов в пространстве.** Пространственные пределы действия нормативно-правовых актов определяются территорией государства. Государственная территория рассматривается как:



- территория *в пределах государственных границ* — это суша (недра, т.е. земная кора до глубин, доступных для геологического изучения и освоения, континентальный шельф (200 морских миль), а также принадлежащие государству острова и анклавы); воды, включая внутренние (реки, озера, водохранилища, внутренние моря) и территориальные воды (12 морских миль); воздушное пространство (принято считать до 100 км по вертикали);

- *условная территория* государства — это территория посольств и консульств за рубежом, морские, речные, воздушные и космические корабли под флагом или знаком государства, кабели и трубопроводы в открытом море. Военные суда всегда и везде являются территорией государства, а невоенные — только в водах или воздушном пространстве своего государства.

В юридической науке территория государства рассматривается как единство следующих признаков и характеристик:

- геолого-географические (материковое или островное положение, формы и контуры поверхности, особенности рельефа (равнинный, гористый), ландшафт, недра, климатические и ботанические пояса и т.д.);

- социокультурные (численность, плотность и распределение населения по регионам, национальный состав и характер занятий населения, промышленная развитость, степень освоения земель, использования водных ресурсов, наличие ирригационных сооружений, природно-энергетических объектов, характер техногенных воздействий на природу и т.д.);

- политико-юридические (целостность и неприкосновенность государственной территории, административно-территориальное деление, правовой режим внутренних и внешних границ и т.д.);

- демографические (численность и динамика населения) (С.Н. Бабурин).

Наряду с критерием территориальности немаловажное значение имеет критерий *компетенции органа*, издавшего тот или иной нормативный правовой акт. Так, акты федеральных органов государственной власти действуют на всей территории государства, акты органов исполнительной власти субъекта Федерации — только в рамках данного субъекта, а действие актов нормативного характера, принимаемых органами местного самоуправления ограничено границами данного муниципального образования.

При рассмотрении территориальной сферы действия нормативно-правовых актов необходимо помнить о таком понятии, как *экстерриториальность*, т.е. распространение действия нормативных актов за пределами государства (военные суда, территория дипло-

матических представительств и миссий за рубежом). Кроме того, экстерриториальность проявляется в том, что в соответствии со ст. 12 УК РФ граждане РФ, совершившие преступление за границей, если они не были осуждены в иностранном государстве, подлежат уголовной ответственности по законодательству РФ. Иностранцы, совершившие преступление вне пределов РФ, если не были осуждены в иностранном государстве, подлежат уголовной ответственности по законодательству РФ, если это преступление направлено против интересов РФ. Иностранцы или лица без гражданства, не проживающие постоянно на территории РФ и совершившие преступление за пределами РФ, в отношении которого она, в соответствии с международными договорами, обязалась принимать меры по пресечению и наказанию, могут быть привлечены к уголовной ответственности в соответствии с этими договорами (фальшивомонетничество, распространение наркотиков, угон воздушного судна и т.п.). Зачастую в таких случаях предусматривается выдача преступников (экстрадиция). Российские граждане, совершившие преступления за границей (в том числе военнослужащие), выдаче иностранным государствам не подлежат и ответственность несут в соответствии с уголовным законодательством РФ.

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

Однако некоторые нормативные акты направлены на регулирование правового положения *строго определенных субъектов*. В связи с этим субъекты права подразделяются на несколько видов по самым различным критериям:

- в зависимости вида субъекта права: физические лица и юридические лица (внутригосударственные, совместные, иностранные организации);
- в зависимости от гражданства рассматриваются следующие лица: граждане государства, иностранные граждане, лица без гражданства, беженцы, вынужденные переселенцы;
- в зависимости от половой и возрастной принадлежности: женщины (пособия по беременностям и родам), молодежь, пенсионеры;
- в зависимости от профессиональной принадлежности: военнослужащие, бюджетники (федеральные, региональные), врачи, сотрудники органов внутренних дел, работники коммерческих организаций и предприятий;

- в зависимости от территориальной принадлежности (жители районов Крайнего Севера) и т.п.

В отношении иностранцев имеются существенные ограничения право- и дееспособности. Так, закон запрещает им занимать определенные должности или заниматься определенными видами деятельности (в том числе частной), находиться на государственной или муниципальной службе, запрещает вести трудовую деятельность вне пределов субъекта Российской Федерации, на территории которого ему разрешено временное проживание. Запрещено заниматься трудовой деятельностью вообще без разрешения таковой. Имеются значительные ограничения в свободе передвижения (запрет посещения определенных территорий, организаций и объектов). Специальной гражданской правоспособностью обладают также юридические лица с участием иностранцев. Например, коммерческие организации с долей иностранных граждан либо лиц без гражданства в уставном капитале более чем 50% земельными участками могут обладать лишь на праве аренды; также им запрещена приватизация помещений.

В рамках данного вопроса следует затронуть положения о так называемых *правовых иммунитетах*, т.е. совокупности особых льгот и привилегий, устанавливаемых законодательством для определенных категорий лиц и связанных преимущественно с их освобождением от определенных обязанностей либо от ответственности, призванных обеспечивать выполнение этими лицами соответствующих функций. Одним словом, иммунитеты выводят из-под действия закона конкретно названных лиц.

К таким субъектам относятся лица, наделенные дипломатическим иммунитетом: послы, поверенные в делах, посланники, советники, секретари посольств, атташе, торговые представители. Они не могут быть привлечены к административной или уголовной ответственности, не подлежат задержанию и аресту. Обычно их в качестве персон нон грата (нежелательных лиц) высылают за пределы страны пребывания в свою страну, по законам которой их могут привлечь к ответственности за совершенное в РФ правонарушение. Наряду с дипломатами обладателями иммунитета в тех или иных ситуациях могут быть депутаты, кандидаты в депутаты, Президент РФ, Председатель Счетной палаты РФ, Уполномоченный по правам человека в РФ, судьи, прокуроры, близкие родственники лиц, привлекаемых к уголовной ответственности, которые могут не давать показаний и не привлекаться к ответственности, и многие другие субъекты. Всего в сфере, например, уголовного судопроизводства, по законодательству Российской Федерации и в силу международ-

ных договоров наделены иммунитетом более 30 категорий российских граждан и около 150 категорий иностранцев (А.В. Малько).

### Некоторые ключевые понятия темы

*Конституция* — основной закон государства, обладающий высшей юридической силой и верховенством в правовой системе, принимаемый высшими представительными органами государственной власти либо народом (на референдуме, плебисците).

*Конституционные законы* — нормативно-правовые акты, которые закрепляют основы общественного и государственного строя и определяют основные правовые начала всего действующего законодательства.

*Обыкновенные законы* (обычные, текущие) — нормативно-правовые акты, которые принимаются на основе конституционных законов и регулируют самые различные стороны общественной жизни.

*Исключительный закон* — не подлежащий расширительному толкованию нормативный правовой акт, который приостанавливает на определенной территории действие обычных законов и (во имя достижения указанной в нем цели) наделяет чрезвычайными (исчерпывающе в нем самом указанными) полномочиями конкретный орган исполнительной власти (федеральные конституционные законы о чрезвычайном и военном положениях).

*Чрезвычайное законодательство* — комплекс нормативных предписаний государства, приостанавливающих действие конституционных норм в силу сложившейся особой политической ситуации в стране.

*Кодифицированные законы* (кодексы, основы законодательства) — нормативно-правовые акты, позволяющие комплексно на основе системы принципов регулировать определенную сферу общественной жизни.

*Постоянные законы* — законы, не имеющие установленных временных ограничений своего действия.

*Временные законы* — законы, которые действуют лишь в течение определенного (как правило, заранее оговоренного) срока.

*Адаптивный закон* — в странах англосаксонского права это имеющий рекомендательный характер акт парламента, используемый в качестве образца для решения вопросов местного значения органами местного самоуправления (типовые правила эксплуатации городского транспорта, снабжения водой, газом, электричеством и пр.).

*Модельный закон* — в странах континентальной правовой системы это имеющий рекомендательный характер акт высшего пред-

ставительного органа федеративного государства, который может использоваться в качестве образца для урегулирования одинаковых, подобных отношений актами органов субъектов федерации.

*Органические (кодифицированные) законы* — юридически цельные, внутренне согласованные акты, отличающиеся высоким уровнем нормативного обобщения и призванные комплексно регулировать определенную сферу общественной жизни.

*Нормативно-правовые акты отраслевых органов управления* — приказы, решения коллегий, инструкции, правила, положения, наставления, уставы и другие акты, издаваемые министерствами, государственными комитетами, ведомствами, федеральными службами.

*Приказ* — юридический акт, содержащий обязательное для исполнения предписание руководителя (начальника) соответствующего органа управления, обращенное к подчиненным должностным лицам и органам.

*Положение* — разновидность нормативно-правового акта, изданного федеральным органом исполнительной власти, содержанием которого является установление правового статуса территориальных или структурных подразделений соответствующего органа либо системно связанных между собой правил по вопросам его компетенции.

*Инструкция* — нормативно-правовой акт, издаваемый министерствами, руководителями других центральных и местных органов государственного управления в пределах их компетенции, на основании и во исполнение законов, указов, постановлений (распоряжений) правительства и актов вышестоящих органов государственного управления; это собрание правил, регламентирующих определенную производственно-техническую деятельность.

*Правила* — более краткие, чем инструкции, нормативно-правовые акты, посредством которых определяется процедурный порядок осуществления какой-нибудь деятельности или устанавливаются обязательные для исполнения требования.

*Правила внутреннего трудового распорядка организации* — локальный нормативный правовой акт организации, регламентирующий в соответствии с Трудовым кодексом РФ и иными федеральными законами порядок приема и увольнения работников, основные права, обязанности и ответственность сторон трудового договора, режим работы, время отдыха, применяемые к работникам меры поощрения и взыскания, а также иные вопросы регулирования трудовых отношений в организации.

*Действие нормативно-правового акта* — порождение тех юридических последствий, которые в нем предусмотрены.

*Закон прямого действия* — закон, положения которого непосредственно применимы к регулированию ситуации, разрешению конфликтов, на которые распространяются данные положения.

*Приостановление акта* — официальное временное прекращение действия акта до его рассмотрения органом, который имеет право отмены данного акта или признания его недействительным.

*Абrogация* — это отмена устаревшего закона или отдельного его положения в силу бесполезности либо противоречия духу времени. Виды абrogации: собственно *абrogация* — полная замена старого закона новым; *дерогация* — частичная отмена ранее действующего закона; *обrogация* — внесение существенных изменений в старый закон, издание на его основе нового; *субrogация* — дополнение старого закона.

*Экстерриториальность* — юридический статус физических или юридических лиц, учреждений либо объектов, изъятых из-под действия местного законодательства и попадающих (частично или в полном объеме) под действие законодательства государства, национальности которого таковые имеют.

### Контрольные вопросы

1. Характерные черты нормативно-правового акта.
2. Система нормативно-правовых актов.
3. Иерархия нормативно-правовых актов.
4. Законы как высшая форма выражения государственной воли.
5. Виды законов.
6. Конституция государства: понятие, юридические свойства и виды.
7. Подзаконный нормативный акт и его виды.
8. Прямое действие законов.
9. Различие постановлений и распоряжений Правительства РФ.
10. Понятие и виды подзаконных актов.
11. Действие нормативных актов во времени.
12. Действие нормативных актов в пространстве.
13. Действие нормативных актов по кругу лиц.
14. Порядок опубликования и вступления в силу нормативно-правовых актов.

---

# ТЕМА 13

## Правотворчество

«Три слова законодателя — и целые библиотеки становятся макулатурой»

Й. Киршманн, 1848.

**План:** 1. Понятие и принципы правотворчества. 2. Виды правотворчества. 3. Стадии правотворчества (законодательного процесса). 4. Презумпция знания законов. 5. Юридическая техника. 6. Систематизация нормативно-правовых актов и их учет.

### 1. Понятие и принципы правотворчества

Среди источников российского права ведущее место занимают нормативно-правовые акты — акты государственных органов, содержащие нормы права (юридические нормы). Они являются результатом правотворчества. *Правотворчество* — это составная часть более широкого явления — *правообразования* — процесса, который состоит из объективно складывающихся правовых предпосылок под влиянием общественной необходимости и деятельности государства по созданию нормативно-правовых актов.

Правообразование складывается из необходимых условий, которыми выступают социально-экономические, политические, культурные и иные факторы и потребность в правовом регулировании, а также готовность к соответствующим новациям общества и государства.

Правообразование является относительно длительным процессом формирования и оформления юридических норм и включает в себя ряд этапов, связанных:

- с анализом социальной ситуации, осознанием необходимости ее правового урегулирования;
- с формированием общего представления о будущем юридическом предписании (создание модели юридической нормы);
- с разработкой и принятием конкретной юридической нормы.

Последний этап правообразования и является правотворчеством.

*Правотворчество* — это деятельность компетентных государственных органов и должностных лиц либо всего народа (референдум) по принятию (созданию), изменению или отмене нормативно-правовых актов.

Правотворчество выполняет определенные функции по выработке новых правовых норм и отмене прежних, считающихся уста-

ревшими, по восполнению пробелов в праве, по совершенствованию законодательства и др.

Правотворчество — это сложный и ответственный процесс, результаты которого касаются всех и каждого. Поэтому в ходе его нужно неукоснительно придерживаться следующих непреложных требований (принципов правотворчества):

- *демократизма* (участие народа в обсуждении и создании норм права);
- *законности* (осуществление правотворчества законодательно установленными органами и в соответствии со строго определенными процедурами);
- *профессионализма* (разрабатываемые и принимаемые законопроекты должны быть объективно обусловлены, а их тексты — отвечать всем требованиям юридической техники; ответственны за это лица, участвующие в законодательном процессе на профессиональной основе);
- *научного характера* правотворчества (необходимость учета последних достижений юриспруденции и иных общественных наук, а также разработанных ими специальных методик и приемов создания норм права);
- *гласности* («Любые нормативно-правовые акты, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина, не могут применяться, если они не опубликованы официально для всеобщего сведения» — ч. 3 ст. 15 Конституции РФ);
- *соответствия* издаваемых нормативных актов важнейшим представлениям о праве (требования правозаконности) и др.

## 2. Виды правотворчества

Правотворчество является сложным и разносторонним процессом, результаты которого различаются как по кругу субъектов, участвующих в создании норм права, так и по своей юридической силе.

Правовые предписания создаются довольно широким кругом субъектов, к которым в тех или иных случаях относятся народ, специально уполномоченные на то государственные органы, должностные лица в пределах своей компетенции.

Поэтому в зависимости от субъектов правотворчества выделяются следующие его виды:

- *непосредственное правотворчество народа*, которое происходит в процессе референдума (общенационального, регионального или местного), о котором говорится в п. 3 ст. 3 Конституции РФ: «Высшим непосредственным выражением власти народа являются референдум и свободные выборы» (в иных странах всенародное об-



суждение именуется плебисцитом; считается, что первый референдум состоялся в Берне (Швейцария) в 1439 г.);

- правотворческая деятельность государственных органов, являющаяся основным видом правотворчества, которым занимается достаточно широкий круг различных государственных органов (Государственная Дума, Совет Федерации, Президент РФ, Правительство РФ, федеральные министерства и иные ведомства, представительные (законодательные) органы субъектов РФ, а также главы администраций краев, областей, руководители предприятий и учреждений в пределах их полномочий);

- правотворчество органов местного самоуправления в рамках их компетенции;

- локальное нормотворчество как деятельность уполномоченных субъектов, осуществляемая на делегированной или компетенционной основе и направленная на разработку, принятие и установление норм (правил) общего характера, регламентирующих разнообразные сферы деятельности организации, а также взаимоотношения, складывающиеся между ее членами (например, создание правил внутреннего трудового распорядка).

В зависимости от значимости различаются:

- *законотворчество* (деятельность высших представительных органов государства по созданию законов);

- *делегированное законотворчество* (принятие с санкции законодательного органа нормативно-правовых актов, имеющих силу закона, высшим органом исполнительной власти государства (президентом или правительством) для обеспечения оперативности разрешения возникающих правовых проблем);

- *подзаконное правотворчество* (создание органами исполнительной власти и уполномоченными на то должностными лицами нормативных актов на основе действующих законов);

- *санкционированное правотворчество* (одобрение государством правил поведения, сложившихся в виде обычаев, или разрешенная им правотворческая деятельность органов местного самоуправления и отдельных негосударственных организаций);

- *договорное правотворчество* (заключение сторонами соглашений, имеющих силу нормативных предписаний).

### **3. Стадии правотворчества (законодательного процесса)**

Правотворчество — являющийся во времени процесс, охватывающий ряд стадий — относительно обособленных этапов принятия

нормативно-правовых актов. В данном отношении наиболее важным является законодательный процесс как нормативно упорядоченная деятельность высшего представительного органа государства (парламента страны — Федерального Собрания РФ) по принятию федерального закона. Он состоит из стадий законодательной инициативы, обсуждения, принятия и опубликования (обнародования) нового закона.

*Законодательная инициатива и подготовка проекта нормативного акта.* На этом этапе происходит внесение предложения о необходимости законодательного урегулирования данного конкретного отношения, и в законодательный орган страны предлагается соответствующий законопроект. Правом законодательной инициативы обладает круг строго определенных ст. 104 Конституции РФ субъектов: Президент РФ, Совет Федерации и его члены, депутаты Государственной Думы, Правительство РФ, законодательные органы субъектов РФ, Конституционный, Верховный и Высший Арбитражный Суды РФ.

Эта стадия состоит из следующих этапов:

- принятие решения (план работы парламента, ведомственные акты);
- определение необходимости данного нормативного акта;
- формирование концепции нормативного акта;
- определение возможных затрат, связанных с введением нормативно-правового акта в действие и возможных негативных последствий;
- определение места нормативно-правового акта в уже существующей системе нормативных актов;
- вынесение на обсуждение.

*Обсуждение (рассмотрение) законопроекта* — пожалуй, самый длительный и порой непредсказуемый процесс создания высшего нормативного акта:

- работа специалистов над текстом проекта закона;
- уточнение формулировок, внесение поправок, дополнений, т.е. редактирование текста;
- обсуждение на пленарных заседаниях, вынесение замечаний;
- создание окончательной редакции нормативного акта.

В рамках данной стадии чрезвычайно важным элементом является обсуждение законопроекта широкой общественностью. Некоторые важнейшие законы прямо предусматривают такую процедуру. Текст предлагаемого закона публикуется в печати, с концепцией и его основными положениями население знакомят по телевидению и радио, организации и учреждения дают отзывы и рецензии, упол-

номоченные инстанции проводят различные необходимые правовые, экономические, финансовые, экологические и иные экспертизы законопроекта. По результатам широкого обсуждения предлагаемого закона законодательные органы должны рассмотреть поступившие предложения.

В целях обеспечения высокого качества принимаемых законов предусмотрена возможность трех чтений законопроектов. В рамках первого чтения на парламентском заседании обсуждаются ключевые положения закона. Закон может быть принят и в первом чтении. Но при существенных возражениях со стороны депутатов составляется таблица поправок, и текст законопроекта отправляется на доработку. Второе чтение посвящено контролю за проведенной соответствующими комитетами и комиссиями работой. Новый вариант сверяется со сделанными ранее замечаниями. Непринятие законопроекта во втором чтении ведет к новой доработке, после которой он выносится на рассмотрение депутатов в третий раз, но теперь уже полностью или по разделам, без права дальнейших изменений.

*Принятие закона*, как и любого иного нормативно-правового акта, заключается в официальном придании ему характера общезначимости.

Процесс принятия федерального закона в РФ складывается из последовательных следующих друг за другом операций: принятие закона Государственной Думой РФ, его рассмотрение (в случае необходимости) Советом Федерации РФ и его подписание Президентом РФ в течение 14 дней после его получения.

На одобрение верхней палаты парламента — Совета Федерации после прохождения в Государственной Думе в обязательном порядке выносятся законы, касающиеся регулирования федеральной финансовой сферы, таможенного регулирования, международных отношений, вопросов войны и мира.

Процедура принятия различных законов также принципиально различна. Так, для принятия обычного федерального закона Государственной Думой РФ необходимо простое большинство голосов депутатов (50% плюс один), а для принятия федерального конституционного закона или для преодоления вето Президента РФ — квалифицированное большинство (2/3 депутатов).

*Официальное опубликование* (обнародование, промульгация) нормативно-правового акта (закона) заключается в доведении в установленном порядке до всеобщего сведения принятых высшим представительным органом государства и подписанных главой государства законов, а также иных нормативно-правовых актов, прини-

маемых уполномоченными органами государственной власти. О содержании принятых законов население знакомят самыми различными способами: публикуют их тексты в печати, оглашают по телевидению или радио и т.п. Между тем, официальный характер обнародование законов получает только при первой публикации их текстов в специальных изданиях, таких как «Российская газета» или «Собрание законодательства РФ».

Согласно Федеральному закону «О порядке опубликования и вступления в законную силу федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов палат Федерального Собрания РФ» (1994 г.) предусмотрен четкий порядок начала действия тех или иных законов РФ. По общему правилу, это день подписания акта Президентом РФ, определенный день после его официального опубликования или дата, указанная в самом акте.

#### 4. Презумпция знания законов

Положения, разработанные римской юриспруденцией, о том, что «никто не может оговариваться незнанием законов» и «незнание закона никого не извиняет», известны не только всякому юристу, но и вообще любому гражданину. Это положение можно рассматривать многосторонне: и как презумпцию, и как фикцию, и как аксиому.

В Средние века на площадях и рынках под звуки барабанов и труб зачитывались тексты законов. Это было их обнародование — официальное «опубликование». Только в конце XVIII в. в революционной Франции впервые все акты и распоряжения государственной власти стали публиковать в «Официальной газете». В свое время английские юристы предлагали выработать обыкновение обходиться без обязательного опубликования принятых законов, так как предполагалось, что всякий гражданин через своего представителя (депутата) присутствует в парламенте страны и поэтому знает содержание этих законов.

В России с XV в. распоряжения властей оглашались с Красного крыльца кремлевских палат, зачитывались на многолюдной Ивановской площади («кричать на всю Ивановскую»). Начало обнародованию законов в виде официальной публикации актов государственной власти было положено петровским указом от 16 марта 1714 г. В нем, в частности, говорилось: «указы... для всенародного объявления велеть печатать и продавать всем». Царские распоряжения в обязательном порядке должны были доводиться до всех подданных. Для этого обычно их тексты зачитывались или вывешивались в людных местах (ярмарках, торгах). Учитывая, что в петровскую

эпоху все в принудительном порядке обязаны были посещать церковь (лица, не посещающие церковь, рассматривались как «недобрые» люди, и их велено было ловить как воров и разбойников (Указ от 30 октября 1718 г.), то время богослужения также использовались для информирования населения о новых законах.

С 22 января 1722 г. вышло положение о запрете отговариваться незнанием законов. Однако позже в России случаи незнания действующих запретов учитывались даже уголовным законодательством. Так, ч. 1 ст. 43 Уголовного Уложения 1903 г. гласила: «Неведение обстоятельства, коим обуславливается преступность деяния или которое усиливает ответственность, устраняет вменение в вину самого деяния или усиливающего ответственность обстоятельства». Уже в советское время п. «ж» ст. 48 УК РСФСР 1926 г. предусматривал в качестве смягчающего наказания обстоятельство невежество (в том числе правовое).

В настоящее время в условиях сплошной грамотности и доступности информационного массива презумпция знания законов уже является непререкаемой истиной. На это указывает конституционное положение о том, что если текст закона был официально опубликован, то предполагается, что его содержание известно всем без исключения (ч. 3 ст. 15 Конституции РФ).

## 5. Юридическая техника

*Юридическая техника* — это система основанных на практике правотворчества правил и приемов подготовки проектов правовых актов, обеспечивающая исчерпывающий охват регулируемых вопросов, доступность, простоту и высокую регулятивность правового материала.

На серьезность требований юридической техники и ее важность в повышении эффективности правового регулирования внимание было обращено еще в начале XVIII века. Так, документы предписывалось писать «штилем канцелярским». Если текст занимал менее 25 строчек на каждую страницу, то обязательно требовалась подпись всех членов соответствующей коллегии в конце текста, «дабы невозможно было потом приписать...». Петр I лично сформулировал требования к законодательному тексту: «Все прожекты зело исправны быть должны, дабы казну зрячно не засорять и отечеству ущерба не чинить. Кто прожекты станет абы как ляпать, того чина лишу и кнутом драть велю ...».

В настоящее время требования к правотворческой технике еще более возросли. Они касаются широкого круга вопросов и, по общему правилу, заключаются в следующем:

- наиболее полное и адекватное выражение воли правотворческого органа;
- рациональная организация и логическая последовательность изложения нормативных предписаний, содержащихся в акте, его компактность;
- отсутствие пробелов и противоречий во внутреннем содержании нормативных актов и во всей системе законодательства;
- краткость и компактность изложения правовых норм при достаточной глубине и всесторонности отражения их содержания («Закон должен быть кратким», «Legem brevem esse oportet»);
- ясность, простота и доступность языка правовых актов, точность и определенность употребляемых формулировок и терминов;
- сведение к минимуму количества нормативных актов по одному и тому же вопросу;
- своевременное обнародование и вступление в законную силу нормативных актов и др.

В специальной литературе выделяются определенные направления актуализации требований правотворческой техники, относящиеся ко всем видам правовых актов (нормативным, индивидуально-правовым и интерпретационным): соответствующее виду, уровню и значению правового акта его надлежащее внешнее оформление; рациональная организация структуры, стиля, логико-языкового построения текста правовых предписаний; обеспечение органической взаимосвязи юридических норм, изложения их внутренних элементов; соблюдение особых правил при систематизации и учете нормативно-правовых актов, исходя из их специфики (Г.И. Денисов).

В целом законодательная (юридическая) техника складывается из требований законодательной стилистики, юридических конструкций и особенностей юридической терминологии.

**Законодательная стилистика** — система приемов наиболее целесообразного использования языковых средств в нормативных документах.

Исходя из правил законодательной стилистики, к тексту нормативного акта предъявляются требования:

- простоты, целостности, логической завершенности;
- недопустимости устаревших выражений и образных сравнений;
- директивности (обязательности волевых, властных формулировок языка строгих предписаний, требований и приказов);
- официальности;
- ровного и спокойного стиля изложения текста акта, его безразличия к переживаниям и эмоциям субъектов и т.д.

**Юридическая терминология** — это словесное обозначение понятий, используемых при изложении нормативного акта.

Следует оговориться, что в данном случае «термины» аналогичны понятиям «определения» или «дефиниции», но кроме указания на самые существенные признаки того или иного конкретного правового явления, изучаемого предмета они призваны унифицировать законодательство, сделать его язык общедоступным и общеупотребительным, понимаемым в равной степени одинаково как самим законодателем и правоприменителями, так и всеми иными субъектами правовой действительности.

Юридические термины бывают: общеупотребительными, понимаемыми всеми в равной степени одинаково (беженец, свидетель, работник); специально-техническими, т.е. использующими познания различных отраслей знаний (недоброкачественная продукция, правила техники безопасности); специально юридическими понятиями, выработанными правовой наукой и практикой (правоотношение, необходимая оборона, исковая давность, соучастие).

К юридическим терминам предъявляются довольно строгие требования, в числе которых наиболее важными являются: единство, однозначность, общепризнанность и устойчивость употребления, стилистическая нейтральность, стабильность, доступность, предельная ясность и т.п.

Всякое определение должно состоять из нескольких обязательных элементов: определяемое понятие (о чем говорится); характеристика определяемого предмета, явления; качественные признаки, присущие ряду сходных предметов, явлений (родовые признаки); черты, характеризующие исключительно данное понятие (видовые признаки).

Имеются достаточно определенные логические правила построения понятий и определений. Так, к некоторым из них относятся: требование тождества определяемого и определяющего понятий; недопустимость определения одного понятия через другое, которое само определяется через первое; в определяющем понятии должны отсутствовать отрицательные признаки и др.

**Юридические конструкции** — это своеобразные приемы конструирования положений о правах, обязанностях и ответственности в тексте нормативно-правового акта.

К тексту закона в Древнем Риме предъявлялись определенные строгие требования: наличие введения или описания обстоятельств его издания (авторы законопроекта, указание на конкретное народное собрание, принявшее закон); понятный и четко структурированный текст (главы, разделы, параграфы); указание на неблагоприятные последствия нарушения требований и ответственность нарушителей и др.

В общей теории права конструкция рассматривается как одно из средств юридической техники, как элемент содержания права,

как прием (средство) научного познания, средство толкования норм права и установления юридически значимых фактов.

Некоторые типичные правила построения юридического документа:

- упорядоченное распределение нормативного материала, его расчлененность и согласованность (последовательная дифференцированность нормативного материала: наличие однородного по смыслу и направленности материала, группируемого в статьях (пунктах, параграфах), при необходимости имеющих свои внутренние подразделения (части отдельных статей, пункты и подпункты);
- единство и внутренняя логика нормативного документа (логическая последовательность изложения материала, его непротиворечивость);
- доступность и убедительность правовых актов (максимальная простота и понятность языка документа, правильность употребления союзов, знаков препинания, сравнений, образных выражений и т.п.) (Е. Шугрина).

Выделяют группу так называемых нетипичных нормативных построений и предписаний. В них отсутствуют свойства, присущие нормам права, и в правовом регулировании они играют вспомогательную роль — правовые фикции, презумпции, аксиомы, конструкции и символы.

Значение нормотворческой (юридической) техники таково, что именно от четкого исполнения всех ее правил во многом зависят качество и дальнейшая эффективность создаваемых нормативно-правовых актов.

## 6. Систематизация нормативно-правовых актов и их учет

*Систематизация нормативно-правовых актов — это деятельность, направленная на упорядочение и совершенствование правовых норм.*

«Когда число указов возросло, и недостаток законов отчасти миновался, то представилось другое затруднение: многочисленность, раздробленность, неизвестность — затруднение равное и может быть еще более важнейшее, нежели сам недостаток законов: ибо здесь гнездится ябеда, неправовые толки, пристрастные решения, покрытые видом законности, здесь необходимость непрестанных пояснений и разрешений, кои в свою очередь рождают новую многосложность» (М.М. Сперанский, 1833).

Систематизация нормативно-правовых актов — это обработка, приведение их в единую, согласованную систему.



В настоящее время применяются такие виды систематизации нормативно-правовых актов, как кодификация, инкорпорация и консолидация.

**Кодификация** — деятельность правотворческих органов государства по созданию нового, сводного, систематизированного нормативно-правового акта путем глубокой и всесторонней переработки действующего законодательства.

Кодификационные работы в зависимости от направления и глубины пересмотра нормативного материала бывают нескольких видов:

- *всеобщая* (коренной переработке подвергается значительная часть законодательства, и в результате создаются сводные кодифицированные акты по основным отраслям законодательства);
- *отраслевая* — переработка и объединение норм права определенной отрасли или подотрасли законодательства (Уголовный кодекс, Гражданский кодекс, Гражданский процессуальный кодекс и др.);
- *специальная* — существенная переработка разбросанных по различным нормативным актам норм того или иного отдельного института права и объединение их в новом едином кодифицированном акте (Лесной кодекс, Водный кодекс, Кодекс об административных правонарушениях и др.).

Кодификация выражается в создании кодексов, уставов, основ законодательства:

- *кодекс* — законодательный акт, объединяющий в строго определенном порядке нормы права, регулирующие какую-либо отрасль (сферу) общественных отношений;
- *устав (положение)* — акт, содержащий нормы, регулирующие деятельность отдельных ведомств, министерств, организаций (Устав железнодорожного транспорта РФ (2003 г.), Устав автомобильного транспорта РСФСР (1969 г. в ред. 1995 г.), общевоинские уставы, различные дисциплинарные уставы);
- *основы законодательства* — нормативный правовой акт, устанавливающий в союзном (федеральном) государстве важнейшие положения определенной сферы государственного управления или отрасли права (в СССР действовало около 15 Основ законодательства Союза ССР и союзных республик).

**Инкорпорация** — форма систематизации, в процессе которой действующие нормативно-правовые акты объединяются в сборники или собрания в определенном порядке без изменения содержания (внешняя обработка действующего законодательства).

Инкорпорация нормативно-правовых актов в зависимости от субъектов подразделяется на официальную и неофициальную.

*Официальная инкорпорация* (ее разновидностью является так называемая официозная инкорпорация) производится специально

уполномоченными на то государственными органами и служит своеобразным «источником права». В отечественной истории одной из первых попыток упорядочения всего массива действующего законодательства принято считать указ Петра I об обязательной присылке в столицу действующих на местах актов (1703 г.). Однако развитие последующих событий не позволили монарху закончить начатое. Во время его правления было издано более 3 тыс. различных указов и иных нормативных распоряжений. Вновь проблема систематизации была поднята Екатериной II, в период правления которой было издано уже более 6 тыс. актов. По ее распоряжению в 1767 г. была создана специальная комиссия «по упорядочиванию законодательства» с целью создания нового Уложения. Многолетняя работа этой комиссии привела к тому, что к 1810 г. было собрано более 50 тыс. различных актов. В результате кропотливой и многолетней работы под руководством М.М. Сперанского из этого хаотичного нагромождения к 1830 г. было составлено Полное собрание законов Российской империи (в хронологическом порядке все законы, начиная с Соборного Уложения 1649 г. и до 1825 г.). Окончание систематизационных работ выразилось в том, что к 1845 г. была завершена подготовка последнего, 15-го тома действующего законодательства, собранного в новом Своде законов по отраслевому признаку. Начавшаяся в СССР работа по созданию единого реестра законодательства в конце 1920-х годов была свернута. С 1976 г. такие работы были начаты снова, но последовавший развал СССР обесценил весь труд составителей, в том числе и все 11 уже завершенных томов из Свода законов. В настоящее время работы по созданию Свода законов РФ проводятся в соответствии с Указом Президента РФ от 6 февраля 1995 г.

Инкорпорация бывает следующих видов:

- *хронологическая* инкорпорация, в процессе которой нормативные акты группируются в порядке их принятия независимо от отраслей права (например, в таких изданиях, как «Собрание законодательства РФ», «Собрание актов Президента и Правительства РФ», различного рода бюллетенях отдельных министерств и ведомств). Особой разновидностью собрания законодательства является Свод законов;
- *предметная* инкорпорация происходит в виде компоновки нормативного материала по отраслевому признаку, по институтам права, по сферам государственной деятельности и пр.

*Неофициальная инкорпорация* заключается в упорядочении действующих нормативных актов организациями или отдельными лицами по собственной инициативе и для своих практических целей,

поэтому характером обязательности для использующих ее в своей деятельности лиц она не обладает. Это внешняя обработка законодательства учебными заведениями, ведомствами, учеными и практиками, которые для удобства пользования создают различные предметно-тематические сборники законодательства, справочники.

***Консолидация** — объединение нескольких нормативно-правовых актов, действующих в одной и той же сфере общественных отношений, в единый сводный нормативный правовой акт без изменения содержания этих актов.*

Зачастую в правовой практике бывает так, что многочисленные, принятые в различное время, разрозненные нормативные акты и даже отдельные нормы права, регулирующие однородную сферу общественных отношений, уполномоченные на то правотворческие органы или должностные лица собирают вместе и создают на их основе единый нормативный акт. Естественно, что при этом прежние правовые предписания с точки зрения своего внешнего выражения претерпевают определенную редакторскую правку, но изначального содержания и направленности не теряют. Таким образом, консолидация нормативно-правовых актов проводится с целью преодоления имеющейся множественности различных нормативных предписаний в рамках каких-либо общественных отношений и обеспечения единства правового регулирования. Например, так в свое время были объединены находящиеся в почти 50 разных актах нормы о служебных командировках (Указ Президиума Верховного Совета СССР от 1 октября 1990 г.).

Наряду с систематизацией нормативно-правовых актов немало важное значение имеет их **учет**, т.е. *деятельность по сбору, хранению и поддержанию в контрольном (мониторинговом) состоянии действующих нормативных актов, а также по созданию специализированной поисковой системы для оптимизации процесса выдачи справок по запросам заинтересованных лиц.*

Обязательному учету подлежат: федеральные конституционные законы; федеральные законы; нормативные акты Президента и Правительства РФ, а также постановления Конституционного Суда РФ; акты федеральных органов исполнительной власти; законы субъектов Федерации и т.п.

Учет нормативно-правовых актов может быть: журнальным (в алфавитном, предметном или хронологическом порядке фиксируются наименования и выходные данные принятых актов), карточечном (информация об актах наносится на специальные карточки или таблички, распределяемые в соответствии со специальным классификатором), автоматизированный (создается специальная

информационно-поисковая система, содержащая полные тексты принятых нормативных актов и позволяющая оперативно вносить в них необходимые изменения).

Компьютерная информационно-поисковая система законодательства в настоящее время получает все более широкое распространение как *компьютерная справочная правовая система*. Она представляет собой программный комплекс, включающий в себя массив правовой информации и программные инструменты, позволяющие специалисту работать с этим массивом информации (производить поиск конкретных документов или их фрагментов, формировать подборки необходимых документов, выводить информацию на печать и т.п.). К имеющимся компьютерным справочным системам относятся: «Консультант-Плюс», «Гарант», «Кодекс», «Эталон», «Система», ЮСИС, «Референт», «Ваше право», система «1С: Кодекс», «1С: Гарант», «1С: Эталон», «Законодательство России» и др.

### Некоторые ключевые понятия темы

*Законодательная инициатива* — закрепленное Конституцией РФ право строго определенных субъектов выступать с предложениями по совершенствованию действующего законодательства, влекущими обязательное рассмотрение этого вопроса с включением его в повестку дня работы высшего законодательного органа страны.

*Референдум* (императивный, консультативный) — форма непосредственной демократии, содержанием которой является волеизъявление граждан государства по наиболее важным вопросам государственного значения, имеющее высшую юридическую силу и обязательное для исполнения.

*Плебисцит* (аналог референдума) — выяснение мнения населения, как правило, путем организации его опроса (итоги плебисцита носят, как правило, императивный (обязательный) характер).

*Легитимация закона* — придание проекту законодательного акта обязательной юридической силы посредством определенных юридических процедур.

*Новая редакция юридического документа* (нормативно-правового акта) — текст юридического документа (нормативно-правового акта) с внесенными в него правотворческим органом изменениями.

*Качество принятого закона* — его существенная определенность, выражающаяся в совокупности его юридических свойств, удовлетворяющих потребность правового регулирования.

*Промульгация* — в ряде зарубежных государств так называется опубликование принятого и утвержденного закона в официальном

печатном органе, осуществляемое главой государства в установленные конституцией или законом сроки.

*Правотворческая техника* — система исторически сложившихся, основанных на достижениях теории права и проверенных практикой нормотворчества правил, приемов и средств, применяемых государственными органами в процессе построения кодексов, отдельных законов, статей и их элементов в целях дальнейшего совершенствования их формы.

*Способы конструирования правовых актов* (абстрактный и каузальный) — один из элементов юридической техники, представляющий собой совокупность приемов, с помощью которых вырабатывается текст нормативно-правовых актов.

*Институционная система* — система построения гражданского кодекса, принятая во Франции (Кодекс Наполеона 1804 г.), при которой кодекс делится на три части (книги): первая посвящена лицам, вторая — вещному праву, третья — обязательственному праву.

*Пандектная система* — система расположения норм в нормативно-правовом акте, заимствованная из Дигест (или Пандектов) Юстиниана 533 г., при которой правовой материал располагается по схеме «от общего к частному», т.е. в начале излагаются общие принципы и дается общая характеристика основных правовых институтов, в других частях приводится правовой материал, более глубоко и конкретно регламентирующий каждый из правовых институтов. Классическим примером кодификации по пандектной системе является Германское гражданское уложение 1900 г., которое состояло из пяти книг: общая часть, обязательственное право, вещное право, семейное право и наследственное право. Пандектная система в значительной степени воспринята Гражданским кодексом РФ.

*Клаузула* — условие, оговорка или отдельное положение, пункт закона, договора, завещания и т.д., обычно закрепляющая особое условие или право, оговариваемое в документе: о предоставлении режима наибольшего благоприятствования в торговле, о всеобщем участии в договоре, о коренном изменении обстоятельств, об обязательной юрисдикции международного судебного органа и др.

*Правовая отсылка* — прием, обеспечивающий системные связи между различными нормами права и их элементами, которые содержатся в одном или нескольких нормативно-правовых актах; он заключается в обращении к иным правовым нормам и их элементам при конструировании конкретной нормы права.

*Правовая символика* — использование в процессе правового регулирования символов, т.е. условных образов, выражающих определенное юридическое содержание.

*Структура нормативно-правового акта* — особенности способа взаимосвязи его составных частей, его внешние реквизиты (наименование, название организации или органа, его издавшего, указание места и даты создания, при необходимости соответствующая рубрикация и др.).

*Реквизиты* — обязательные сведения, атрибуты, которые должны содержаться в документе для признания его действительным.

*Текст документа* — сведения о юридических отношениях и фактах, характеристика которых обусловлена соответствующей отраслью права.

*Преамбула* — вводная (вступительная) часть законодательного или иного нормативного акта, декларации или международного договора.

*Гриф* — надпись на документе или издании, определяющая особый порядок пользования ими.

### Контрольные вопросы

1. Правотворчество и правообразование.
2. Правотворчество как форма государственной деятельности.
3. Субъекты правотворчества.
4. Виды правотворчества в Российской Федерации.
5. Основные принципы правотворческой деятельности.
6. Стадии правотворческого процесса.
7. Законодательный процесс и его основные стадии.
8. Порядок опубликования и вступления в силу нормативно-правовых актов.
9. Правотворчество негосударственных образований.
10. Юридическая техника: понятие, значение для правотворчества.
11. Специфика юридического языка и терминологии.
12. Система законодательства: понятие и основные компоненты.
13. Систематизация нормативно-правовых актов.
14. Учет нормативно-правовых актов и его виды.
15. Проблемы автоматизации справочно-информационной службы по законодательству в Российской Федерации.
16. Основные виды кодификационных актов.
17. Понятие и назначение консолидации законодательства.
18. Инкорпорация законодательства: понятие и виды.
19. Свод законов как вид инкорпорации законодательства и проблемы его создания.
20. Система права и система законодательства: соотношение и взаимосвязь.

---

# ТЕМА 14

## Нормы права

**План:** 1. Понятие нормы права (юридической нормы) и ее признаки. 2. Классификация (виды) юридических норм. 3. Структура юридической нормы: элементы и формы выражения. 4. Соотношение нормы права и статьи нормативно-правового акта. 5. Эффективность юридической нормы.

### 1. Понятие нормы права (юридической нормы) и ее признаки

*Норма права* — это содержащееся в нормативно-правовом акте общеобязательное, формально определенное, структурно органичное предписание государством меры должного, возможного, поощряемого, рекомендуемого либо запрещаемого варианта деятельности субъектов социальной действительности путем установления субъективных прав и юридических обязанностей.

Можно привести и более краткое определение правовой или юридической нормы как общеобязательного правила поведения, установленного или санкционированного государством и им охраняемое от нарушений.

К качественным чертам юридической нормы, выражающим ее наиболее яркие особенности по сравнению с иными регуляторами общественных отношений — ее признакам, можно отнести следующие:

- *принудительная обеспеченность действия нормы права*, специфическое свойство, которое проявляется в том, что она исходит от государства, поэтому зафиксированное в ней правило поведения всегда выступает как государственное императивное веление (приказ, требование), подкрепляемое (в случае неисполнения) возможностью применения мер государственного принуждения;
- *представительно-обязывающий характер нормы права*, который проявляется в том, что она всегда содержит, с одной стороны, право действовать, а с другой — обязанность воздерживаться от чего-либо;
- *формальная определенность нормы права*, которая проявляется в том, что фиксируемое в ней правило поведения характеризуется предельной точностью и категоричностью формулировок, имеет строго определенные форму и структуру, а также указывает на то, что это предписание содержится в специальном писаном источнике права — нормативно-правовом акте;

- *нормативность как признак юридической нормы* проявляется в том, что она всегда выступает общим правилом, эталоном поведения и его мерой. Норма права рассчитана не на единичный случай, а на многие типичные отношения, подпадающие под ее действие;
- *неперсонифицированность нормы права*, ее общеобязательность, которая проявляется в том, что она, не называя конкретных индивидуально-определенных субъектов, распространяет свои требования на всех, кто попадает в сферу ее действия;
- *неоднократность применения нормы права*, которая проявляется в том, что она не теряет свою силу после однократного применения, а действует постоянно и рассчитана на реализацию всякий раз при наличии обстоятельств, предусмотренных ее гипотезой.

## 2. Классификация (виды) юридических норм

Все юридические нормы специализированы, т.е. выполняют какую-то одну «свою» строго заданную юридическую операцию:

- одни нормы закрепляют общие положения (нормы-принципы);
- другие вводят запреты (запрещающие нормы);
- третьи устанавливают порядок проведения тех или иных процедур (процессуальные нормы) и т.д.

Существует много различных классификаций юридических норм в зависимости от оснований, от целевой направленности, от характера имеющих в них предписаний и т.д.

*По функциям* нормы делятся на отправные и нормы правила поведения.

*Отправные* (исходные, учредительные) нормы имеют наиболее общий характер. Они определяют начальные основы правового регулирования общественных отношений и закрепляют принципы, институты или наиболее важные понятия государственно-правовых явлений. Состоят, как правило, из одной диспозиции (правила).

Различают несколько видов отправных норм:

- *нормы-начала* — это положения, которые содержатся в актах конституционного характера и закрепляют основы конституционного строя. Например, в Конституции РФ есть предписания, закрепляющие основы существующего строя, основы социально-экономической, политической и государственной жизни: «Российская Федерация — Россия есть демократическое федеративное правовое государство с республиканской формой правления» (ст. 1), «Федеральное Собрание — парламент Российской Федерации — является представительным и законодательным органом Российской Федерации» (ст. 94);



- *нормы-принципы* — это нормы права, в которых выражаются и закрепляются правовые принципы, определяющие основания реализации правовых институтов, а также основы деятельности государственных органов. Есть общеправовые принципы, есть принципы для определенных отраслей и даже правовых институтов. Например, «обвиняемый не должен доказывать свою невиновность»;

- *нормы-дефиниции* также не регулируют напрямую общественные отношения, но содержат указание на сущность и содержание наиболее ключевых правовых категорий и явлений. Нормы-дефиниции служат для правильного и единообразного истолкования права (например, для определения преступления в уголовном праве, правонарушения в административном и др.).

Выделяют две разновидности норм-дефиниций: *номинальные* (нормы, определяющие значение слова, термина, обозначающие определенное понятие) и *реальные* нормы-дефиниции (нормы, которые не только определяют значение конкретного термина, понятия, но и раскрывают его содержание путем указания на имеющиеся существенные признаки и его особые свойства).

*Нормы-правила поведения* — это нормы, непосредственно регулирующие поведение людей. Они указывают на взаимные права и обязанности субъектов, условия реализации этих прав и обязанностей, вид и меру реакции государства по отношению к тем или иным поступкам или действиям субъектов.

Нормы-правила поведения бывают двух типов:

- *регулятивные* — содержат предписания о нормальном, нужном обществу и людям варианте поведения; определяют субъективные права и юридические обязанности субъектов, условия их возникновения и действия;

- *охранительные* — действуют в случаях, когда имеет место правонарушение; определяют условия применения к правонарушителю мер и государственно-принудительного воздействия и содержание этих мер.

*По форме выражения предписания*, содержащегося в норме, правовые предписания делятся на уполномочивающие, обязывающие и запрещающие.

*Уполномочивающие нормы права* (управомочивающие) — это нормы права, которые предоставляют лицам возможность совершения определенных положительных действий, влекущих юридические последствия. Такие нормы устанавливают границы полномочий субъектов и определяют условия осуществления этих полномочий. В своем тексте они содержат такие слова, как «вправе», «имеет право», «может» и т.п. («Каждый человек имеет право на жизнь»,

«Собственник вправе истребовать свое имущество из чужого незаконного владения»).

*Обязывающие нормы права* — это нормы права, предписывающие лицам необходимость совершения определенных положительных действий, требующие активного обязательного поведения (например: приобрести билет, вернуть долг и т.д.). Эти нормы требуют соотносить свое поведение с общепринятыми требованиями, закрепленными в нормативном (официальном) порядке. Для них характерны слова «обязан» и «должен» («Нашедший потерянную вещь обязан немедленно уведомить об этом лицо, потерявшее ее, или собственника вещи или кого-либо другого из известных ему лиц, имеющих право получить ее, и возвратить найденную вещь этому лицу» — п. 1 ст. 227 ГК РФ; «Каждый обязан сохранять природу и окружающую среду, бережно относиться к природным богатствам» — ст. 58 Конституции РФ).

*Запрещающие нормы права* — это юридические нормы, которые указывают на недопустимость совершения субъектами права действий, названных в них, на обязанность воздерживаться от их совершения. В данных нормах могут присутствовать слова «запрещается», «не допускается», «не вправе», «не может быть» («Деньги, а также ценные бумаги на предъявителя не могут быть истребованы от добросовестного приобретателя» — п. 3 ст. 302 ГК РФ; «На территории Российской Федерации не допускается установление таможенных границ, пошлин, сборов и каких-либо иных препятствий для свободного перемещения товаров, услуг и финансовых средств» — ч. 1 ст. 74 Конституции РФ).

*По методу правового регулирования* («как?») нормы делятся на императивные, диспозитивные, поощрительные и рекомендательные нормы.

*Императивные нормы права* — это строго обязательные для исполнения нормы права, которые содержат властные предписания, не допускающие никакой иной трактовки и отступлений от их требований («Никто не может быть ограничен в правоспособности и дееспособности иначе, как в случае и в порядке, установленных законом» (п. 1 ст. 22 ГК РФ)).

*Диспозитивные нормы права* — это нормы права, предоставляющие субъектам возможность по своему усмотрению решать вопрос об объеме и характере своих прав и обязанностей в рамках общих требований закона, зафиксированных в данных нормах. Такие нормы права дают возможность лицам в своих взаимоотношениях проявлять себя как угодно разносторонне, с одной только лишь оговоркой: «если иное не предусмотрено законом или договором». Наиболее наглядно диспозитивные нормы проявляются в граждан-

ском, трудовом и договорном праве. Например: «Если иное не предусмотрено договором об отчуждении здания или сооружения, к приобретателю переходит право собственности на ту часть земельного участка, которая занята зданием (сооружением) и необходима для его использования» (ч. 2 ст. 273 ГК РФ).

*Поощрительные нормы* — предписания о представлении соответствующими государственными органами определенных мер поощрения субъектов права за активную общественно полезную деятельность (нормативные положения об орденах, медалях, премиях). К таким же нормам относится и нормативное установление различных правовых льгот и преимуществ.

*Рекомендательные нормы* — устанавливают варианты и стили наиболее желательного с точки зрения общества и государства регулирования общественных отношений (наибольшая свобода предпринимательства, при которой многие сферы освобождены от государственной опеки).

*По предмету правового регулирования* («что?») бывают нормы конституционного права, административного права, уголовного, гражданского и многих других отраслей права. Их объединяет качественная однородность регулируемых общественных отношений, они в своей совокупности составляют содержание соответствующей отрасли права.

По данному основанию все нормы права также делятся на: *материальные*, закрепляющие статус участников правоотношений и содержащие в себе конкретное правило поведения в описываемой конкретной ситуации; *процессуальные*, содержащие в себе детальные указания на порядок практической реализации норм материального права; *коллизийные нормы*, которые принимаются с целью устранения противоречий (столкновений, коллизий) между отдельными правовыми предписаниями, для чего определяют порядок применения тех или иных норм (например, ч. 4 ст. 15 Конституции РФ закрепляет положение о том, что если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора).

Относительно процессуальных норм необходимо заметить, что они составляют содержание не только уже устоявшихся процессуальных отраслей права (уголовно-, гражданско- и арбитражно-процессуальное право), но и в немалом количестве закреплены в некоторых материальных отраслях (конституционное, административное и др.).

*По степени полноты изложения* нормы подразделяются на бланкетные и отсылочные.

*Бланкетные нормы права* — это нормы, действие которых основывается на содержании специальных норм и правил, зачастую технико-правового характера, закрепленных в иных источниках (технических и санитарных правил, правил техники безопасности и др.).

К бланкетным нормам относятся: нарушение правил несения боевого дежурства, обеспечивающего территориальную безопасность государства (ст. 340 УК РФ), нарушение правил несения пограничной службы (ст. 431 УК РФ), нарушение правил безопасности на объектах атомной энергии (ст. 215 УК РФ), незаконное обращение с радиоактивными материалами (ст. 220 УК РФ), перевозка, сбыт, хранение, ношение огнестрельного оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств (ст. 222 УК РФ) и др.

*Отсылочные нормы права* — это нормы, которые непосредственно указывают на другие правовые нормы этого же нормативно-правового акта как на условие своего действия.

*По степени определенности изложения* элементов правовой нормы в статьях нормативно-правовых актов есть нормы абсолютно определенные, относительно определенные и альтернативные.

*Абсолютно определенные нормы* — это нормы, в которых предписания об условиях их действия, правах и обязанностях субъектов звучат категорично и исчерпывающе (например, предписания в Уголовно-процессуальном кодексе об удалении из зала судебных заседаний свидетелей до их допроса).

*Относительно определенные нормы* не столь категоричны в своих предписаниях и предоставляют субъектам права определенную свободу выбора того или иного варианта поведения.

*Альтернативные нормы* предусматривают несколько вариантов поведения, условий действий.

*По степени распространности требований* в отношении определенных субъектов или отношений нормы бывают: общие, специальные и исключительные.

*Общие нормы права* — это нормы, распространяющие свое действие на всех лиц, проживающих в пределах данной территории государства либо оказывающие воздействие на совокупность определенного рода общественных отношений (нормы конституционного или уголовного права).

*Специальные нормы права* — это нормы, действующие в отношении определенной категории лиц (студентов, военнослужащих, жителей Крайнего Севера) либо устанавливающие начала правового регулирования какого-либо конкретного вида общественных отношений (например, договора купли-продажи).

*Исключительные нормы права* устанавливают исключения из общих или специальных норм (правовые предписания о дипломатическом иммунитете, о режиме чрезвычайного положения).

*По времени действия*: постоянные и временные.

*Постоянные* нормы права действуют неопределенно долго, пока не будут специально заменены нормами, содержащимися в новом нормативном акте.

*Временные* нормы действуют только на протяжении срока, указанного в самом нормативном акте.

### 3. Структура юридической нормы: элементы и формы выражения

Внутреннее строение юридической нормы, логически связывающее ее составные части и обеспечивающее ее функциональную целостность, называется структурой правовой нормы. В полном (классическом или идеальном, модельном) виде норма права включает в себя три элемента: гипотезу, диспозицию и санкцию.

*Гипотеза* — часть юридической нормы, указывающая на жизненные обстоятельства, при наличии или отсутствии которых реализуется норма.

Гипотеза может быть *положительной* или *отрицательной* (например, в соответствии с законодательством о браке и семье для заключения брака необходимо взаимное согласие лиц, вступающих в брак, и достижение ими брачного возраста. Только при наличии этих обстоятельств норма действует положительно. Однако условия данной нормы определяют еще основания, которые должны отсутствовать: зарегистрированный брак с другим лицом, близкие родственные отношения с лицом, вступающим в брак, и т.д. (отрицательная гипотеза).

Гипотеза бывает следующих видов:

- *простая гипотеза* указывает одно обстоятельство, с наличием или отсутствием которого связывается действие нормы («Если в договоре не указано место его заключения, договор признается заключенным в месте жительства гражданина или месте нахождения юридического лица, направившего оферту» (ст. 444 ГК РФ);
- *сложная гипотеза* ставит действие нормы в тесную зависимость от наличия двух и более условий, в ней закрепленных («Принудительное лечение в стационаре специального типа с интенсивным наблюдением может быть назначено лицу, которое по своему психическому состоянию представляет особую опасность для себя или других лиц и требует постоянного и интенсивного наблюдения» (п. 4 ст. 101 УК РФ);

- *альтернативная гипотеза* предусматривает выполнение (или наступление) одного условия из нескольких перечисляемых («Права кредитора по обязательствам переходят к другому лицу на основании закона и наступления одного из указанных в нем обстоятельств...», далее идет перечисление всех возможных обстоятельств (ст. 387 ГК РФ).

*Диспозиция* — это часть юридической нормы, содержащая правило поведения, которому должны следовать участники общественных отношений (при наличии условий, предусмотренных гипотезой).

Диспозиция говорит о том, что можно, нужно, а чего нельзя делать. Она является главным содержанием юридических норм, ее сердцевиной.

Диспозиция бывает следующих видов:

- *простая диспозиция* называет вариант поведения, но не раскрывает и не разъясняет его («Лицо, которому земельный участок предоставляется в постоянное пользование, осуществляет владение и пользование этим участком...» (п. 1 ст. 269 ГК РФ);

- *описательная диспозиция* перечисляет все существенные аспекты необходимого поведения субъектов («Каждый участник долевой собственности обязан соразмерно со своей долей участвовать в уплате налогов, сборов и иных платежей по общему имуществу, а также в издержках по его содержанию и сохранению» (ст. 249 ГК РФ);

- *альтернативная диспозиция* («Участник долевой собственности вправе по своему усмотрению продать, подарить, завещать, отдать в залог свою долю либо распорядиться ею иным способом...» (п. 2 ст. 246 ГК РФ);

- *ссылочная диспозиция* не излагает напрямую конкретного правила поведения, а отсылает для ознакомления с ним к другой норме этого же нормативно-правового акта (например, ст. 265 УК РФ гласит: «Оставление места дорожно-транспортного происшествия лицом, управляющим транспортным средством и нарушившим Правила дорожного движения или эксплуатации транспортных средств, в случае наступления последствий, предусмотренных ст. 264 настоящего Кодекса...»);

- *бланкетная диспозиция*, в отличие от ссылочной, отсылает не к нормам этого же закона, а к иным нормативным актам, к инструкциям, техническим нормам и правилам эксплуатации. («Нарушение правил безопасности при ведении горных строительных или иных работ, если это повлекло по неосторожности причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью человека...» (ч. 1 ст. 216 УК РФ).

*Санкция* — часть юридической нормы, закрепляющая меру государственного обеспечения, предусматриваемого в ее диспозиции, масштаба поведения.

Санкция вообще — это любое нормативно определенное последствие действия человека, и оно может быть как формальным, так и неформальным. Исходя из этого, санкцию юридической нормы можно определить как ее элемент, предусматривающий неблагоприятные (негативные) либо благоприятные (позитивные) последствия для субъекта, реализующего ее диспозицию.

На этом основании можно говорить о существовании двух видов санкций:

- *формальные негативные санкции* — это отрицательные последствия совершения субъектами не одобряемых обществом и государством поступков в виде наказаний, предусмотренных действующим в данной стране законодательством (правовосстановительные и штрафные (карательные) санкции);
- *формальные позитивные санкции* — это публичное одобрение поступков субъектов общественных отношений со стороны официальных организаций или инстанций, которое может быть выражено в форме правительственных наград, премий, пожалования титулов и т.п.

Таким образом, санкции могут носить наказательный характер — *карательные санкции*; могут предусматривать восстановления нормального состояния правоотношений и выражаться в принуждении к исполнению неисполненной обязанности — *правовосстановительные санкции*; могут содержать в себе меры морального или материального стимулирования правомерного поведения субъектов права — *поощрительные санкции*.

Вместе с тем, *санкция в ее традиционном видении* говорит о том, *какие отрицательные последствия наступят для нарушителя диспозиции нормы при наличии обстоятельств и условий, предусмотренных гипотезой*.

Санкции как элементы нормы права могут закреплять не только меры ответственности, но и быть проводниками иных мер государственного принуждения:

- мер предупредительного воздействия (привод, арест имущества, задержание в качестве подозреваемого в совершении преступления);
- мер защиты (восстановление на прежней работе ранее незаконно уволенных, т.е. восстановление нарушенных прав человека; утрата больным пособия по временной нетрудоспособности (неоплата бюллетеня) вследствие нарушения этим больным режима, потеря документа и т.д.).

Цели формальных негативных правовых санкций — это социально обусловленные, ожидаемые и реально достижимые результаты от реализации санкций правовых норм:

- *общепреventивное* воздействие на лиц, потенциально склонных к совершению правонарушений;
- *частнопреventивное* воздействие на конкретного правонарушителя;
- *общеобразовательное* воздействие на всех участников общественных отношений в духе точного и неуклонного исполнения требований правовых норм.

Наказательные (карательные) санкции бывают следующих видов:

- *абсолютно определенные* санкции — точно указан размер возможных неблагоприятных последствий данных противоправных действий субъекта права (например, отстранение от работы сотрудника, находящегося в нетрезвом состоянии);
- *относительно определенные санкции* — границы неблагоприятных последствий указаны от минимума до максимума (например, в уголовном праве: «наказывается сроком лишения свободы от 3 до 7 лет»);
- *альтернативные санкции* — несколько видов неблагоприятных последствий перечисляется через союзы «или», «либо» («лишением свободы до..., либо исправительными работами, либо штрафом до...»).

#### **4. Соотношение нормы права и статьи нормативно-правового акта**

Отмеченное выше показывает, что норма права своей структурой устанавливает: кто и когда ее должен исполнять, при наступлении каких условий — гипотеза; в чем должно состоять исполнение нормы — диспозиция; каковы последствия неисполнения — санкция («в противном случае»).

Благодаря органической связи структурных частей правовой нормы образуется ее целостное единство. Правовая норма всегда состоит из трех элементов. Каждая правовая норма логична, ибо без гипотезы норма права бессмысленна, без диспозиции — бессодержательна, без санкции бессильна (Е.И. Темнов).

Но далеко не всегда правовая норма содержит (прямо фиксирует) все три эти элемента. Чаще всего встречается норма, состоящая только из гипотезы и диспозиции (гражданско-правовые нормы), гипотезы и санкции (уголовно-правовые нормы Особенной части УК РФ), либо одна только диспозиция, как, например, в нормах конституционного права.

В целях краткости изложения законодательных условий, исключения из них ненужных повторений статьи нормативного акта не воспроизводят полностью структуру правовой нормы, во многих из них гипотеза или санкция не приводятся, хотя и подразумеваются,



вытекают из самой формулировки той или иной статьи либо указаны в других статьях того или иного закона. В этой связи необходимо запомнить, что *не следует смешивать статьи закона или иного нормативно-правового акта с правовой нормой*. Поэтому (пункте) нормативно-правового акта может содержаться несколько норм права, и наоборот, норма иногда бывает «разорвана» — гипотеза и диспозиция в одном пункте (статье) нормативно-правового акта, а санкция — в другой статье.

В целях достижения наибольшей эффективности реализации заложенных в нормах права правовых предписаний правотворческими органами используется несколько приемов изложения юридических норм в статьях нормативно-правовых актов:

- в зависимости от уровня нормативного обобщения: *абстрактный способ*, при котором обстоятельства, факты излагаются в тексте в обобщенном виде, и *казуистический способ*, при котором перечисляются все предписываемые нормой условия, действия и последствия их несоблюдения;
- в зависимости от полноты фиксирования элементов правовых норм: *полная форма* изложения элементов правовой нормы в статьях нормативно-правовых актов, при которой норма права и статья закона совпадают, т.е. в одной статье нормативно-правового акта есть все ее элементы (гипотеза, диспозиция, санкция); несколько правовых норм в одной статье нормативно-правового акта; *отсылочная форма* изложения встречается тогда, когда одна норма права структурно «разбросана» по нескольким статьям этого же нормативно-правового акта (ссылочные нормы) или отдельные части нормы необходимо искать в статьях другого акта (бланкетные нормы).

## 5. Эффективность юридической нормы

Правовая норма является краеугольным камнем всей системы права, ведь в определении эффективности ее действия нуждаются и законодатели, и правоприменительные органы, и рядовые граждане.

*Соотношение между фактическим результатом действия правовой нормы и теми социальными целями, для достижения которых эта норма была принята, называется эффективностью нормы права.*

Выделяется два уровня эффективности нормы права:

- юридическая эффективность правовых норм, которая определяется поведением человека в соответствии с требованиями данной нормы;
- социальная эффективность, характеризующаяся более отдаленной социальной целью, которая находится вне сферы правового регулирования.

Условия эффективности правовых норм относятся к самому праву, к деятельности правоприменительных органов, к особенностям правосознания и поведения граждан, соблюдению или нарушению требований правовой нормы.

Суммируя вышеизложенное, можно определить следующие условия эффективного воздействия норм права на общественные отношения:

- отображение в правовых нормах требований социально-экономических и политических закономерностей развития данной общественной формации;
- соответствие предписаний правовых норм требованиям морали данного общества и направлению воспитания правосознания;
- учет в процессе законодательной деятельности общих принципов регулирования и управления, принятых в данном обществе;
- учет в процессе законодательной деятельности закономерностей правового регулирования;
- надлежащий уровень правовой культуры; режим законности.

Наряду с эффективностью правовых норм говорят также об их *полезности* (соотношение намеченных и побочных результатов их действия), *экономичности* (соотношение ценности полученного результата и величины произведенных затрат) и *оптимальности* (систематический, комплексный показатель их действия, который основывается на их эффективности, полезности, экономичности и социальной ценности).

### Некоторые ключевые понятия темы

*Юридическая норма* — общеобязательное веление, выраженное в виде государственно-властного предписания, которое регулирует общественные отношения и выступает нормативной предпосылкой правопорядка, первичным звеном механизма правового регулирования, моделирующим «идеальный» правопорядок.

*Связи юридических норм положительного типа* — такая характеристика правовой нормы, когда один юридический факт предполагает существование другого (например, высшее образование предполагает наличие среднего).

*Связи юридических норм отрицательного типа* — такая характеристика правовой нормы, когда один юридический факт исключает существование другого (например, вступление в брак исключает другой зарегистрированный брак).

*Коллизионная норма* (в международном частном праве) — норма, которая устанавливает, право какого государства регулирует данное отношение с участием иностранного элемента.

*Правовосстановительные санкции* — меры государственного принуждения, направленные на принудительное исполнение обязанности, восстановление нарушенных прав (возмещение имущественного вреда, ущерба (гражданско-правовая ответственность, материальная ответственность рабочих и служащих), отмена противоречащих закону актов и сделок, а также непосредственное принуждение, применяемое государственным аппаратом для реализации невыполненных обязанностей и пресечения противоправных состояний (выселение, изъятие, принудительное исполнение и др.).

*Штрафные (карательные) санкции* — меры государственного принуждения, применяемые за совершение проступков или преступлений и предусматривающие ограничение каких-либо прав правонарушителя, возложение на него новых специальных обязанностей, а также его официальное порицание.

*Кумулятивные санкции* — такая разновидность санкций, в которых перечисляются все последствия совершенных субъектом права действий, при этом не упускается ни одно из них.

### Контрольные вопросы

1. Норма права: понятие и признаки.
2. Средства обеспечения соблюдения норм права.
3. Соотношение нормы и формы права.
4. Предоставительно-обязывающее содержание нормы права как ее признак.
5. Роль правовых норм в системе социальных регуляторов общественных отношений.
6. Основные критерии деления правовых норм на отдельные виды.
7. Классификация норм права.
8. Отличия нормы права от правовых актов индивидуального характера.
9. Необходимость и обоснованность различения норм права и юридических норм.
10. Логическая структура нормы права.
11. Отрицательные и положительные гипотезы: содержание и критерии различения.
12. Ссылочные и бланкетные диспозиции нормы права.
13. Виды санкций в зависимости от их целевого устремления и предназначения.
14. Соотношение нормы права и статьи нормативного акта.
15. Способы изложения правовой нормы в нормативно-правовом акте.
16. Эффективность правовых норм, их полезность и экономичность.

---

# ТЕМА 15

## Реализация норм права. Правоприменение

**План:** 1. Понятие и формы реализации норм права. 2. Применение норм права как особая форма реализации права. 3. Акты применения норм права, их виды и предъявляемые к ним требования. 4. Соотношение нормативно-правового акта и акта применения норм права.

### 1. Понятие и формы реализации норм права

*Реализация норм права* — это воплощение правовых предписаний в поведении участников правоотношений, фактическое осуществление субъектами права нормативных предписаний в форме соблюдения запретов, исполнения обязанностей, использования прав и применения юридических норм.

В соответствии с особенностями способов правового регулирования (запрет, обязывание и дозволение или управомочие) различаются такие формы реализации норм права, как соблюдение, исполнение и использование.

*Соблюдение* норм права — это воздержание от совершения запрещаемых нормами права действий.

Данная форма реализации норм права отличается пассивным характером. Достаточно лишь воздерживаться от тех или иных четко называемых вариантов поведения (поступков), в противном случае государство может принудить к подобному соблюдению, наказать нарушителя запретов.

*Исполнение* норм права предусматривает обязательное совершение предусмотренных нормами права действий. Поэтому оно связано с активными действиями по исполнению юридических обязанностей, требований обязывающих норм.

*Использование* (осуществление) норм права состоит в осуществлении субъектами своих прав. В данном случае реализуются дозволенные правом действия, управомочивающие нормы права.

Практическое воплощение содержания правовых предписаний в жизни путем соблюдения, исполнения и использования норм права находит свое выражение в актах реализации права — действиях субъектов права, участников правовой жизни в процессе реального осуществления выраженных в правах и обязанностях мер возможного или должного поведения. Посредством правовых актов осуще-

ствляется реализация индивидуальных прав и обязанностей (на основании договоров, добровольного волеизъявления, сделанного в предусмотренной законом форме), правовых актов, которые реализуют на основе закона права и обязанности субъектов права, оформленных в соответствии с требованиями, предъявляемыми тем же законодательством.

*Применение* норм права в силу своей специфики выходит за рамки обычных форм реализации права и поэтому рассматривается особо.

## 2. Применение норм права как особая форма реализации права

Применение норм права осуществляется в тех случаях, когда все иные формы реализации права оказываются недостаточными для обеспечения полной реализации юридических норм и требуется вмешательство в этот процесс соответствующих органов, наделенных определенной компетенцией.

*Применение права* — это властная деятельность компетентных органов и лиц по подготовке и принятию индивидуального решения по юридическому делу на основе юридических фактов и конкретных правовых норм.

*Индивидуальное правовое регулирование* — это деятельность компетентных субъектов, связанная с решением юридически значимых вопросов, протекающая в установленной законодательством процедурно-процессуальной форме, результатом которой является индивидуальный правовой акт, конкретизирующий права и обязанности участников правового отношения.

Необходимость в правоприменительной деятельности возникает тогда, когда:

- субъекты общественных отношений не могут без помощи властных органов реализовать свои права и обязанности (например, прием на работу);
- между субъектами общественных отношений имеется спор по поводу определенного юридического факта и сами субъекты без помощи властного органа не могут прийти к компромиссному решению либо существуют препятствия на пути осуществления субъективных прав и юридических обязанностей;
- для возникновения определенных правоотношений требуется официальное установление наличия или отсутствия конкретных фактов, проверка их истинности и законности;
- необходима защита какого-либо нарушенного субъективного права либо возникает необходимость в реализации мер государственного принуждения.

Характерными признаками применения норм права являются:

- деятельность только уполномоченных на то компетентных субъектов;
- государственно-властный характер деятельности, который проявляется в категоричности выносимых предписаний, презумпции компетентности правоприменительного органа, в обеспеченности вынесенного решения силой государственного принуждения;
- наличие ряда последовательно проходящих этапов (стадий);
- осуществление в специально установленной (процессуальной) форме;
- в определенной степени творческая деятельность, так как предусматривает значительную самостоятельность в принятии решений;
- организующая деятельность, проходящая в условиях правоприменительного риска, т.е. в условиях неопределенности, возможности альтернативного выбора в процессе принятия правоприменительного решения, создающего опасность причинения вреда правоохраняемым интересам, результаты реализации которого не могут быть однозначными, поскольку имеется вероятность наступления как желаемого результата, так и общественно опасных последствий. В этой связи различают наличный и мнимый, обоснованный и необоснованный правоприменительные риски;
- вынесение особого правоприменительного акта.

Правоприменение является достаточно сложным процессом и проходит ряд стадий — последовательных, взаимосвязанных этапов рассмотрения и разрешения компетентным государственным органом конкретного дела по установлению содержания и порядка реализации субъективных прав и обязанностей сторон правоотношения (установление фактических обстоятельств дела; выяснение юридической основы дела; решение дела по существу с вынесением правоприменительного акта).

На первой стадии происходит *установление фактических обстоятельств дела*. Оно заключается в выявлении и фиксации тех жизненных фактов, которые имеют отношение к делу и образуют его фактическую основу. Это сбор юридически значимой информации, ее исследование и оценка.

На второй стадии происходит *юридическая квалификация* конкретного жизненного случая, т.е. его оценка с позиции действующих норм права, направленная на выявление юридической значимости фактических обстоятельств и выражающаяся в сопоставлении и фиксации соответствия (либо несоответствия) их признаков признакам юридических фактов, закрепляемых нормами права. В про-

цессе юридической квалификации субъект выбирает подлежащую применению норму права, проверяет ее истинность (подлинность, действие), уясняет смысл и содержание.

На заключительной стадии процесса правоприменения, стадии решения дела по существу и его документального оформления выносится *соответствующий акт применения права* (индивидуально-правовой акт): оформляется протокол об административном правонарушении, осуществляется выдача разрешения, выносится решение по делу. Заключительным этапом является организация исполнения вынесенного решения и контроля за его надлежащим осуществлением.

При применении нормативных положений юридических предписаний к конкретным жизненным ситуациям субъект сталкивается с необходимостью решения определенных вопросов, связанных с типичностью норм права. Поэтому всякий раз правоприменитель конкретизирует норму применительно к фактическим обстоятельствам:

- *альтернативная конкретизация индивидуального правового регулирования* (выбор из определенных в законе альтернатив (например, одного из возможных наказаний за правонарушение);
- *факультативная конкретизация индивидуального правового регулирования* (выбор из определенных в законе альтернатив, одна из которых указана как основная, другая (или другие, если их несколько) — в порядке исключения);
- *ситуационная конкретизация индивидуального правового регулирования* (законодатель не связывает усмотрение субъекта какими-либо вариантами, указывая лишь, что решение должно соответствовать «обстоятельствам дела», выноситься с учетом «конкретной ситуации»).

Таким образом, вся совокупность операций в рамках применения норм права в отношении конкретно определенных правовых ситуаций и субъектов протекает в условиях жестких требований *правоприменительного процесса* — содержательно и логически целостной системы последовательно осуществляемых во времени и в пространстве действий компетентных государственных и негосударственных органов и их должностных лиц по разрешению юридического дела, которое завершается вынесением правоприменительного акта.

Сущность правоприменительной практики состоит в юридически значимом поведении субъектов, для которых применение права является функциональной деятельностью, основанной на сложившемся истолковании правовых норм, на восполнении их пробелов и неясностей.

В силу своей важности и наличия у субъектов правоприменения властных полномочий правоприменительная деятельность протекает в соответствии с рядом требований. *Принципы правоприменения* в

данном случае выступают как основополагающие идеи, обязательные ориентиры в сфере реализации права:

- законность (по отношению к юридической основе правоприменения);
- обоснованность (по отношению к фактической основе дела);
- целесообразность (в достижении целей наиболее эффективного воздействия на общественные отношения);
- социальная справедливость (направленность на стабилизацию общественных отношений, на обеспечение их гармонии) и др.

### 3. Акты применения норм права, их виды и предъявляемые к ним требования

*Акт применения нормы права* — это официальное предписание компетентного органа по юридическому делу, вынесенное на основе норм права в отношении конкретных обстоятельств и индивидуально определенных лиц.

Акты применения права в любом случае их вынесения влекут существенные правовые последствия. Они либо порождают, либо изменяют, либо прекращают конкретные правоотношения.

Видовое разнообразие актов применения права очень велико:

- по критерию вида правоприменительной деятельности они подразделяются на акты *регулятивные* и *правоохранительные*. Первые из них направлены на упорядочивание полезных обществу и отдельной личности отношений, а вторые призваны пресечь, наказать неправомерное поведение субъектов права;

- по критерию внешнего выражения эти акты делятся на *акты-документы* (приказы, указы, предписания, приговоры, определения, решения, заключения) и *акты-действия* (вербальные — словесные, конклюдентные — жестовые, акты-символы — знаковые);

- по критерию способа создания бывают акты *коллегиальные* (решение комиссии) и *единоличные* (приказ начальника);

- по степени связанности субъекта правоприменения нормативными и фактическими условиями правоприменительные акты подразделяются на следующие виды:

- *определенные индивидуальные правовые акты* (издаются на основе исчерпывающе определенных в законе юридических фактов, наличие которых обуславливает возникновение обязанности государственного органа принять соответствующее решение);

- *относительно определенные индивидуальные правовые акты* (акты, юридико-фактическая основа которых определена менее строго и допускает возможность определенной конкретизации юри-



дических фактов компетентным органом (установление содержания оценочных понятий, разрешение дела с учетом «конкретных обстоятельств», «индивидуальной обстановки» и т.п.);

— *дискреционные индивидуальные правовые акты* (акты, фактические предпосылки которых в законодательстве не определены либо закреплены в самом общем виде (например, указанием на цели и задачи деятельности, предметы ведения) и установление фактических предпосылок для принятия данных актов находится целиком в компетенции соответствующего органа и осуществляется в процессе его оперативно-управленческой деятельности (расстановка кадров, определение конкретных заданий, планирование мероприятий и др.).

К правоприменительным актам предъявляются достаточно строгие требования, в частности:

- соответствие положениям нормативных актов, которые лежат в основе их вынесения;
- они должны издаваться в пределах компетенции конкретного субъекта правоприменительной деятельности;
- должны иметь определенную структуру (вводная, описательная, мотивировочная, резолютивная части);
- должны быть строго обоснованными, т.е. вынесенными с учетом всех фактических и формальных обстоятельств и условий.

Все правовые акты, как нормативные, так и индивидуально-правовые, должны иметь необходимые реквизиты — обязательные сведения, указывающие на их предназначение и служащие для признания их действительными. К некоторым таким атрибутам относятся:

- *гриф* (надпись на документе или издании, определяющая особый порядок пользования ими);
- *подпись* (собственноручно написанная фамилия, обязательный реквизит служебных документов (акта обследования, заключения) и правовых актов (закона, акта управления, судебного решения, договора), при наличии всех других требуемых реквизитов придающий юридическую силу документам и правовым актам);
- *гриф утверждения документа* (способ его удостоверения после подписания (в правом верхнем углу), санкционирующий распространение действия документа на определенный круг организаций, должностных лиц и граждан);
- *штамп* (печать, которая используется для проставления оттиска на исходящих или входящих документах обычно прямоугольной формы с указанием названия учреждения, его адреса, телефонов, иногда дополняется изображением национального герба);

- *регистрационный номер (индекс) документа* (условное обозначение документа, под которым он введен в информационно-поисковую систему);
- *бланк* (лист бумаги с оттиском углового или центрального штампа либо с напечатанным любым способом штампом либо иным текстом (текстом и рисунком), используемый для составления документа, предназначенный для последующего заполнения текстом) и др.

#### 4. Соотношение нормативно-правового акта и акта применения норм права

Всегда необходимо строго различать правоприменительные акты, нормативные акты и акты толкования норм права.

Особенно часто смешивают нормативные и индивидуально-правовые акты. Действительно, между ними много общего: оба они носят категоричный и властный характер, поддерживаемый силой государственного принуждения к исполнению имеющихся в них предписаний; их издает (принимает) строго определенный круг специально на то уполномоченных лиц; они имеют четкие структуру и атрибутику, нарушение требований которых делает их недействительными; они напрямую регулируют общественные отношения; имеют одинаковую направленность на упорядочение отношений, укрепление законности и обеспечение правопорядка и др.

Вместе с тем имеются кардинальные различия.

Нормативный правовой акт — это источник, из которого субъекты получают информацию о своих правах и обязанностях, об установленных правилах поведения в тех или иных конкретных ситуациях (Уголовный кодекс, Гражданский кодекс, Таможенный кодекс и др.). Нормативный правовой акт содержит *нормы права* (общие, не персонифицированные, не ограниченные по времени своего действия положения), служащие основой для разрешения конкретно-индивидуальных дел.

*Акт применения права* — документ, созданный на основе нормативно-правового акта, но уже с указанием *конкретных лиц, фактов, событий, времени* (например, Уголовный или Трудовой кодексы и приговор суда или приказ о дисциплинарном взыскании; Положение о государственных наградах и приказ о поощрении; Положение о среднем и специальном образовании, на основании которого гражданин имеет право учиться (получить образование), и приказ о зачислении в конкретный вуз, на такой-то курс, в такую-то группу). Кроме того, правоприменительные акты являются актами разового

действия, рассчитанными на строго определенную ситуацию. Эти акты могут носить не только обязательную для акта с нормативным содержанием письменную форму, но и выражаться в форме так называемых конклюдентных действий (сигналы регулировщика, например). Они могут издаваться не только компетентными должностными лицами государственных органов (учреждений, организаций), но и иных — частных, коммерческих структур.

### Некоторые ключевые понятия темы

*Юрисдикция* — деятельность компетентных органов, уполномоченных на рассмотрение юридических дел и на вынесение по ним юридически обязательных решений.

*Наличный правоприменительный риск* — реально возникающая в процессе правоприменения ситуация, которая воспринимается и оценивается субъектом как объективно существующая.

*Мнимый правоприменительный риск* — ситуация, возникающая в процессе правоприменения, когда субъект ошибочно полагает, что действует в состоянии правоприменительного риска, хотя объективные признаки ситуации правоприменительного риска отсутствуют.

*Обоснованный правоприменительный риск* — риск, содержащийся в решении, реализация которого не превышает социально приемлемого уровня отрицательных последствий для нравственного, психологического, физического состояния людей, их здоровья.

*Необоснованный правоприменительный риск* — риск, уровень которого не обоснован с точки зрения экономических, социально-психологических и иных обязательных для учета факторов.

*Целесообразность применения права* — реализация права компетентными органами и лицами при разрешении ими юридических дел, при которой цели права достигаются наилучшим образом и с максимальной эффективностью в рамках и на основе правовых принципов и норм.

*Конклюдентные действия* — действия лица, выражающие его волю установить правоотношение, но не в форме устного или письменного волеизъявления, а поведением, по которому можно сделать заключение о таком намерении.

### Контрольные вопросы

1. Реализация права: понятие и основные формы.
2. Формы реализации права и методы обеспечения.
3. Применение права как особая форма реализации норм права.

4. Роль правоприменения в реализации права.
5. Место применения юридических норм в процессе правового регулирования.
6. Субъекты применения права.
7. Виды правоприменительной деятельности.
8. Оперативно-исполнительная и правоохранительная деятельность.
9. Акты применения права: понятия и виды.
10. Структура актов применения права.
11. Акты применения права и нормативно-правовые акты.
12. Стадии правоприменительного процесса.
13. Правоприменительный акт: понятие, структура и виды.
14. Применение закона и подзаконных актов.
15. Соотношение актов применения права и нормативно-правовых актов.

---

# ТЕМА 16

## Толкование норм права

*«Знание законов заключается не в том, чтобы помнить их слова, а в том, чтобы понимать их смысл»*

(Аксиома римского права)

*«Буквальным смыслом закона не всегда выражается во всей полноте и точности внутренний его разум»*

(М.М. Сперанский)

**План:** 1. Понятие толкования правовых норм и его значение. 2. Виды и способы толкования правовых норм. 3. Пробелы в праве и пути их устранения. 4. Толкование норм права при коллизии юридических норм.

### 1. Понятие толкования правовых норм и его значение

*Толкование правовых норм — это деятельность государственных органов, общественных организаций, должностных лиц и граждан по уяснению и разъяснению смысла и содержания правовых норм; это деятельность, направленная на раскрытие выраженной в источниках права государственной воли в целях ее правильной и эффективной реализации.*

Учение о приемах толкования различного рода предписаний известно еще с глубокой древности. Так, в Древней Греции практиковалось толкование — разъяснение обычаев, законов, предсказаний оракулов, литературных и религиозных текстов (экзегеза). Более развернуто оно было разработано позднее в практике римских юристов и средневековых глоссаторов. Однако впервые стройное и последовательное учение об этих приемах дал Ф.К. Савиньи.

Необходимость толкования (юридической герменевтики / экзегетики) обусловлена тем, что:

- нормы права имеют общий, обезличенный (неперсонифицированный) характер, в то время как реализация правовых предписаний осуществляется в конкретных жизненных ситуациях, зачастую не вписывающихся в рамки правовой нормы;
- внешнее выражение норм права всегда абстрактно, сам текст максимально краток и лаконичен, что нередко влечет недостаточно точное понимание содержания нормы права, его двусмысленность и неопределенность;
- правовые нормы представляют собой сложные юридические конструкции, построенные в соответствии со строгими правилами

законодательной техники, поэтому их формулировка нуждается в осмыслении;

- случаются несовпадения буквального текста норм с подлинным смысловым содержанием правовых предписаний из-за несовершенства юридического языка.

## 2. Виды и способы толкования правовых норм

Как специфический вид юридической деятельности толкование включает в себя два этапа: уяснение и разъяснение.

*Толкование — уяснение* смысла правового предписания — это интеллектуально-волевая деятельность, направленная на выявление смысла и содержания правовой нормы самим интерпретатором (толкователем). Это толкование «для себя».

Способы толкования-уяснения:

- *грамматический* (лексический, лингвистический) — уяснение текста нормативного акта с целью определения в нем точных формулировок («компетенция», «правомочие», «искковая давность», «вина» и др.). Иное слово или юридический термин имеет совершенно различный смысл в различных отраслях права. Например, «представительство» в гражданском праве применяется к сделкам, а в международном относится к посольствам и консульствам. «Содержание» в семейном праве — это «материальное обеспечение», в гражданском праве — конкретный характер обязательств, вытекающих из договоров или других источников. «Закон служит настолько источником права, насколько он выражает волю законодателя... Поэтому, ближайшим образом, задачу толкования законов составляет выяснение воли законодателя» (Н.М. Коркунов). Важнейшее значение при толковании права играют особенности расстановки союзов, знаков препинания («Казнить нельзя помиловать»);

- *логический* способ толкования норм права заключается в использовании правил формальной и диалектической логики для уяснения смысла нормы путем установления ее логических связей с другими нормами, а также анализа соотношения между собой ее структурных частей (гипотеза, диспозиция и санкция).

Логическое толкование является едва ли не одним из самых ранних способов толкования норм права. Так, в Древнем Риме были выработаны и широко использовались следующие приемы:

- «сравнение определенного конкретного случая с частным случаем, подобным ему во всех отношениях» (a pari, из тождества);

- «кто управомочен или обязан к большему, тот управомочен или обязан к меньшему; кому воспрещено меньшее, тому воспрещено большее» (a fortiori, по силе влияния);

- «законодатель предусмотрел случаи, которые являются наиболее частыми, но не исключает случаи, которые являются менее частыми» (de eo quod persumque fit, из убеждения);
- доказывание того, что «определенное толкование закона приводит его в противоречие с общей системой законодательства или другими законодательными актами, или подобное его толкование вообще не может быть проведено в жизнь» (ad absurdum, до абсурдного);
- вывод о неприменимости данной нормы к данному случаю делается на основе противопоставления их тем случаям, которые прямо в норме не предусмотрены» (argumentum a contrario, доказательство от противоположного).

Логический способ приводит к определению объема толкования — он может быть буквальным, расширительным либо ограничительным.

*Буквальное* толкование заключается в том, что смысл и содержание правовой нормы точно соответствуют ее текстовому выражению, которое предельно ясно и исчерпывающе передает содержащуюся в правовом предписании информацию (например, ч. 2 ст. 110 Конституции РФ гласит: «Правительство РФ состоит из Председателя Правительства РФ, заместителей Председателя Правительства РФ и федеральных министров»).

*Ограничительное* толкование уже текстуального содержания правовой нормы, так как по смыслу правового предписания видно, что законодатель стремился ограничить действие нормы. Например, в качестве основания освобождения от ответственности лица, занимающегося предпринимательской деятельностью, за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства ГК РФ указывает на «непреодолимую силу». Это выражение должно пониматься в более узком смысле, т.е. «непреодолимое» не в психологическом, нравственном или даже в социальном значении, а только в значении стихийно-природной неотвратимости наступления вредоносных последствий, которые в условиях нормальной жизнедеятельности современного общества невозможно предотвратить. Или, например, в случае привлечения к ответственности за вовлечение несовершеннолетних в преступную деятельность субъектом преступления может быть только взрослое лицо, а не подросток или иной несовершеннолетний. Конституция РФ устанавливает, что «забота о детях, их воспитание — равное право и обязанность родителей» (ч. 2 ст. 38). Очевидно, что в данном случае речь идет о несовершеннолетних детях, так как трудоспособные дети, достигшие возраста 18 лет, должны сами заботиться о нетрудоспособных родителях.

*Расширительное* толкование шире текста правовой нормы, так как смысл правового предписания выходит за рамки буквальных выражений. Например, нормы гражданского права, которые предусматривают ответственность за утрату вещи, понимают эту утрату как все случаи прекращения ее существования; или приравнение сделки, заключаемой с помощью современных электронных средств связи, к письменной сделке. В некоторых случаях на необходимость расширительного понимания указывают слова «прочие», «и так далее» («... иные личные неимущественные права и другие нематериальные блага...» — ч. 1 ст. 150 ГК РФ).

*Систематический* способ — это раскрытие смысла правовой нормы путем выявления ее места в системе соответствующего нормативно-правового акта, а также соотнесения ее с нормами иных отраслей, регулирующих данное общественное отношение.

*Исторический способ толкования правовых норм* — это уяснение смысла и содержания норм права с помощью сопоставления ныне действующих норм с нормами, регулировавшими подобное правоотношение в прошлом; это выяснение смысла правовых предписаний на основе анализа конкретной исторической (политической, экономической, идеологической) обстановки и условий их принятия.

*Специально-юридическое толкование норм права* — это выявление смысла правовых норм с помощью раскрытия содержания специальных юридических терминов на основе профессиональных знаний юридической науки и правотворческой техники.

*Телеологическое толкование правовых норм* — это способ толкования правовых норм, заключающийся в уяснении смысла и содержания данной нормы с учетом целей ее принятия.

**Толкование-разъяснение** — это интеллектуально-волевая деятельность, направленная на доведение интерпретатором смысла и содержания правовых предписаний до заинтересованных субъектов правоотношений. Такое толкование («для других») может быть дано различными субъектами (высшими представительными органами власти, правоприменительными органами, частными лицами).

Возможность разъяснять смысл закона или иного нормативного акта имеет любое лицо, любой орган или учреждение (государственное, частное), но юридические последствия такого разъяснения всегда бывают различны.

В зависимости от последствий, к которым приводит разъяснение нормативных актов, можно выделить два основных вида толкования-разъяснения.

По юридической силе выделяют официальное и неофициальное толкование.



**Официальное (легальное) толкование норм права** — это деятельность уполномоченных на то субъектов (государственных органов, должностных лиц, общественных организаций) по установлению содержания норм права, раскрытию выраженной в них государственной воли, имеющая обязательное значение для других субъектов и реализующаяся в издании соответствующих (интерпретационных) актов.

В России официальным толкованием права занимаются: высшие представительные органы; Правительство РФ; отдельные министерства; Верховный Суд РФ (постановления пленума Верховного Суда РФ); Генеральный прокурор РФ; Высший Арбитражный Суд РФ; другие соответствующие органы субъектов Российской Федерации.

Официальное толкование бывает:

- *аутентичное* (авторское) — толкование тем органом, который издал данную норму права (например, разъяснение Президентом смысла его указа);

- *легальное* — полномочия по толкованию нормы передаются другому органу (например, законодательная власть передает (делегировать) такое полномочие исполнительной власти, в рамках которой соответствующая служба готовит конкретный интерпретационный акт. Министерство финансов РФ может разъяснять решения Правительства по вопросам распределения госбюджета, а Министерство здравоохранения и социального развития РФ — по вопросам использования трудовых ресурсов; Верховный Суд РФ дает разъяснения по поводу понимания тех или иных положений УК РФ, являющегося федеральным законом, принятым Федеральным Собранием РФ);

- *нормативное* (общее) — для всех случаев, предусматриваемых правовой нормой;

- *казуальное* (индивидуальное) — разъяснение по конкретному делу (наиболее часто казуальное толкование выступает в виде мотивировочной части правоприменительного акта, например, в судебных решениях, приговорах, правоприменительных актах министерств и т.п.).

**Акты официального толкования норм права** (интерпретационные акты) — это правовые акты, изданные компетентными государственными органами и должностными лицами, содержащие разъяснения правовых норм.

Акты официального толкования норм права направлены на конкретизацию, объяснение содержащегося в определенном правовом предписании смысла. Они отличаются от всех иных правовых актов тем, что:

- не имеют самостоятельного значения;

- не устанавливают новых норм права, не отменяют и не изменяют действующих;
- имеют юридическую силу и практическое значение только в течение срока действия толкуемой нормы права;
- содержат указания на то, как следует понимать и применять действующие юридические нормы;
- обладают государственной обязательностью;
- адресуются правоприменителям, а не субъектам, действия которых регулируются толкуемой нормой.

**Неофициальное толкование норм права** — это деятельность субъектов по разъяснению смысла и содержания нормы права, не имеющая обязательного юридического значения и лишённая властной юридической силы. Соответственно этот вид толкования-разъяснения не носит императивного характера и не имеет юридической силы. Он призван только оказать помощь в правоприменительной деятельности.

Видами неофициального толкования выступают:

- **доктринальное** (научное) толкование — это разъяснения, даваемые учеными-теоретиками и юристами-практиками (научные статьи, комментарии действующего законодательства, выступления в СМИ и на конференциях, монографии, экспертные заключения по конкретным юридическим нормам или делам и др.);
- **эмпирическое** (обыденное, бытовое) толкование выражается в разъяснении содержания и смысла отдельных норм права либо актов правоприменения людьми, не имеющими специальных юридических знаний, т.е. обыкновенными гражданами, средствами массовой информации и др. Это толкование основывается на жизненном опыте, данных повседневной жизни, массовом сознании;
- **профессиональное** (компетентное) — мнение юристов-практиков, должностных лиц государственного аппарата и аналогичных лиц.

### 3. Пробелы в праве и пути их устранения

**Пробел в праве** — это случай неурегулированности конкретного отношения соответствующей правовой нормой, либо ее отсутствие, либо неполнота.

Более предметный взгляд может выявить и иные стороны проявления пробельности в правовом регулировании. Иногда пробельность может проявляться и в отсылке к еще не существующим законодательным актам, в случаях неурегулированности порядка применения конкретного нормативного акта, а также в явных нарушениях правил законодательной техники, проявляющихся в непосто-

янстве терминологии, многословии, беспорядочном расположении нормативного материала, не позволяющих рассматривать данное нормативное предписание в качестве эффективного регулятора общественных отношений.

Причинами пробелов в праве могут выступать самые различные факторы. Наиболее типичными из них являются: недосмотр, ошибки законодателя; отставание законодательства от динамики развития общественных отношений; ошибки и упущения самого законодателя; небрежное использование правил законодательной (правотворческой) техники; низкий уровень правовой культуры субъектов правотворчества и т.п. Иногда законодатель преднамеренно оставляет пробел («молчание законодателя»). Тогда он так формулирует содержание создаваемой нормы права, что решение вопроса сознательно оставляется открытым с целью предоставления этого решения течению времени или усмотрению правоприменительных органов.

В условиях переходного периода может сложиться ситуация *правового вакуума*, т.е. случая полного отсутствия правовых норм, необходимых для регламентации не урегулированных ранее, но нуждающихся в этом либо вновь возникших правовых отношений.

Пробел может восполнить только издание нового нормативного акта или создание необходимой нормы права, но это процесс довольно долгий. Поэтому практика выработала способы восполнения пробелов в праве в виде возможности применения юридической аналогии.

**Юридическая аналогия** — это разрешение неурегулированного правом случая посредством применения правовой нормы, регулирующей сходные по характеру отношения (**аналогия закона**) или на основе общих начал (принципов) права (**аналогия права**).

Аналогия строго запрещена в сфере действия уголовного и административного права, но предусмотрена гражданским законодательством: «в случаях, когда... (гражданско-правовые) отношения прямо не урегулированы законодательством или соглашением сторон и отсутствует применимый к ним обычай делового оборота, к таким отношениям, если это не противоречит их существу, применяется гражданское законодательство, регулиющее сходные отношения (аналогия закона). При невозможности использования аналогии закона права и обязанности сторон определяются исходя из общих начал (принципов) и смысла гражданского законодательства (аналогия права) и требований добросовестности, разумности и справедливости» (ст. 6 ГК РФ). Аналогия разрешена также в некоторых других отраслях частного права.

По общему правилу, использование аналогии права и закона возможно при следовании определенным требованиям. В их числе:

- строгая обоснованность необходимости применения аналогии и разрешенность ее законом;
- отсутствие нормы, прямо регулирующей подобный случай;
- соответствие принципам права в целом, отрасли или институту данной отрасли права;
- соответствие целям правовой политики государства и т.п.

#### 4. Толкование норм права при коллизии юридических норм

Слово «коллизия» означает столкновение взглядов, интересов, позиций. В сфере действия права таких противоречий встречается довольно много, все они специфичны, что в теории выражается существованием целого ряда ее определений.

Итак, *юридическая коллизия* — это:

- противоречие между существующими правовыми актами и регулируемые ими общественными отношениями;
- наличие расхождения между отдельными нормативными правовыми актами, регулирующими одни и те же либо смежные общественные отношения;
- случай существования нескольких норм права для разрешения конкретной ситуации, но с противоречивым содержанием;
- противоречия, возникающие в процессе правоприменения и осуществления компетентными органами и должностными лицами своих полномочий.

Так же как пробелы в праве, юридические коллизии имеют разнообразные стороны своего проявления. Коллизии могут возникать между нормативными актами, имеющими одинаковую юридическую силу; между нормами, содержащимися в одной статье нормативно-правового акта, в разных статьях одного нормативно-правового акта и содержащимися в различных нормативно-правовых актах.

Иногда бывает так, что нормы одного и того же нормативного акта или нескольких настолько противоречиво трактуют один и тот же случай, что совершенно нейтрализуют (нивелируют) действие друг друга, приводя, таким образом, к пробельности права (коллизонные пробелы).

Случаи противоречия между положениями норм отдельных нормативно-правовых актов встречаются особенно часто. Это коллизии:

- между нормами международного права, общепризнанными принципами и международными договорами и нормами национального законодательства, определяющими права и свободы человека и гражданина;
- между нормами Конституции РФ и федеральными законами;
- между нормами Конституции РФ, иных федеральных законов и нормами, содержащимися в указах Президента РФ, актах Правительства РФ и других подзаконных актах;

- между нормами федеральной Конституции, федерального законодательства и нормами конституций, уставов, законов и иных нормативно-правовых актов органов государственной власти субъектов Федерации;
- между нормативными актами субъектов РФ;
- между актами органов государственной власти РФ и ее субъектов и актами органов местного самоуправления, изданными вне пределов их ведения, а также актами местного самоуправления различных уровней и т.п.

Достаточно редко, но все же встречаются коллизии между нормативными правовыми актами и актами толкования норм права, когда орган, толкующий конкретное правовое предписание, в нарушении закона дает ограничительное либо расширительное толкование.

Причины коллизий весьма разнообразны: конфликты норм международного и национального права; ошибка законодателя; стремительное развитие общественных отношений и несвоевременное обновление законодательства; сохранение «старых» актов при принятии новых; низкий уровень правовой культуры, юридической техники; борьба конъюнктурных интересов и др.

В случае коллизии юридических норм должны действовать некоторые обязательные условия. Так, правоприменителю необходимо помнить о приоритете международного права над внутригосударственным; специальных норм над общими нормами; норм, исходящих от вышестоящего органа; федеральных законов над нормами субъектов Федерации. Например, в утвержденных местной администрацией Правилах проживания в гостиницах иногда можно встретить положение о том, что гостиница не отвечает за ценные вещи, не сданные постояльцами в камеру хранения. Однако ст. 925 ГК РФ указывает на то, что хранение вещей и ответственность за их утрату и повреждение является естественной обязанностью гостиницы (мотеля, дома отдыха, пансионата, санатория, бани) как хранителя и без особого о том соглашения с постояльцем («за исключением денег, иных валютных ценностей, ценных бумаг и других драгоценных вещей»). Применительно к рассматриваемому вопросу налицо коллизия правовых норм. В данном случае необходимо руководствоваться нормой федерального закона — ГК РФ, имеющего высшую юридическую силу по сравнению с локальным нормативным актом — указанным Положением.

Развитие проблематики обусловило появление и укрепление двух направлений в рамках теории права: «юридического коллизионного права» и «юридической конфликтологии».

### Некоторые ключевые понятия темы

*Специально-юридическое толкование норм права* — выявление смысла правовых норм с помощью раскрытия содержания специальных юридических терминов на основе профессиональных знаний юридической науки и правотворческой техники.

*Судебное толкование норм права* — толкование закона, данное судом при разрешении конкретного судебного дела, по которому этот закон применяется (выражено в приговоре или судебном решении).

*Легальное толкование норм права* — толкование, данное уполномоченным на то органом государственной власти и обязательное при всяком применении закона к предусмотренным им случаям (разновидность — аутентичное толкование).

*Мнимый пробел в праве* — наличие такой ситуации, когда определенный вопрос, конкретная сфера общественных отношений находится вне пределов правового регулирования, но, по мнению определенного круга лиц, нуждается в таком урегулировании. Пробега фактически нет, т.к. имеются нормы более общего характера, которые с полным основанием могут быть применимы к данному конкретному виду общественных отношений.

*Реальный пробел* — отсутствие нормы права или ее части, регулирующей конкретные общественные отношения, находящиеся в сфере правового регулирования.

*Первоначальные пробелы* — пробелы, которые появляются уже в момент издания нормативного акта вследствие того, что законодатель или не знал вообще о наличии обстоятельств, требующих нормативного урегулирования, или не осознавал необходимости урегулирования известных ему общественных отношений, или, наконец, зная о них и сознавая необходимость их закрепления в праве, упустил их регулирование при издании акта («простительные» и «непростительные» пробелы).

*Последующие пробелы* — пробелы, которые появляются уже после издания нормативного акта, возникновение их обусловлено появлением совершенно новых, не существовавших ранее, общественных отношений, новых обстоятельств, требующих правового опосредования, новых отношений, которые хотя и охватываются правом, но в деталях не могли быть предусмотрены законодателем, возникновением потребности нормативного регулирования таких явлений, к которым ранее право было безразлично, и т.д.

*Технический пробел* — такие недостатки правовых норм, которые связаны с несовершенством законодательной техники и которые

проявляются в непостоянстве терминологии, многословии, беспорядочности расположения материала и т.п., что в свою очередь порождает двусмысленность, пробельность и другие проявления несовершенства нормативного материала.

*Коллизия законов* — это противоречие друг другу (столкновение) двух или более формально действующих высших нормативных актов, изданных по одному и тому же вопросу.

*Коллизионное право* — совокупность юридических правил, определяющих приоритетность действия конкурирующих норм (законов) в случае их противоречия друг другу и применения норм (законов) в конкретной ситуации, подпадающей под действие нескольких норм (законов).

*Коллизионная норма* (в международном частном праве) — норма, которая устанавливает, право какого государства регулирует данное отношение с участием иностранного элемента.

*Темпоральные коллизионные нормы* — такая разновидность коллизионных норм, которые определяют порядок выбора подлежащей нормы из числа одновременно действующих.

*Коллизионная привязка* — элемент коллизионной нормы права, представляющий собой указание на закон (правовую систему), который подлежит применению к данному виду правоотношений.

*Конкуренция норм права* — случай наличия двух и более правовых норм, сходно регулирующих одно и то же отношение (общие и специальные нормы).

### Контрольные вопросы

1. Понятие и характеристика толкования норм права.
2. Случаи необходимости толкования норм права.
3. Субъекты и объекты толкования норм права.
4. Виды и способы толкования норм права.
5. Понятие и виды официального разъяснения норм права.
6. Распространительное и ограничительное толкование норм права.
7. Понятие акта официального толкования норм права.
8. Классификация актов официального толкования норм права.
9. Отличие актов толкования права от нормативно-правовых актов и актов применения права.
10. Случаи пробелов в праве и их причины.
11. Способы восполнения пробелов в праве.
12. Юридические коллизии и способы их разрешения
13. Значение доктринального толкования для укрепления законности.

---

# ТЕМА 17

## Правовые отношения

**План:** 1. Понятие, признаки и предпосылки правоотношения. 2. Структура и содержание правовых отношений. 3. Виды правоотношений.

### 1. Понятие, признаки и предпосылки правоотношения

Правоотношение занимает одно из центральных мест в системе правового регулирования. Оно, выступая как важнейшее связующее звено между нормами права и регулируемыми ими общественными отношениями, соединяет в себе все главные элементы и средства правового регулирования.

Правоотношения — это отношения, урегулированные нормами права. Однако гражданско-правовые отношения могут возникать и под воздействием фактических действий, не противоречащих закону, исходя из принципа диспозитивности отношений.

*Правоотношение* — это охраняемое государством общественное отношение, которое возникает вследствие воздействия норм позитивного права на поведение людей и характеризуется наличием субъективных прав и юридических обязанностей у его участников.

Любое правоотношение обладает рядом специфических признаков.

1) Правоотношение — это такое общественное отношение, которое складывается *на основе правовых норм*, точнее, юридических норм, которые определяют форму и содержание правоотношений:

- могут непосредственно вызывать правоотношения (например, в уголовно-процессуальном праве их участник должен стать стороной правоотношения со всеми вытекающими правами и обязанностями: обвиняемый, подозреваемый);

- могут не оказывать прямого воздействия на возникновение правоотношений. В этом случае правоотношение возникает не из законов (нормативно-правовые акты), а из договоров, сделок, не противоречащих закону (ст. 8 ГК РФ: «Гражданские права и обязанности возникают из оснований, предусмотренных законом, а также из действий граждан и юридических лиц, которые хотя и не предусмотрены законом или такими актами, но в силу общих начал и смысла гражданского законодательства порождают гражданские права и обязанности»).

2) Правоотношения основаны на наличии у сторон *взаимных субъективных прав и юридических обязанностей*:



- все отношения имеют по меньшей мере две стороны, иначе нельзя было бы говорить об отношении (работодатель и работник, продавец и покупатель);

- право наделяет одних какими-либо правами, а других — обязанностями (договор купли-продажи: покупатель вправе потребовать замены недоброкачественного товара (ст. 503 ГК РФ), а продавец обязан его обменять на качественный (ст. 469 ГК РФ). Следовательно, в правоотношении всегда одна сторона — носитель субъективного права (управомоченное лицо), а вторая — лицо обязанное.

3) Правоотношение — это *волевое отношение*. Кроме норм права, которые уже выражают определенную волю, необходима воля участников общественных отношений. При этом воля может быть *обоюдной* (брак, купля-продажа) либо *односторонней* (возбуждение уголовного дела в процессе предварительного расследования — воля государства).

4) Правоотношение всегда *охраняется государством*.

Правоотношение не может возникнуть без определенных предшествующих ему определенных факторов, а уже текущее может прекратиться, если их в наличии не будет. Поэтому принято говорить о материальных и формальных предпосылках правоотношений. *Материальные* предпосылки правоотношений — это система социально-экономических, культурных и иных обстоятельств, обуславливающих объективную необходимость правового регулирования тех или иных общественных отношений. *Юридические* предпосылки правоотношений — это необходимые формально-юридические условия, при наличии которых возникают (изменяются, прекращаются) правовые отношения.

Такими предпосылками (условиями) правоотношений могут выступать:

- *нормы права*, наделяющие участников правоотношений юридическими средствами: правами и обязанностями;

- *юридические факты*, т.е. те условия, при наличии которых возникает правоотношение;

- *правосубъектность* как определенные юридические свойства участников правоотношений;

- *интерес управомоченного*, т.е. его *потребность* продать-купить вещь, заключить сделку, получить высшее образование;

- *поведение* (правовая активность) участников правоотношений.

## 2. Структура и содержание правоотношений

Также как к всякое отношение, правовое отношение — достаточно сложное явление, состоящее из определенных элементов. Их наличие совершенно необходимо и обуславливает само существование правоотношения. Несмотря на все обилие существующих правовых отношений, они все состоят из обязательных составляющих элементов: *субъектов* и *объектов*. При этом юридическим содержанием правоотношения выступают *субъективные права* и *юридические обязанности*.

**Структура правоотношения** — это необходимая совокупность его элементов, состоящая из *субъектов*, наделенных соответствующими субъективными правами и юридическими обязанностями, и определенных *объектов*, по поводу которых они вступают во взаимодействие.

Участники или стороны правоотношений именуются их **субъектами**.

Субъектами правоотношений выступают участники правовых отношений, имеющие субъективные права и юридические обязанности: физические и юридические лица.

К *физическим лицам* — индивидам как субъектам правоотношений относятся граждане государства, иностранные граждане, лица без гражданства, проживающие на территории суверенного государства.

Гражданами РФ являются: лица, имеющие гражданство РФ на день вступления в силу Федерального закона от 19 апреля 2002 г. «О гражданстве Российской Федерации», а также лица, которые приобрели гражданство РФ в соответствии с этим Законом.

Гражданство РФ приобретает: а) по рождению; б) в результате приема в гражданство РФ; в) в результате восстановления в гражданстве РФ; г) по иным основаниям, предусмотренным названным Федеральным законом или международным договором РФ.

Гражданство РФ прекращается: а) вследствие выхода из гражданства РФ; б) по иным основаниям, предусмотренным упомянутым Федеральным законом или международным договором РФ.

Иностранцами гражданами являются физические лица, не являющиеся гражданами РФ и имеющие доказательство наличия гражданства (подданства) иностранных государств (Федеральный закон от 21 июня 2002 г. «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации»).

Лица без гражданства (апатриды) — лица, утратившие гражданство или подданство других государств, но гражданство данного государства не приобретшие.

Иностранцы и апатриды пользуются правами и несут обязанности наравне с гражданами РФ, кроме случаев, установленных федеральным законом (в частности, Законом от 21 июня 2002 г. «О правовом положении иностранных граждан в РФ») или международным договором РФ. Следовательно, они могут вступать практиче-

ски во все правоотношения, но существуют определенные ограничения и исключения. Так, данные категории субъектов правоотношений не могут:

- по собственному усмотрению менять определенные им места жительства как в пределах субъекта РФ разрешенного временного проживания, так и самостоятельно избирать для проживания местности вне его;
- по общему правилу, будучи временно проживающими на территории РФ, — без специального разрешения осуществлять трудовую деятельность, также работать вне пределов субъекта РФ, на территории которого такое разрешение получено;
- посещать территории, организации и объекты, для въезда на которые требуется специальное разрешение;
- избирать и быть избранными в федеральные органы государственной власти, а также находиться на муниципальной службе;
- входить в состав экипажа гражданского воздушного, морского или речного судна;
- служить в вооруженных силах, кроме как поступив на военную службу по контракту в качестве лица гражданского персонала и т.д.

Для того чтобы быть субъектом правоотношения, индивид или организация должны обладать **правосубъектностью**, т.е. *способностью быть субъектом права, или иметь субъективные права и юридические обязанности и осуществлять их в своих действиях*. Правосубъектность складывается из правоспособности, дееспособности и деликтоспособности.

**Правоспособность** — это закрепленная в законодательстве неотчуждаемая способность индивида иметь субъективные права и нести юридические обязанности.

Различают общую и специальную правоспособность. Общая правоспособность возникает, как правило, с момента рождения человека и прекращается с его смертью. В некоторых отраслях права специальная правоспособность возникает одновременно с дееспособностью. Так, трудовая правоспособность появляется у гражданина в 16 лет, пассивное избирательное право (право голосовать на выборах) — с 18 лет, брачная правоспособность — с 18 лет (при определенных социальных условиях разрешается вступать в брак на два года раньше).

**Дееспособность** — это предусмотренная нормами права способность лица своими действиями приобретать и осуществлять права и обязанности, использовать и исполнять их.

Дееспособность физического лица напрямую зависит от возраста и особенностей психического и физического здоровья человека.

По общему правилу, в полном объеме она наступает с момента совершеннолетия (ст. 26—30 ГК РФ). Однако в силу определенных, предусмотренных нормами права, обстоятельств, она может наступить и раньше. Например, для вступивших в брак лиц или для работающих по трудовому договору — с 16-летнего возраста (эмансипация), а в соответствии со строго оговоренными в законе случаями — с 14 лет.

В силу различных оснований дееспособность может быть не полной. Такие случаи значительного сокращения (ограничения) объема имеющихся прав связаны с особенностями субъектов:

а) *частичная дееспособность* (подростки до 14 лет, например, имеют право на совершение лишь мелких бытовых сделок, но не более);

б) *ограниченная дееспособность* устанавливается по решению суда (лица, злоупотребляющие спиртными напитками или наркоманы, лица, находящиеся в местах заключения), является основанием для ограничения по сделкам, но не лишает субъектов обязанности несения ответственности за свои действия;

в) *полная недееспособность* (дети до 6 лет, слабоумные и умалишенные люди) препятствует самостоятельному совершению каких-либо сделок, а также несению юридической ответственности.

Дееспособность юридического лица возникает в момент регистрации, она совпадает с правоспособностью.

*Деликтоспособность* — это признаваемая законодателем способность субъекта нести юридическую ответственность за свое осознанное противоправное поведение.

Обладание гражданином правосубъектностью, т.е. совокупностью прав, свобод и обязанностей, называется *правовым статусом* (правовым положением).

**Юридическими лицами** в качестве субъектов правоотношений выступают организации, имеющие в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество, отвечающие по своим обязательствам этим имуществом, а также имеющие право от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцами и ответчиками в суде (ст. 48 ГК РФ).

Таким образом, далеко не все организации могут выступать самостоятельными субъектами правоотношений, а только те из них, которые характеризуются организационным единством своей структуры (внутренней иерархией), обладают признаками имущественной обособленности, наделены правом участвовать в хозяйственной деятельности или осуществлять от своего имени имущественные сделки и

имеют возможность несения имущественной ответственности. К таким коллективным субъектам правоотношений относятся предприятия, учреждения, государственные и негосударственные организации, общественные органы (профком), территориально-административная единица (область), муниципальные образования, государство в целом и даже крупные социальные общности (народ, нация).

Имеется несколько классификаций юридических лиц. Они могут быть публичными или частными, коммерческими и некоммерческими. К *публичным* относятся такие организации, которые действуют в интересах всего общества и проводят в жизнь государственную политику (парламент, правительство, судебные и полицейские органы). *Частные* юридические лица действуют в интересах только своих членов (акционеров или пайщиков). *Коммерческие* организации, которые могут быть как государственными (унитарные, федеральные казенные предприятия), так и негосударственными, преследуют извлечение прибыли, которую перераспределяют между своими участниками. В то время как *некоммерческие* организации такой цели перед собой не ставят (правозащитные организации, политические партии, потребительские кооперативы, товарищества собственников жилья, религиозные объединения и др.).

Если применительно к физическому лицу принято говорить о правовом статусе, то ядром правового положения государственного органа или иного юридического лица является его *компетенция*, т.е. совокупность полномочий по осуществлению своих функций. Компетенция имеет строго определенные рамки и устанавливается нормативными правовыми актами. Любая организация, учреждение или орган имеют свою компетенцию, круг которой исчерпывающе очерчен в соответствующем нормативно-правовом акте (уставе, положении, конституции государства). Все юридические лица в обязательном порядке проходят государственную регистрацию в таком качестве. Именно тогда возникают их право- и дееспособность, которые прекращаются в момент исключения организации из Единого государственного реестра юридических лиц.

Вторым элементом правоотношения является **объект**.

Объектами правоотношений могут выступать *те материальные и нематериальные блага, предоставлением и использованием которых удовлетворяются интересы управомоченной стороны правоотношения*. Таким образом, объекты правоотношений — это то, на что направлено действие правовых норм; то, по поводу чего складывается правоотношение; фактическое поведение его участников.

На этом основании в разных правоотношениях могут быть различные объекты:

- материальные блага, к которым относятся деньги и иное имущество, объединяемые названием вещей, под которыми понимаются данные природой и созданные человеком ценности материального мира. Правоотношения возникают по поводу купли-продажи вещей, их мены, дарения, займа и т.д. При этом следует учитывать, что часть подобных объектов выведена из гражданского оборота (объекты государственной собственности, находящиеся в общественном пользовании, наркотические вещества, сильнодействующие яды, оружие, взрывчатые вещества и др.);
- личные неимущественные права или нематериальные блага (жизнь, здоровье, честь, деловая репутация, достоинство, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна, право на имя, на авторство, на информацию и др.), т.е. такие права, которые принадлежат человеку от рождения или в силу закона, неотчуждаемы и непередаваемы иным способом (ч. 1 ст. 150 ГК РФ);
- поведение участников правоотношения — действие или бездействие (поведение лица, освобожденного из мест лишения свободы, — административный надзор, именно это поведение интересует органы внутренних дел), услуга (например, ремонт);
- результат поведения, при котором интересует не само действие, а конечный результат (например, доставка груза в указанное место в полной сохранности и в согласованные по договору сроки, постройка жилого дома в соответствии с требованиями);
- продукты духовного творчества — произведения литературы, науки, искусства (посещение музеев, кинотеатров, покупка книги для чтения).

**Содержанием правоотношения выступает взаимная реализация имеющихся у сторон правоотношения их субъективных прав и юридических обязанностей.**

**Субъективное право** — это мера возможного поведения участника правоотношения, достаточная для достижения конкретного материального либо нематериального блага, обеспеченная юридическими обязанностями других участников данного правоотношения.

Субъективные права как определенные конкретные правомочия лица возникают на основе действующих абстрактных и неперсонифицированных юридических норм. В зависимости от объема правоспособности лицо *может* осуществлять правоотношения в различных сферах (материальных, политических, семейных). Поведение это возможное, т.е. его рамки ограничены нормами права (например, гражданин получает заработную плату в установленном размере, имеет определенное число отпускных дней).

Юридическая обеспеченность субъективного права выражается в возможности: права на активные положительные действия; права

требования соответствующего поведения от обязанной стороны; обращения к силе государственного принуждения в случае неисполнения другой стороной своей обязанности. Иными словами, субъективное право складывается из трех составляющих:

- *права положительного поведения* для достижения своих целей, удовлетворения своих интересов (например, собственник имущества имеет полное право на распоряжение им);
- *права требования*, которое раскрывается в правомочии лица как предусмотренной законом возможности участника правоотношения осуществлять определенные действия или требовать известных действий (или воздерживаться от них) от другого участника этого правоотношения (требование возврата долга). Правомочие субъекта проявляется в том, что в состав субъективного права входит несколько возможностей. Например, если куплен товар ненадлежащего качества, то возможны несколько вариантов: безвозмездное устранение недостатков; соразмерное уменьшение цены; замена на другой аналогичный товар; возмещение убытков;
- *права притязания*, т.е. возможности обратиться за защитой своего нарушенного права в правоохранительные, судебные или иные органы.

**Юридическая обязанность** — это предусмотренные правовыми нормами вид и мера должного поведения обязанной стороны в целях удовлетворения интересов управомоченной стороны правоотношения.

Также как у субъективных прав, у юридических обязанностей есть мера, сверх которой действовать нельзя (приобретенную печь магазин обязан установить, это покупатель может требовать, но требовать, чтобы ему приготовили и первый обед, он не вправе).

Юридические обязанности состоят из:

- необходимости (обязанности) лица совершать предусмотренные законом (договором) активные положительные действия в отношении другой стороны правоотношения («Заемщик обязан возвратить займодавцу полученную сумму займа в срок и в порядке, которые предусмотрены договором займа» — ст. 810 ГК РФ);
- необходимости (обязанности) воздержаться от определенных действий («В силу обязательства одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие, как то: передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги и т.п., либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности» — ст. 307 ГК РФ);
- обязанности нести ответственность за неисполнение предписанных действий («Исполнение обязательств может обеспечиваться неустойкой, залогом, удержанием имущества должника, поручитель-

ством, банковской гарантией, задатком и другими способами, предусмотренными законом или договором» — ст. 329 ГК РФ).

### 3. Виды правоотношений

Правом регулируются различные сферы общественных отношений, поэтому разновидностей собственно правовых отношений чрезвычайно много. Так, в зависимости от определенных оснований все правоотношения можно классифицировать на различные виды по следующим критериям.

По функциям права (по его направленности) правоотношения делятся на *регулятивные* правоотношения, складывающиеся в рамках правомерного поведения субъектов, т.е. как поведение, соответствующее требованиям норм права, и *охранительные* как правоотношения, возникающие вследствие нарушения субъектами (физическими и юридическими лицами) норм права, из-за их неправомерного поведения (правонарушений). Цель правоохранительных отношений — защита действующего порядка отношений, наказание правонарушителей.

В зависимости от *отрасли права*, в которой они складываются, правоотношения можно разделить на: трудовые, брачно-семейные, гражданско-правовые, уголовно-процессуальные, административно-правовые и др.

По продолжительности существования бывают *длительные* (студент вуза и администрация, работник и работодатель) и *кратковременные* или разовые (например, акт голосования на выборах).

По своему характеру правоотношения могут быть *материально-правовыми*, непосредственно регулирующими взаимоотношения субъектов путем предоставления им соответствующих прав и обязанностей (например, отношения между продавцом и покупателем), и *процессуальными*, имеющими организационный, управленческий характер и возникающими на основе процессуальных норм отношениями, предусматривающими процедуру реализации прав и обязанностей субъектов (например, отношения в рамках уголовного процесса в суде).

В зависимости от установления взаимоотношения сторон бывают: *простые* (у одного субъекта — права, а у другого — обязанности (договор займа); *сложные* — у каждого участника правоотношений есть права и обязанности (договор между работодателем и работником); *абсолютные* — урегулированные нормами права общественные отношения, в которых управомоченной стороне противостоит неопределенно большое количество пассивно обязанных субъектов (например, право собственности); *относительные правоотношения* — все



участники строго персонифицированы и индивидуализированы, т.е. определены конкретно или даже поименно (например, покупатель-продавец).

В зависимости от сферы различают правоотношения *частноправовые* (договорные) и *публично-правовые* (властно-управленческие).

В зависимости от оснований возникновения бывают *общие правоотношения*, которые возникают непосредственно из закона, уже в силу своего фактического существования, порождающего правоотношения между личностью и государством, и *конкретные правоотношения*, которые возникают на основе юридических фактов — поступков, актов конкретного поведения.

Все отмеченные виды правоотношений не являются строго изолированными друг от друга, а существуют в теснейшем взаимном смешении. Любое правоотношение может быть одновременно, например, отраслевым, регулятивным и относительным.

### Некоторые ключевые понятия темы

*Правовой статус субъекта* — юридически закрепленное положение лица в обществе, выражающееся в определенной системе его прав и обязанностей.

*Специальная правоспособность* (должностная, профессиональная) — предусмотренная нормами права способность лица занимать определенные должности, осуществлять определенный вид профессиональной деятельности (врачебной, юридической, педагогической и др.).

*Законный представитель* — гражданин, который в силу закона выступает от имени представляемого лица в отношениях с третьими лицами.

*Юридический адрес* — официально зарегистрированный, занесенный в реестр адрес юридического лица.

*Фирменное наименование* — наименование, под которым предприниматель выступает в гражданском обороте и которое позволяет его индивидуализировать среди других участников гражданского оборота.

*Общая правоспособность юридического лица* — способность заниматься любой деятельностью, не противоречащей закону, приобретая в связи с ней любые гражданские права и возлагая на себя любые гражданские обязанности.

*Имущество* — совокупность вещей и материальных ценностей, состоящих в собственности лица (физического или юридического), государства или муниципального образования либо принадлежащих организации на праве хозяйственного или оперативного управления.

*Нематериальные блага* — разновидность принадлежащих человеку от рождения (или в силу закона), неотчуждаемых и непередаваемых иным способом личных неимущественных прав, таких как право на жизнь, здоровье, достоинство личности, личную неприкосновенность, честь, доброе имя, деловую репутацию, неприкосновенность частной жизни, личной и семейной тайны, право на свободу передвижения, выбора места пребывания и жительства, право на имя, право авторства и др.

*Обязательство* — правоотношение, в силу которого одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие, например, передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги, либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности.

*Самозащита гражданских прав* — один из способов защиты гражданских прав, который должен быть соразмерен нарушению и не выходить за пределы действий, необходимых для его пресечения (например, удержание).

*Меры оперативного воздействия* — в гражданском праве это такие юридические средства правоохрнительного характера, которые применяются к нарушителю гражданских прав и обязанностей непосредственно управомоченным лицом как стороной в гражданском правоотношении без обращения за защитой права к компетентным государственным или общественным органам.

### Контрольные вопросы

1. Понятие и признаки правоотношений.
2. Содержание правоотношения как особого вида общественных отношений.
3. Субъективное право и юридическая обязанность как элементы содержания правоотношений.
4. Субъективное право и правомочие.
5. Индивиды как субъекты правоотношений.
6. Понятие правового статуса.
7. Правоспособность и дееспособность юридических лиц.
8. Структура и содержание правоотношений.
9. Материальное и юридическое содержание правоотношения.
10. Субъективное право и юридическая обязанность как содержание правоотношения.
11. Правосубъектность: ее понятие и виды.
12. Понятие и виды юридических лиц как субъектов правоотношений.

---

# ТЕМА 18

## Юридические факты

**План:** 1. Понятие и признаки юридических фактов. 2. Виды юридических фактов. 3. Фактический (юридический) состав.

### 1. Понятие и признаки юридических фактов

Наличие у сторон субъективных прав и юридических обязанностей еще не порождает правового отношения, так как эти права и обязанности пока еще остаются на бумаге. Для их «оживления» необходимо наступление определенных условий, предусматриваемых нормами права для каждого конкретного правоотношения. Такими условиями или факторами являются юридические факты.

*Юридические факты — конкретные жизненные обстоятельства, с которыми нормы права связывают возникновение, изменение или прекращение правоотношений.*

Юридическими фактами становятся не просто какие-то бытовые или экстраординарные (необычные) случаи, а именно те из жизненных ситуаций, на которые непосредственно указывают юридические нормы (например, у Н. имеется право на поступление в учебное заведение, есть определенный уровень право-, дееспособности, но для фактической реализации данной возможности нет одного обстоятельства, а именно успешной сдачи вступительных экзаменов).

### 2. Виды юридических фактов

Как правило, юридические факты закрепляются в *гипотезе* юридической нормы. Видовое разнообразие юридических фактов весьма многообразно, но их классификацию можно построить на основе общих признаков.

В зависимости от *воли участников* правоотношений юридические факты подразделяются на действия и события.

*Действия — это факты, связанные с волей участников правоотношений.* Действия могут быть как правомерными, так и неправомерными (правонарушающими).

«Лишь постольку, поскольку я проявляю себя, поскольку я вступаю в области действительности, я вступаю в сферу, подвластную законодателю. Помимо своих действий я совершенно не существую для закона, совершенно не являюсь его объектом» (К. Маркс).

*Правомерные действия* — это такие поступки субъектов права, которые совершаются в рамках предписаний действующих норм. По критерию юридической направленности правомерные действия подразделяются на следующие виды:

- *юридические акты* как правомерные действия, совершаемые с намерением достичь какого-либо определенного юридически значимого результата, т.е. порождающие юридические последствия (сделки, договоры, судебные решения, заявления граждан, купля-продажа, выполненная работа);
- *административные акты* являются распоряжениями властных органов, влекущими определенные юридические последствия (выдача ордера на занятие жилой площади, призыв на воинскую службу);
- *юридические поступки* совершаются без цели юридических последствий, но порождают таковые в силу самого действия (например, возникновение юридических прав на авторство или обнаружение клада, порождающее правоотношения между собственником места его сокрытия и лицом, его нашедшим; сделанное открытие).

Имеются и иные виды правомерных действий, различаемые: по субъекту (действия граждан, организаций, государства); по отраслевой принадлежности (материально-правовые, процессуальные); по способу совершения (лично, через представителя); по способу выражения и закрепления (молчанием, жестом, документом) и др.

*Неправомерные действия* — это действия субъектов права, которые не согласуются с требованиями правовых предписаний, прямо им противоречат. Это правонарушения (преступления и проступки), составы которых, по общему правилу, исчерпывающе зафиксированы в соответствующем законодательстве.

Наряду с неправомерными действиями юридическим фактом может выступать и неправомерное бездействие — поведение субъекта права, которое заключается в неисполнении возложенной на него правовыми предписаниями обязанности.

Неправомерные действия можно классифицировать по степени общественной опасности (преступления, проступки); по субъекту (действия индивидов, организаций); по объекту (против общественного и государственного строя, собственности, управления, личности); по отраслям права (уголовные, административные, гражданские, трудовые); по форме вины (умышленные, неосторожные); по мотиву (хулиганские, корыстные) и др.

*События* — факты, происхождение которых не связано с волей участников правоотношений.

События могут происходить с участием людей, но их волей не вызываются, т.е. люди или не хотели подобных результатов, или к возможности его наступления относились безразлично. На этом основании и строится классификация событий как юридических фактов:

- *относительные события* — события, участие человека в котором проявляется косвенно (проходя мимо дома, человек случайно уронил непотушенную сигарету — дом сгорел);
- *абсолютные события* — события, вовсе не связанные с деятельностью людей (молния, пожар, наводнение, землетрясение и т.п.).

К иным видам юридических фактов-событий относятся:

- в зависимости от повторяемости события — уникальные и повторяющиеся (периодические);
- по протяженности во времени — моментальные (происшествия) и протяженные во времени (явления, процессы);
- по количеству участников — персональные, коллективные, массовые; с определенным и с неопределенным количеством участвующих лиц;
- по характеру наступивших последствий — обратимые, необратимые и др.

Кроме указанных обстоятельств к юридическим фактам нередко относят сроки, юридические презумпции, фикции, состояния, преюдиции.

***Юридический срок** — это такая разновидность юридического факта, которая выражается в определенном временном промежутке, с которым нормы права связывают возникновение, изменение или прекращение правоотношений и соответствующих юридических последствий.*

Понятие юридического срока было детально отработано в римском праве. Срок понимался как промежуток времени или конкретная календарная дата, определяющая момент наступления какого-либо события, имеющего правовое значение, момент его исполнения или окончания. Особенностью срока, как разновидности юридического факта является автоматическое видоизменение текущего правоотношения в момент наступления определенного момента времени. Не случайно срок обозначался еще как «граница» или «предел».

Деление дня на часы пришло в Рим из Греции и стало обычным в середине III в. до н.э. Для исчисления сроков в хозяйственных отношениях использовались разные подходы. Например, при так называемом естественном расчете время рассматривалось в соответствии с его природными закономерностями с момента установления срока и до его окончания. Гражданский (правовой) счет време-

ни принимал во внимание только дни (от полуночи до полуночи). Первым днем срока считался день заключения договора, а момент истечения срока — полночь предпоследнего дня оговоренного срока, так как считалось, что начавшийся день уже миновал. В обязательственных отношениях сроки рассматривались в качестве дополнительных (факультативных) условий договора, так как зачастую, исходя из особенностей заключаемого соглашения, подразумевались сами собой.

Римская правовая практика выработала достаточно большое число разновидностей сроков, сохранивших свое значение и по настоящее время. В числе некоторых наиболее важных видов юридического срока можно назвать следующие: *правоизменяющие сроки* (наступление или истечение их влечет изменение субъективных прав и юридических обязанностей участников правоотношений); *правообразующие сроки* (вызывают наступление у субъектов правоотношений их субъективных прав и юридических обязанностей); *правопрекращающие сроки* (прекращение соответствующих субъективных прав и юридических обязанностей); *пресекательные сроки* (предоставляют управомоченному лицу строго определенное время для осуществления своего права); *претензионные сроки* (период обращения уполномоченного лица непосредственно к обязанному лицу за защитой своих гражданских прав); *суспенсивные (отлагательные) сроки* (момент, с которого наступают правовые последствия заключенного договора); *резолютивные (отменительные) сроки* (момент прекращения правовых последствий заключенного договора); *естественный срок* (до истечения этого срока кредитор не может требовать от должника исполнения обязательства); *законные сроки* (установлены законом и поэтому не могут быть произвольно изменены); *договорные сроки* (определяемые произвольно сторонами гражданско-правовых отношений); *абсолютно определенные сроки* (указывают на точный момент возникновения или прекращения субъективных прав и юридических обязанностей сторон); *относительно определенные сроки* (в силу специфики конкретных правоотношений определяемые как «нормально необходимые», «разумные», «соразмерные», «своевременные» и т.п.) и др.

Наиболее ярко такой юридический факт проявляется, например, в реализации института истечения сроков давности — обстоятельства, которое заключается в том, что лицо освобождается от уголовной ответственности, если со дня совершения преступления истекли следующие сроки: два года после совершения преступления небольшой тяжести (когда максимальное наказание не превышает двух лет лишения свободы); 6 лет после совершения преступления

средней тяжести (соответственно 5 лет); 10 лет после совершения тяжкого преступления (соответственно 10 лет); 15 лет после совершения особо тяжкого преступления (при сроке наказания свыше 10 лет). Для осуществления гражданско-правовых отношений чрезвычайно важное значение имеют сроки предъявления иска, а также сроки исковой и приобретательной давности.

**Юридическая презумпция** — это закрепленное в законодательстве предположение о наличии или отсутствии определенного юридического факта, с которым нормы права связывают наступление юридических последствий.

Это предположения не достоверные, вероятные, а потому действуют настолько долго, пока не будут специально опровергнуты. Различают несколько видов презумпций:

- *фактические* — презумпции, основанные на житейском опыте, поэтому не нуждающиеся в каком-либо формальном закреплении (презумпция мокрой воды, вменяемости собеседника, компетентности вышестоящего руководителя и др.);
- *легальные* (законные) — презумпции, прямо закрепленные в законе. Такие законодательные предположения были известны еще в древности. Так, в Гортинской Правде говорилось: «Если некто утверждает, что это раб, а он говорит, что он свободный, и не будет доказательств ни того, ни другого, пусть будет человек свободным». Подобное положение закреплялось и в кутюмах Бовези: «Если кредитор говорит, что он дал, но не получил, а должник утверждает, что он уплатил, и не будет подтверждения ни того, ни другого, пусть будет должник свободен от долга». В настоящее время отмеченные правовые конструкции полностью реализуются действующим законодательством в сферах публичного и частного права. Например, в презумпции невиновности, означающей, что обвиняемый в совершении правонарушения считается невиновным до тех пор, пока его вина не будет доказана в установленном законом порядке; что все сомнения трактуются в пользу обвиняемого; что он имеет право не свидетельствовать против себя (ст. 49 Конституции РФ, ст. 14 УПК РФ); презумпция знания законов, которая основывается на том, что если их тексты были официально опубликованы, то их содержание известно всем (ч. 3 ст. 15 Конституции РФ). Довольно многочисленные положения о презумпциях имеются в российском гражданском законодательстве: добропорядочности гражданина («... разумность действий и добросовестность участников гражданских правоотношений предполагаются» — ч. 3 ст. 10 ГК РФ), вины должника (ст. 401 ГК РФ), вины владельца источника повышенной опасности за причиненный этим источником вред (п. 2 ст. 1079 ГК

РФ), вины перевозчика за утрату, недостачу, порчу груза или багажа (п. 1 ст. 796 ГК РФ), авторства и др.;

- *общеправовые* презумпции распространяют свое действие на всю правовую сферу (истинность и целесообразность действующих правовых актов; знание законов (действующих запретов) всеми субъектами; правосубъектность лиц, вступающих в правоотношения; добропорядочность граждан; недееспособность малолетнего и др.);

- *отраслевые*, действующие в одной либо нескольких отраслях права (если презумпция невиновности в уголовном праве носит абсолютный характер, то в гражданском праве ее влияние относительно (более того, ничтожно), так как на эту сферу распространяется презумпция виновности (презумпция вины должника) как принцип частного права, который заключается в том, что бремя доказывания своей невиновности, когда наличие вины является необходимым основанием гражданско-правовой ответственности, возлагается на само лицо, допустившее правонарушение);

- *межотраслевые* (презумпция отцовства; равенства долей имущества каждого из супругов при его разделе);

- *опровержимые* или оспоримые (презумпция невиновности в уголовном либо виновности в гражданском праве; справедливости и целесообразности нижней границы относительно определенной санкции нормы права) и *неопрровержимые* или неоспоримые презумпции (знания законов; неспособность лица, не достигшего определенного возраста, руководить своими действиями, а значит нести ответственность за их совершение; знания юристами законодательной терминологии; справедливости и целесообразности верхней границы санкции нормы права).

**Юридическая фикция** — это признанное законодателем заведомо неистинное положение, которое вносит формальную определенность в правовое положение лица и тем самым способствует регулированию общественных отношений с его участием.

Правовые фикции известны с древности. В Римском праве они создавались, исходя из необходимости сглаживания противоречий между крайне консервативными положениями квинритского права, стержнем которого было «строгое право», не допускавшее даже малейшего отклонения от сакральных нормативных предписаний, и необходимостью совершенствования правового регулирования в условиях стремительного развития общественных отношений, изменения социального уклада и даже географии страны (расширения ее территории). Так, перед началом каждой войны в Риме особый чиновник городского управления — фециал отправлялся на границу враждебного государства, объявлял о разрыве отношений и симво-



лически демонстрировал это броском копья на неприятельскую территорию. Когда началась война с греческим Эпиром, находящимся в достаточном отдалении от Рима, возникла проблема: отправлять фециала опасно, а не исполнить закон — еще опасней из-за неминуемости божественной кары. Ситуацию разрешила срочно созданная правовая фикция. Римлянина эпирского происхождения принудили купить клочок земли в окрестностях города. Этот участок и стал олицетворять Эпир. Фециал исполнил ритуал, и война была объявлена в полном соответствии с законом.

Отводя важную роль фиктивным положениям права, римские юристы понимали всю их двусмысленность («Фикция противостоит истине, но фикция признается истиной»), но допущение их в практику было жизненно необходимо для снятия сложных проблем, возникающих в правовой жизни общества. Тем не менее, при соотношении фиктивных и истинных утверждений правоведы предпочтению всегда отдавали второму: «Фикция уступает истине», «Юридическая фикция не имеет силу, когда ей противостоит истина». На этом основании к формулируемым фикциям предъявлялись достаточно жесткие требования, например: «Юридическая фикция не должна использоваться для того, чтобы причинить вред другому».

В настоящее время фикции чрезвычайно распространены и выполняют многочисленные вспомогательные функции в сфере правового регулирования: днем смерти гражданина, объявленного умершим, считается день вступления в законную силу соответствующего решения суда; гражданин, пропавший без вести в связи с военными действиями, объявляется судом умершим не раньше, чем по истечении двух лет со дня окончания военных действий; в случае безвестного отсутствия лица и неизвещения о перемене места жительства повестка относится по последнему адресу, и даже если она вручается уже совершенно новым людям, там проживающим, считается врученной адресату; не является преступлением причинение вреда лицу при отсутствии реального общественно опасного посягательства вследствие добросовестного заблуждения; лицо считается несудимым, если судимость снята или погашена; самолет считается находящимся в полете, как только закрываются двери салона, корабль считается в открытом море, как только поднят трап; фикцией также является место нахождения юридического лица как условная «привязка» юридического лица к определенной географической точке, произведенная по установленным законом правилам, и др.

*Юридическое состояние* — это являющееся жизненное обстоятельство, служащее основанием для наступления юридических последствий

*вий*. Это разновидность сложных юридических фактов, характеризующаяся относительной стабильностью и длительным периодом существования, в течение которого они могут неоднократно (в сочетании с другими фактами) вызывать наступление правовых последствий (пол, возраст, здоровье, семейное положение, состояние в трудовом договоре, нахождение в местах заключения, гражданство, родство, профессия, стаж, социальная роль и др.).

О важности такой разновидности юридических фактов в настоящее время свидетельствует существование целой системы мониторинга правовых состояний человека, большинство элементов которой зародились еще в Римском государстве. К ним относится, прежде всего, запись актов гражданского состояния (данные о рождении и присвоении имени, отчества и фамилии новорожденному, о заключении брака, его расторжении, об усыновлении, установлении отцовства, о перемене имени, отчества и фамилии, о смерти и т.п.). В Древнем Риме исключительно важное значение имели не только состояние свободы, возраст, имя (принадлежность к определенному роду), но и имущественное состояние каждого гражданина, так как именно от этого зависело его место в социальной структуре общества, а также место в боевых порядках во время битвы. Не случайно именно эти характеристики римлян интересовали цензоров во время проведения ежегодных переписей граждан.

К разновидности юридических фактов относятся также *преюдици*. Слово «преюдиция» с латинского языка переводится как «не внушающий никаких сомнений, надежный, налагаемый на основании предыдущего решения», и означает юридическое предрешение наличия или отсутствия определенных фактов. Если о чем-то говорят в связи с преюдициальностью этого явления, то такое обстоятельство является юридически обоснованным и истинным. Такое положение вещей принимается без дополнительной проверки и доказательств.

По *характеру наступающих последствий* юридические факты подразделяются на:

- *правообразующие юридические факты* — это разновидность юридических фактов, которые непосредственно вызывают возникновение правоотношений (гражданско-правовые сделки, заключение брака в соответствии с нормами семейного права, совершение преступных действий, вызывающих уголовно-правовые отношения, заключение трудового договора, избрание на должность и др.).

- *правоизменяющие юридические факты* — это разновидность юридических фактов, которые изменяют правоотношения (перевод на другую работу изменяет содержание трудового правоотношения

между сторонами, хотя в целом правоотношение сохраняется; замена лица в обязательстве, присвоение очередного звания военнослужащим, сотрудникам спецслужб, ученого звания научным работникам и т.д.);

- *правопрекращающие юридические факты* — это разновидность юридических фактов, которые обуславливают прекращение правоотношений либо в результате действий лица по осуществлению субъективного права или исполнению юридической обязанности, либо в иных, предусмотренных действующим законодательством, случаях (расторжение трудового договора, выплата начисленной страховой суммы).

Может сложиться ситуация, когда все три вида фактов порождаются одним актом. Например, смерть человека приводит к возникновению наследственных отношений, к изменению обязательств по долгам, к прекращению семейных, трудовых и иных правоотношений.

По *степени определенности* юридические факты подразделяются на:

- *определенные юридические факты* — это юридические факты, исчерпывающе очерченные в норме права и не требующие какой-либо конкретизации правоприменительными органами (например, возраст, наличие трудовых отношений, гражданство, семейное положение и т.п.);

- *относительно определенные юридические факты* — это такие фактические обстоятельства, которые не определены с достаточной четкостью в нормах права и поэтому конкретизируются компетентным органом уже в процессе применения нормы права (бланкетные факты, оценочные факты, факты, признанные юридически значимыми в процессе восполнения пробела).

### 3. Фактический (юридический) состав

Некоторые правоотношения могут возникать, изменяться и прекращаться лишь на основе нескольких юридических фактов. При этом их совокупность может выступать как юридический (фактический) состав. Например, пенсионные правоотношения требуют совокупности следующих обстоятельств: соответствующий возраст, трудовой стаж, решение органа социального обеспечения; зачисление в вуз требует общего среднего образования, успешной сдачи экзаменов, приказа ректора с зачислением на первый курс вуза.

Таким образом, *фактический (юридический) состав* — это совокупность юридических фактов, необходимых для наступления правовых последствий, предусмотренных правовой нормой.

Юридический состав можно рассматривать как систему юридических фактов, и тогда можно говорить об *открытой фактической системе* (комплексе юридических фактов, который допускает появление элементов, прямо не предусмотренных действующим законодательством, например, в силу договора, общих начал и смысла права) или о *закрытой фактической системе* (комплексе юридических фактов, элементный состав которых установлен исчерпывающе, например, состав правонарушения).

### Некоторые ключевые понятия темы

*Поступок как разновидность юридического факта* — правомерное действие в сфере материально-предметной деятельности людей, которое совершается без цели юридических последствий, но таковые порождает в силу самого факта его осуществления (совершение научного открытия, создание литературного произведения, находка клада и т.п.).

*Неправомерные действия как юридические факты* (правонарушения) — такие поступки субъектов права, которые не согласуются с требованиями правовых предписаний. Виды неправомерных действий: по степени общественной опасности (преступления, проступки); по субъекту (действия индивидов, организаций); по объекту (против общественного и государственного строя, собственности, управления, личности и т.д.); по отраслям права (уголовные, административные, гражданские, трудовые и др.); по форме вины (умышленные, неосторожные); по мотиву (хулиганские, корыстные и др.)

*Стихийное бедствие* — не поддающееся влиянию человека событие, чрезвычайное обстоятельство, являющееся следствием действия сил природы (наводнение, землетрясение, снежный занос и т.п.).

*Преюдициальность* — обязанность всех органов, организаций и учреждений принять без проверки и доказательств факты, ранее установленные вступившим в законную силу судебным решением или приговором суда по какому-либо другому делу.

*Бланкетные юридические факты* — такая разновидность относительно определенных фактов, которые закреплены в гипотезе нормы права не в виде конкретных фактов, а в виде целого круга фактических обстоятельств, любой из которых может приобрести юридическое значение (например, условием для выплаты страхового вознаграждения может стать любое условие (страховой случай) из числа фактов, определенных договором страхования).

*Оценочные юридические факты* — такая разновидность относительно определенных фактов, в нормативной модели которых зако-

нодатель использует оценочные понятия («малозначительность», «исключительный цинизм», «невозможность совместного проживания», «стойкая нетрудоспособность» и т.п.).

*Факты, признанные юридически значимыми в процессе восполнения пробела* — такая разновидность относительно определенных фактов, которые становятся таковыми в процессе преодоления пробела компетентным государственным органом (правоприменителем).

*Удостоверение юридических фактов* — деятельность специально уполномоченных на то органов и должностных лиц, направленная на подтверждение истинности конкретных юридических фактов, их реального существования (удостоверение подлинности документа, аутентичности копии).

*Фиксация юридических фактов* — регистрационная деятельность специально уполномоченных на то органов и должностных лиц, направленная на документальное закрепление (оформление) фактических обстоятельств (регистрация брака, нотариальное удостоверение сделки).

*Фактофиксирующая система* — совокупность различных факторов, участвующих в процессе фиксации (регистрационная деятельность, документальное закрепление фактических обстоятельств) юридических фактов (органы, организации и должностные лица, уполномоченные фиксировать те или иные фактические обстоятельства; установленные законом средства фиксации и стандартные процедуры работы с ними (издание приказов, оформляющих те или иные факты; внесение записей в личные дела, в трудовые книжки; регистрация тех или иных фактов записями в журналах, составление актов и т.п.); действия по выдаче информации о юридических фактах (свидетельств, копий, выписок, справок и др.).

*Специальная фактоустановительная деятельность* — деятельность компетентных органов, которая ведется компетентными государственными органами по конкретному юридическому делу (гражданскому, пенсионному, уголовному), осуществляется в пределах, необходимых для разрешения именно данного дела, а результаты этой деятельности, выраженные в правоприменительном акте (решении, приговоре суда), приобретают общее юридическое значение, в том числе преюдициальное, и могут использоваться для разрешения иных юридических дел.

*Официальное подтверждение юридического факта* — документальное закрепление достоверности его существования, своевременная и легальная их фиксация (свидетельствами, паспортом, трудовой книжкой, дипломом и т.п.).

*Дефективность юридического факта* — несоответствие фактического обстоятельства модели, закрепленной в гипотезе юридической нормы. Виды дефективности: *фальсификация юридических фактов*, т.е. искусственная фабрикация фактических обстоятельств, имитирующих юридические факты (симуляция болезни); *создание фиктивных доказательств* (фальшивых документов) и др.

### Контрольные вопросы

1. Юридические факты и их классификация. Понятие юридического состава.
2. Правоспособность физических и юридических лиц.
3. Деликтоспособность: понятие и проявление в различных сферах правоотношений.
4. Государство в системе субъектов правоотношений.
5. Фактический (юридический) состав.

---

# ТЕМА 19

## Система права и система законодательства

**План:** 1. Система права: понятие, основные признаки и элементы. 2. Отрасли права и институты права. 3. Некоторые основные отрасли российского права. 4. Соотношение системы права и системы законодательства.

### 1. Система права: понятие, основные признаки и элементы

*Система права — это объективно обусловленное системой общественных отношений внутреннее строение права, выражающееся в единстве и согласованности действующих в государстве правовых норм и разделении права на относительно самостоятельные части — нормы, институты и отрасли права.*

Основные признаки системы права:

- система права характеризуется объективностью. Это выражается в том, что право — явление не случайное и произвольное, оно не складывается по воле политических властей, а формируется в процессе закономерного развития общественных отношений;
- она отражает существующий в обществе уровень отношений, правовой культуры;
- система права — это многообразное правовое явление, включающее в себя неодинаковые по объему и содержанию, но органично взаимосвязанные структурные элементы (нормы права, институты и отрасли права);
- система права характеризуется единством и взаимосвязью норм, ее составляющих;
- она является частью более крупных и сложных систем: национальной правовой системы и системы международного права.

В литературе наряду с понятием системы права выделяется *структура права*, которая складывается из:

- структуры юридической нормы (гипотезы, диспозиции и санкции);
- структуры института права (проявляется в совокупности взаимосвязанных регулятивных, охранительных и иных норм права);
- структура отрасли права (особый режим регулирования однородных институтов и подотраслей права);
- структура права в целом (вся совокупность отраслей права, характеризующаяся иерархичностью и системностью).

## 2. Отрасли права и институты права

Элементами системы права являются нормы, отрасли и институты права. В свою очередь отдельные отрасли права могут состоять из подотраслей, а некоторые институты иногда представляют собой сложные и объемные конструкции, называемые субинститутами. Правовые нормы, которые подробно рассматривались в рамках соответствующей темы (лекция 14 «Нормы права»), являются основой системы права. Именно они, объединяясь в обособленные группы по критерию особенностей правового регулирования той или иной сферы общественных отношений, составляют в своей совокупности содержание конкретных институтов и отраслей права.

*Отрасль права* — это совокупность обособленных юридических норм, регулирующих качественно однородную группу общественных отношений.

Таким образом, отраслью права называется объективно сложившаяся внутри единой системы права в виде ее обособленной части группа правовых норм и институтов, регулирующих качественно однородные общественные отношения (семейные, имущественные, уголовно-правовые и др.).

Внутри всякой отрасли права имеются определенные связи, создающие ее структуру, обусловленную связями, существующими между ее нормами. Эти связи детерминируют закономерности внутренней дифференциации и интеграции различных правовых средств в определенные правовые образования, составляющие в своей совокупности систему отрасли права.

Отрасли права отграничиваются друг от друга по предмету и методу правового регулирования.

*Предметом правового регулирования* выступают однородные группы общественных отношений, регулируемые правом. Сферы общественных отношений, на которые воздействует право, разнообразны и отличаются друг от друга (имущественные, управленческие и др.). По критерию предмета правового регулирования можно выделить несколько десятков отраслей права.

*Метод правового регулирования* — это юридический способ (или совокупность способов) воздействия на определенную сферу общественных отношений.

Право воздействует на общественные отношения различными методами: *императивным* — властные предписания (нормы-запреты): уголовное, административное, финансовое право; *диспозитивным* — дает субъектам возможность выбора варианта поведения в рамках закона (гражданское право). Убеждение и принуждение присущи для всего права.



Методы определяются предметом правового регулирования, т.е. разнообразием общественных отношений. Исходя из этих оснований (по предмету и методу), рассмотрим вопрос об основных крупнейших классификациях отраслей права.

Прежде всего, это деление всех отраслей по характеру целей правового регулирования на *публичное и частное право*. Континентальное право, в отличие от англосаксонского, различает два крупных блока отраслей права: публичное и частное право. Деление проведено еще в I в. н.э. древнеримским юристом Домицием Ульпианом (170—228).

*Публичное право* — то, что относится к интересам государства, или совокупность отраслей права, поддерживающих и охраняющих государственный и политический строй, устанавливающих ответственность за нарушение существующей системы общественных отношений (конституционное, уголовное, административное и другие отрасли права).

*Частное право* — то, что служит интересам отдельных лиц, или совокупность отраслей права, которые выражают и защищают частные интересы отдельных лиц (гражданское, предпринимательское, семейное, патентное, страховое, трудовое право и др.).

Следующая классификация — это деление всех отраслей права в зависимости от действия механизма правового регулирования на материальное и процессуальное право:

- *материальные отрасли права* прямо регулируют общественные отношения: закрепляют государственный строй, положение и структуру госорганов, устанавливают права и обязанности граждан и организаций.

- *процессуальные отрасли* определяют процедуру реализации норм материального права и производны от него (гражданско-процессуальное, уголовно-процессуальное право, административно-правовой процесс, арбитражный и конституционный процесс).

Кроме того, по универсальности охвата правовым регулированием отрасли права делятся на основные, специализированные и комплексные:

- *базовые* (основные) отрасли права распространяют свое действие на всех субъектов правовой действительности (конституционное, уголовное, административное и др.);

- *специализированные* (специальные) отрасли права регулируют относительно узкие, конкретные формы общественной жизни применительно к специфическим субъектам (трудовое, семейное, земельное, финансовое, предпринимательское, экологическое право и др.);

- *комплексные отрасли права* регулируют отношения в какой-либо определенной сфере деятельности, но при этом относящиеся к разным отраслям права (сельскохозяйственное, коммерческое, экологическое и др.).

Каждая отрасль права имеет свои специфические черты и характерные признаки в зависимости от отражаемых и регулируемых ею общественных отношений. Внутри отдельных отраслей права выделяют так называемые *подотрасли* — совокупности специальных правовых норм и институтов, направленных на регулирование специфичной области общественных отношений.

В рамках отрасли права юридические нормы группируются в определенные блоки — институты и субинституты права.

*Институт права* — совокупность относительно обособленных юридических норм, регулирующих качественно однородную группу общественных отношений внутри отрасли права.

Можно заметить, что отрасли права состоят из массы мелких подразделений, специализирующихся на регулировании какой-то отдельной области отношений. Например, институт гражданства в конституционном праве, институт исковой давности в гражданском праве, институт погашения и снятия судимости в уголовном праве, обвиняемого в уголовно-процессуальном праве, заработной платы в трудовом праве и др.

Правовой институт характеризуется наличием некоторых обязательных признаков:

- однородностью регулируемой сферы общественных отношений;
- самостоятельным предметом правового регулирования;
- единой функцией;
- наличием норм, сходно регулирующих данное отношение;
- юридическим единством норм и др.

Институты права бывают *простыми* или отраслевыми, состоящими из норм одной отрасли права (например, институт залога в гражданском праве, институт договора в гражданском праве, административной ответственности в административном праве и т.д.), и *сложными* или комплексными, включающими в себя совокупность норм, входящих в состав различных отраслей права, но регулирующих взаимосвязанные родственные отношения (избирательное право, например, регулируется конституционным, административным, уголовным правом; институт собственности включает в себя нормы конституционного, гражданского, семейного, административного, уголовного и иных отраслей права).

Зачастую в рамках одного комплексного правового института выделяется совокупность правовых норм, регулирующих сходные общественные отношения. В таком случае принято говорить о наличии *правовых субинститутов*. Например, в семейном праве институт алиментных обязательств подразделяется на субинституты алиментных обязательств родителей и детей, супругов и бывших супругов; институт ренты в гражданском праве включает в себя такие разновидности, как постоянная рента, пожизненная рента, пожизненное содержание с иждивением; институт телесных повреждений в уголовном праве делится на субинституты легких, средних и тяжелых телесных повреждений и др.

### 3. Некоторые основные отрасли российского права

*Конституционное право* регулирует общественные отношения, определяющие основы общественного и государственного устройства (строю), основы правового положения личности и др. Нормы конституционного права являются началами для других отраслей права. Кроме Конституции РФ (принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г.) система конституционного законодательства охватывает также конституции (уставы) субъектов Российской Федерации и иные федеральные и региональные конституционные законы (например, Избирательный кодекс г. Москвы от 11 июня 2003 г.).

*Административное право* определяет основы организации и деятельности органов исполнительной государственной власти (правительств, министерств, ведомств, предприятий, учреждений и т.д.), общественных организаций и должностных лиц (соблюдение санитарных, противопожарных правил, норм общественной безопасности, правил дорожного движения и др.). Источниками административного права выступают Кодекс РФ об административных правонарушениях (вступил в действие в 2002 г.), аналогичные кодексы, принятые в некоторых субъектах РФ (например, г. Москвы (2007), Нижегородской обл. (2003), Калининградской обл. (2003) и т.д.), а также иные федеральные и региональные нормативные акты в сфере государственного управления.

*Уголовное право* путем применения императивно-запретительного метода защищает наиболее важные общественные отношения, определяет круг общественно опасных деяний (преступлений) и устанавливает наказания, применяемые к преступникам. В качестве отрасли можно назвать военно-уголовное право. Единственным источником уголовно-правовых норм выступает Уголовный кодекс РФ от 1 января 1997 г.

*Уголовно-процессуальное право* регулирует отношения по расследованию преступлений и рассмотрению уголовных дел в суде, определяет порядок деятельности следственных, судебных и прокурорских органов, органов дознания, по производству уголовных дел установление компетенции специальных органов расследования и суда, закрепление статуса участников процесса, регламентация следственно-судебных действий). Нормы уголовного процесса закрепляются в Уголовно-процессуальном кодексе РФ от 1 июля 2002 г.

*Уголовно-исполнительное право* в соответствии с положениями Уголовно-исполнительного кодекса РФ от 8 января 1997 г. регламентирует порядок отбывания наказания лицами, осужденными судом к уголовному наказанию, а также определяет порядок деятельности соответствующих органов и учреждений.

*Гражданское право* регулирует имущественные (собственность, сделки, договоры, наследование и т.п.) и личные неимущественные отношения (честь, достоинство личности, право на имя, авторское право, торговая марка), а также отношения в сфере внешней торговли. Базовым нормативным источником права является ГК РФ (часть первая от 1 января 1995 г., часть вторая от 1 марта 1996 г., часть третья (наследственное право и международное частное право) от 1 марта 2002 г., часть четвертая (право интеллектуальной собственности) от 1 января 2008 г.). *Подотраслями* гражданского права являются предпринимательское право, жилищное право (Жилищный кодекс РФ принят 22 декабря 2004 г.), авторское, наследственное, транспортное, экологическое (природоохранительное) право, право торгового мореплавания и др. Гражданско-правовые нормы закрепляются Гражданским кодексом РФ, кодексами его подотраслей (Воздушный кодекс РФ от 1 апреля 1997 г.), торгового мореплавания (КТМ РФ от 30 апреля 1999 г.), Жилищный кодекс (от 22 декабря 2004 г.) и др.), а также рядом федеральных законов (например, Законы от 7 февраля 1992 г. «О защите прав потребителей», от 16 июля 1998 г. «Об ипотеке (залоге недвижимости)», от 25 апреля 2002 г. «Об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств», от 28 июня 1991 г. «О медицинском страховании граждан в РФ» и др.) и нормативными актами субъектов РФ (например, «Правила обязательного медицинского страхования населения г. Москвы» от 26 февраля 2002 г.).

*Гражданско-процессуальное право* регулирует вопросы гражданско-го судопроизводства, подведомственность и подсудность споров. Порядок рассмотрения последних предусматривается Гражданско-

процессуальным кодексом РФ (1 февраля 2003 г.) и Арбитражным процессуальным кодексом РФ (24 июля 2002).

*Трудовое право* регламентирует отношения рабочих и служащих, складывающиеся в сфере труда (порядок установления и прекращения трудовых отношений, использование труда работников, трудовой договор, время труда и отдыха, оплата и условия труда, социальное страхование, техника безопасности и охрана труда и др.). Отношения в сфере трудовых отношений регламентируются Трудовым кодексом РФ (1 февраля 2002 г.), коллективными договорами, заключаемыми между работниками и администрацией, а также различными федеральными законами, указами главы государства, постановлениями правительства, нормативными актами федеральных органов исполнительной власти, нормативными актами субъектов РФ, актами органов местного самоуправления, локальными актами, значительным числом международно-правовых актов (Российской Федерацией подписано 50 из 184 конвенций Международной организации труда). *Подотраслью* трудового права является право социального обеспечения (Федеральные законы от 17 мая 1995 г. «О социальном обслуживании граждан пожилого возраста и инвалидов», от 20 июля 1995 г. «О социальной защите инвалидов в РФ» и др.).

*Семейное право* регулирует брачно-семейные отношения, вытекающие из родства, брака, усыновления (удочерения), имущественные отношения супругов, детей и др. Источниками норм семейного права являются Семейный кодекс РФ (1 марта 1996 г.), заключаемый между супругами брачный договор (контракт), специальные подписанные Российской Федерацией международные конвенции и договоры (например, Конвенция о правах ребенка, 1989 г.), а также некоторые положения ГК РФ и отдельные законы, касающиеся данной сферы (Закон «Об актах гражданского состояния»).

*Земельное право* регулирует вопросы землеустройства и землепользования, распределение земельного фонда, определяет правовой режим различных видов земель (государственные, сельскохозяйственные, городские, фермерские и др.). *Подотрасли* — лесное, горное, водное право. Отношения регулируются Земельным кодексом РФ (принят 22 сентября 2001 г.), кодексами и законами подотраслей (Лесной кодекс РФ (22 января 1997 г.), Водный кодекс РФ (18 октября 1995 г.), Кодекс внутреннего водного транспорта РФ (7 февраля 2001 г.), Закон РФ от 21 февраля 1992 г. «О недрах»), а также соответствующими законами субъектов РФ.

*Финансовое право* регулирует финансовые отношения: формирование и исполнение госбюджета, денежное обращение, займы, кредиты,

налоги, финансовый контроль, ревизии. *Подотрасли* — бюджетное и налоговое право (Бюджетный кодекс РФ (1 января 2000 г.), Налоговый кодекс РФ (1 января 2001 г.)).

*Таможенное право* является комплексной отраслью российского права, представляющей собой совокупность норм права различных отраслей, которые устанавливаются либо санкционируются государством и предназначены для регулирования общественных отношений в сфере таможенного дела (Таможенный кодекс РФ (1 января 2001 г.)).

*Муниципальное право* — комплексная отрасль российского права, представляющая собой совокупность правовых норм, в которых закреплены территориальные, финансово-экономические, правовые основы местного самоуправления, государственные гарантии и организационно-правовые формы его осуществления, полномочия органов местного самоуправления в решении вопросов местного значения, а также отдельные государственные полномочия, которыми они могут наделяться. Важнейшим источником права является Федеральный закон «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации».

#### 4. Соотношение системы права и системы законодательства

Право не существует вне *законодательства*, которое в самом широком смысле можно определить как органическое единство (совокупность) всех имеющихся в государстве нормативных актов общегосударственного значения, подразделенных на соответствующие отрасли.

Система права и система законодательства — это очень близкие понятия. Они являются формами выражения содержания права конкретной страны на данном этапе ее развития; направлены на упорядочение общественных отношений, укрепление правопорядка, обеспечение максимальной эффективности правового регулирования и т.п. По отдельности они представляют собой совершенно разные явления. Так, если система права имеет первичный характер, то система законодательства формируется на ее основе; если система права — это внутренняя структура самого права, складывающаяся из норм, институтов и отраслей права, то система законодательства — это совокупность собственно нормативно-правовых актов, т.е. источников права; если первичным элементом системы права является норма права, то в основании системы законодательства находится статья нормативно-правового акта; если система права складывается из достаточно ограниченного числа отраслей, то система законодательства состоит из весьма большого, точнее

сказать, не поддающегося точному подсчету количества нормативно-правовых актов; если в рамках системы права отсутствуют какие-либо межотраслевые образования, то система законодательства «мозаична» и характеризуется наличием комплексных отраслей. Неодинаково и простое количественное выражение содержания этих явлений: если отраслей права имеется всего около 20, то различного рода законодательств примерно в два раза больше.

Итак, *система законодательства* — это внешнее объединение нормативно-правовых актов в единую, непротиворечивую и согласованную систему, облегчающую ознакомление с необходимыми юридическими предписаниями и содействующую их надлежащей реализации.

В идеале каждой отрасли права должна соответствовать своя отрасль законодательства. На практике это происходит далеко не всегда. Поэтому среди отраслей законодательства выделяются следующие:

- *отрасль законодательства* как совокупность правовых норм и нормативных актов, регулирующих качественно определенный вид общественных отношений, являющихся предметом регулирования одной отрасли права;

- *внутриотраслевое законодательство* закрепляет нормы определенной подотрасли или института права, которые регулируют разновидность отраслевых общественных отношений (например, законодательство об административной ответственности в рамках административного права; авторское законодательство в составе отрасли гражданского законодательства; горное, водное, лесное законодательство как внутриотраслевые элементы земельного законодательства; банковское законодательство в составе финансового законодательства);

- *комплексная отрасль законодательства* состоит из норм нескольких отраслей права, которые регулируют различные по своему видовому содержанию отношения, составляющие относительно самостоятельную сферу общественных отношений (например, транспортное законодательство, законодательство об образовании, законодательство, регулирующее правовое положение отдельных групп населения (молодежи, женщин, ветеранов, инвалидов и др.).

### Некоторые ключевые понятия темы

*Правовой блок* — совокупность юридических норм, имеющих предметом комплекс общественных отношений, объединяемых близостью своих объективных свойств и особенностей методов право-

вого регулирования, единством целей, задач, функций в структуре права (система норм материального и процессуального права).

*Исполнительное право* — отрасль процессуального права, включающая в себя совокупность правовых норм, регулирующих порядок принудительной реализации актов юрисдикционных органов. Имеет целью обеспечить реальную защиту нарушенных или оспоренных субъективных материальных прав или охраняемых законом интересов субъектов правовых отношений.

*Бюджетное право* — одна из основных подотраслей финансового права, являющаяся совокупностью правовых норм, определяющих бюджетное устройство страны и регулирующих общественные отношения по формированию и использованию фондов денежных средств, которые сосредоточиваются в различных звеньях бюджетной системы.

*Таможенное право* — комплексная отрасль российского права, представляющая собой совокупность норм права различных отраслей, которые устанавливаются либо санкционируются государством и предназначены для регулирования общественных отношений в сфере таможенного дела.

*Муниципальное право* — комплексная отрасль российского права, представляющая собой совокупность правовых норм, в которых закреплены территориальные, финансово-экономические, правовые основы местного самоуправления, государственные гарантии и организационно-правовые формы его осуществления, полномочия органов местного самоуправления в решении вопросов местного значения, а также отдельные государственные полномочия, которыми они могут наделяться.

*Вещное право* — совокупность юридических норм, регламентирующих отношения в имущественной сфере (право собственности, а также право использования чужой собственности и право хозяйственного пользования имуществом собственника).

*Жилищное право* — совокупность правовых норм, регулирующих отношения по использованию жилищного фонда.

*Патентное право* — совокупность норм права, регулирующих отношения по охране и использованию изобретений, полезных моделей, промышленных образцов.

*Хозяйственное право* — самостоятельная отрасль права, нормы которой регулируют отношения, возникающие в процессе производственно-хозяйственной деятельности и государственного управления ею.



*Экологическое право* — совокупность юридических норм, предназначенных для регулирования поведения людей по отношению к окружающей природной среде.

*Лесное право* — отрасль российского права, регулирующая отношения по использованию, охране, защите и воспроизводству лесов, как входящих, так и не входящих в лесной фонд, а также земель лесного фонда.

*Водное право* — система правовых норм, регулирующих общественные отношения в области использования и охраны вод, а также соответствующие научная и учебная дисциплины.

*Предпринимательское право* — наука, изучающая совокупность правовых норм и институтов, регулирующих общественные отношения в сфере предпринимательской деятельности.

*Авторское право* — совокупность норм, регулирующих личные неимущественные права (авторство, имя, обнародование произведения), личные имущественные права (использование, распространение произведения), а также отношения, связанные с реализацией и защитой этих прав (создание и использование произведений культуры, науки, искусства).

*Образовательное право* — комплексная отрасль российского права, нормы которой регламентируют воспитательную и образовательную деятельность в России, определяют права и обязанности, полномочия и ответственность физических и юридических лиц в области образования.

*Информационное право* — система норм и отношений, охраняемых силой государства, возникающих в информационной сфере — сфере производства, преобразования и потребления информации.

*Медицинское (врачебное, здравоохранительное) право* — комплексное правовое образование, представляющее собой систему нормативных актов (норм), регулирующих организационные, имущественные, личные отношения, возникающие в связи с проведением санитарно-эпидемиологических мероприятий и оказанием лечебно-профилактической помощи гражданам.

### Контрольные вопросы

1. Система права как объективная юридическая реальность.
2. Эволюционное развитие системы права.
3. Понятие и характеристика отрасли права.
4. Критерии отраслевой дифференциации.
5. Основные классификации отраслей и подотраслей права.
6. Причины появления новых и нетрадиционных отраслей права.

7. Отрасли современного российского права.
8. Публичное и частное право современности.
9. Правовой институт, субинститут: понятие и виды.
10. Система права и правовая система.
11. Соотношение системы права и системы законодательства.
12. Влияние международного права на российское право.
13. Особенности системы права в федеративном государстве.
14. Правовая система России и правовые системы субъектов РФ: сравнительная характеристика.
15. Система права и система законодательства.
16. Система законодательства и ее основные компоненты.
17. Проблема создания свода законов государства.
18. Соотношение системы права, правовой системы и системы законодательства.

---

# ТЕМА 20

## Механизм правового регулирования

**План:** 1. Действие права, правовое воздействие, правовое регулирование. 2. Предмет и методы правового регулирования. 3. Виды правового регулирования. 4. Понятие, элементы и стадии механизма правового регулирования.

### 1. Действие права, правовое воздействие, правовое регулирование

Действие права (правовое воздействие) — это влияние, которое оказывает право на сознание людей и общественные отношения в целом.

*Действие права* — это содержательно-динамическая сторона права, характеризующая его фактически реализуемую способность осуществлять регулятивное (специально-юридическое), информационно-психологическое (мотивационное), воспитательное (идеологическое, педагогическое) и социальное воздействие на участников общественных отношений.

Действие права — достаточно сложный механизм. Можно выделить социальный, психологический и ценностно-ориентационный механизмы действия права.

*Социальный механизм* действия права — это все условия, определяющие особенности проявления права в реальной жизни (условия и образ жизни людей, доминирующие в определенном социуме нравы и обычаи, традиции и др.).

*Психологическая сторона* действия права основана на учете психологических механизмов поведения человека, его восприятию тех или иных закономерностей правового регулирования, воздействия.

*Ценностно-ориентационный* механизм действия права выражается в законодательном закреплении, обеспечении реализации и охране наиболее важных для человека и общества ценностей.

В зависимости от тех или иных функций права выделяются определенные сферы его действия: сферы регулятивного и охранительного действия права; сферы публичного и частного права.

*Правовое воздействие* — это результативное, нормативно-организационное влияние на общественные отношения как специальной системы собственно правовых средств (норм права, правоотношений, актов реализации и применения норм права), так и

иных правовых явлений (правосознания, правовой культуры, правовых принципов, правотворческого процесса).

Регулирование в собственном смысле этого слова — это форма целенаправленного, управляющего воздействия, ориентированного на поддержание равновесия в объекте и развитие его путем введения в него регуляторов (норм, правил, целей, связей). Правовое регулирование заключается в целенаправленном правовом воздействии на определенные сферы общественных отношений. Содержанием является специальная юридическая деятельность наделенных государственно-властными полномочиями субъектов по упорядочению (организации) общественных отношений, путем установления правовых норм и принятия в необходимых случаях регламентирующих решений в соответствии с этими нормами по юридически значимым вопросам, возникающим в рамках таких отношений (общее правовое регулирование и индивидуально-правовое регулирование).

Характерными для правового регулирования признаками можно назвать принадлежность к социальным регуляторам общественных отношений, но при этом наличие неотъемлемой связи с государством и возможность использования мер его принуждения.

## 2. Предмет и методы правового регулирования

**Правовое регулирование имеет свой объект, предмет и методы.** Если *объектом* правового регулирования выступает та сфера общественной жизни, в которой преимущественно складываются общественные отношения, то его *предметом* являются отношения, которые подлежат нормативному государственному урегулированию.

В сферу правового регулирования попадают далеко не все отношения. Однако понимать такое положение как недосмотр государства совершенно не нужно. Дело в том, что при определении сферы правового регулирования важно правильно ответить на вопросы: «Нуждается ли данное отношение в правовом регулировании?» и «Возможно ли его правовое регулирование?». Поэтому можно отметить, что правовому регулированию подвергаются только те отношения, которые: возникают по воле людей, контролируются их сознанием (но не поведение психически больного человека); имеют значение не только для отдельного человека, объединений людей, но главным образом для всего общества (мелочная правовая регламентация бывает характерна для так называемого полицейского государства); складываются только между конкретными участниками, но не между социальными явлениями, на которые

можно только воздействовать, но которые невозможно регулировать (демографические, миграционные процессы); могут быть урегулированы правом (но не отношения дружбы, любви, большинства бытовых, досуговых действий); подконтрольны и подотчетны государству, а значит, соблюдение создаваемых для них государственно-властных предписаний гарантировано возможностью применения его принудительной силы и др.

Таким образом, наиболее значимыми для правового регулирования сферами являются отношения в экономических, управленческих и правоохранительных аспектах жизни людей.

**Метод правового регулирования** — совокупность своеобразных приемов и способов правового воздействия на общественные отношения.

Такими приемами выступают:

- *диспозитивный* метод, характеризуемый независимостью и равенством сторон, которым самим предоставляется решение вопроса об особенностях характера своих взаимоотношений. Он проявляется при регулировании, в основном, частноправовых отношений, т.е. отношений между отдельными гражданами и их организациями («Все, что прямо не запрещено законами, — дозволено» или «Не запрещенное законом дозволено»);

- *императивный* метод основывается на иерархии участников правовых отношений — одну сторону (властную) всегда представляет государство в виде своих органов или должностных лиц, а другую (подчиненную) — граждане и их организации; это метод обязательных для исполнения предписаний, основанных на запретах, установлении обязанностей и угрозы применения мер государственного принуждения («Все, что не разрешено законом, — запрещено»).

Практическая реализация методов правового регулирования происходит посредством определенных специфических для каждой сферы общественных отношений способов. К таким способам правового регулирования относятся:

- *запрещение* (возложение обязанности воздерживаться от совершения чего-либо);
- *дозволение* (предоставление права на активные социально-позитивные действия, которые могут иметь юридические последствия);
- *позитивное обязывание* (возложение обязанности к активному правомерному поведению, влекущему юридически значимые последствия).

Отмеченные способы в тех или иных вариациях компонентов концентрируются в установлении особых правовых ограничений в целях недопущения негативных внешних проявлений участников общественных отношений и стимулировании необходимого позитивного поведения субъектов права.

*Правовые ограничения* заключаются во введении в правовую сферу элементов сдерживания противоправных устремлений субъектов, нарушающих интересы других лиц и общества в целом и представляют собой четкое законодательное определение границ (рамок) возможного поведения субъектов либо исключения определенных возможностей в их действиях.

*Правовые стимулы* выступают в виде специальных правовых побуждений к законопослушному поведению, создающих для удовлетворения собственных интересов субъектов права режим благоприятствования. Стимулирование заключается в установлении особых правовых средств, направленных на повышение уровня положительного поведения субъектов в данных конкретных условиях, и включает в себя такие элементы, как: *правовое поощрение* (форма и мера юридического одобрения добровольного заслуженного поведения, в результате чего субъект вознаграждается, и для него наступают благоприятные последствия); *преимущественное право* (предусмотренная законом льгота материального, морального, процессуального характера для той или иной категории субъектов); *правовые иммунитеты* (совокупность особых льгот и привилегий, преимущественно связанных с освобождением конкретно определенных в законе лиц от имеющихся обязанностей (их части) либо от ответственности, призванные обеспечивать выполнение ими соответствующих функций); *правовая льгота* (правомерное облегчение положения субъекта, позволяющее ему полнее удовлетворить свои интересы и выражающееся как в предоставлении дополнительных, особых прав, так и в освобождении от определенных обязанностей).

Особый порядок правового регулирования, выражающийся в определенном сочетании юридических средств — дозволений и запретов и создающий желаемое социальное состояние и конкретную степень благоприятности либо неблагоприятности для удовлетворения интересов субъектов права, называется *правовым режимом*. Это волевое установление государством определенного полезного для него как выразителя общественных интересов порядка правового регулирования в конкретной сфере отношений. Такой инструмент позволяет достаточно избирательно и гибко корректировать их развитие в нужном направлении. Поэтому упоминания о тех или иных правовых режимах можно встретить применительно только к некоторым публичным отраслям права (административному, таможенному, финансовому, налоговому, уголовно-исполнительному и др.). Правовой режим является органической составляющей правовой политики.

Все вышесказанное в целом концентрируется в категории *правовой политики*, определяемой как деятельность государства по созданию

эффективного механизма правового регулирования, по цивилизованному использованию юридических средств в достижении наиболее полного обеспечения прав и свобод человека и гражданина, укрепления законности и правопорядка, формирования правовой государственности и высокой правовой культуры общества и личности (А.В. Малько).

### 3. Виды правового регулирования

Право регламентирует общественные отношения двояко: на нормативном (общем, непersonифицированном) и на индивидуальном (конкретном) уровнях. Поэтому и правовое регулирование распространяется на самые различные по глубине и кругу лиц сферы. В этой связи различается:

- *общее* или *нормативно-правовое регулирование* как деятельность специально уполномоченных субъектов в пределах своей компетенции, направленная на упорядочение общественных отношений путем создания, изменения, дополнения или отмены правовых норм, а равно определения сферы их действия в пространстве, во времени и по кругу лиц. По сути это есть правотворческая деятельность;

- *казуальное* или *индивидуально-правовое регулирование* как деятельность компетентных субъектов, связанная с решением юридически значимых вопросов, протекающая в установленной законодательством процедурно-процессуальной форме, результатом которой является индивидуальный правовой акт, конкретизирующий права и обязанности участников правового отношения;

- *локальное правовое регулирование* как деятельность специально уполномоченных на то субъектов, связанная с разрешением социально-юридической ситуации, сочетающая в себе элементы нормативного и индивидуального правового регулирования.

Индивидуально-правовое регулирование может осуществляться как с помощью государственных органов или специально уполномоченных на то должностных лиц, так и самостоятельно самими субъектами права. На этом основании выделяется два вида индивидуально-правового регулирования:

- *координационное*, реализуемое самими участниками общественных отношений без обращения к государственным инстанциям (заключение индивидуальных договоров, сделок, использование имеющихся субъективных прав);

- *субординационное правовое регулирование*, т.е. решение юридического дела, осуществляемое либо путем обращения к властным структурам, компетентным в правоприменительной деятельности,

либо самими такими органами и должностными лицами в соответствии со своими функциональными обязанностями и в пределах своей компетенции (назначение пенсии, оформление на работу, возбуждение уголовного дела).

#### 4. Понятие, элементы и стадии механизма правового регулирования

Правовое регулирование осуществляется посредством взаимодействия особой совокупности правовых средств, непосредственно участвующих в данном процессе и поэтому составляющих механизм правового регулирования.

Под *правовыми средствами* понимается весь юридический инструментарий, с помощью которого удовлетворяются интересы субъектов права, обеспечивается достижение его социально-полезных целей. В качестве правовых средств выступают многочисленные элементы, посредством которых право осуществляет свое конструктивное воздействие на общественные отношения: источники права, правовые предписания, нормы права, правовые институты, правоприменительные акты и акты реализации прав и обязанностей, правовой режим, договоры, юридические факты, субъективные права, юридические обязанности, запреты, льготы, меры поощрения, наказания, дозволения и защиты, юридические аксиомы, презумпции и др.

Среди многочисленных классификаций правовых средств выделяются средства-установления и средства-действия. *Правовые средства-установления* — фиксируемые в важнейших нормативно-правовых актах и выступающие моделями инструменты правового регулирования, обеспечивающие достижение его целей (субъективные права, обязанности, льготы, запреты, поощрения, наказания и т.д.). *Правовые средства-действия* — реальное поведение субъектов права, соответствующее предписаниям актов реализации права (практически вся юридическая деятельность (правотворческая, правоприменительная, интерпретационная), и, прежде всего, акты реализации субъективных прав и юридических обязанностей тех или иных субъектов такой деятельности).

В качестве непосредственных элементов системы правового регулирования выступают нормы права, юридические факты, правоотношения и акты применения права.

Исследуя механизм правового регулирования, С.С. Алексеев выделяет три стадии его процесса:

- регламентированность общественных отношений, нуждающихся в правовом опосредствовании;



- действие норм, в результате которых возникают или изменяются правовые отношения;
- реализация субъективных прав и юридических обязанностей, при которой правовое регулирование достигает своей цели, воплощается в поведении конкретных лиц.

При этом все элементы, встречаясь в правовом отношении, приобретают свое реальное выражение и из теоретических абстракций превращаются в позитивные поведенческие акты субъектов права.

Юридическая норма является первым необходимым элементом правового регулирования, а ее издание — первой стадией этого процесса. Пока норму права не выведет из состояния статики (существования) определенный юридический факт, она так и остается на бумаге.

Правовое отношение и его возникновение на основе имеющихся у сторон субъективных прав и юридических обязанностей, закрепляемых нормами права, выступает, соответственно, вторым элементом и второй стадией правового регулирования.

Третьей стадией является реализация имеющихся прав и обязанностей в фактических действиях субъектов правоотношения, а элементом — соответствующий реализующий право акт.

Таким образом, *механизм правового регулирования* можно определить как *взятую в единстве систему правовых средств (юридических норм, правоотношений, индивидуальных актов и др.), при помощи которых обеспечивается результативное воздействие права на общественные отношения в соответствии с поставленными перед ним целями.*

### Некоторые ключевые понятия темы

*Предписание* — возложение соответствующей нормой права прямой юридической обязанности совершить то или иное юридически значимое действие в условиях, предусмотренных данной нормой.

*Осуществление права* — совершение лицом действий, служащих для удовлетворения его положительных интересов, защищаемых правом, и в противодействии нарушению этих прав; это возможность конкретного субъекта собственными действиями посредством правового регулирования реализовать свои не противоречащие праву интересы; это стадия действия права, характеризующаяся воплощением его принципов и норм в правомерном поведении субъектов правоотношений.

*Стадия формирования соответствующей нормы права* — первая стадия механизма правового регулирования, заключающаяся в процессе определения специально уполномоченными на то государственными органами и должностными лицами круга интересов и пра-

воотношений, в рамках которых их осуществление будет целесообразным, эффективным и правомерным.

*Стадия определения соответствующего юридического факта* — вторая стадия механизма правового регулирования, заключающаяся в выявлении условий, с которыми нормы права связывают возникновение, изменение или прекращение правоотношений и вынесение уполномоченными на то государственными органами и должностными лицами специального акта применения нормы права, основанной на таком юридически значимом факте.

*Стадия установления сторон конкретного правоотношения* — третья стадия механизма правового регулирования, заключающаяся в конкретизации абстрактных положений нормативно-правового акта в конкретных отношениях субъектов права с определением соответствующего комплекса субъективных прав и юридических обязанностей сторон.

*Стадия фактической реализации субъективных прав и юридических обязанностей* — четвертая стадия механизма правового регулирования, заключающаяся в непосредственном удовлетворении субъектами правоотношения своих интересов в рамках акта реализации своих субъективных прав и юридических обязанностей путем соблюдения, исполнения либо использования предписаний, содержащихся в соответствующих нормах права или посредством вынесения специально уполномоченным на то государственным органом или должностным лицом особого (регулятивного) акта применения нормы права.

*Защита нарушенных прав и интересов посредством особого охранительного правоприменительного акта* — факультативная стадия механизма правового регулирования, которая связана с обращением управомоченной стороны к специально уполномоченным на то органам и должностным лицам за защитой своих нарушенных прав и применение в отношении обязанного лица меры государственно-принудительного свойства с целью устранения препятствий в реализации стремлений личности.

*Эффективность правового регулирования* — действительность достижения тех целей, которые ставил перед собой законодатель, принимая норму права; это реальное осуществление, результат функционирования правовой нормы.

### Контрольные вопросы

1. Действие права, правовое воздействие, правовое регулирование.
2. Правовое регулирование и правовое воздействие (понятия и соотношение).
3. Правовые средства: понятие и виды.
4. Норма права в механизме правового воздействия.
5. Система правового регулирования.
6. Предмет, методы, способы, типы правового регулирования.
7. Соотношение системы и структуры правового регулирования.
8. Содержание механизма государственно-правового воздействия и регулирования.
9. Понятие и общая характеристика механизма правового регулирования.
10. Элементы механизма правового регулирования.
11. Способы, приемы, уровни, методы, типы правового регулирования.
12. Стадии правового регулирования.

---

# ТЕМА 21

## Правосознание и правовая культура

«Человеку невозможно не иметь правосознания, его имеет каждый, кто сознает, что кроме него на свете есть другие люди»

*И.А. Ильин*

**План:** 1. Понятие и функции правосознания. 2. Структура правосознания. 3. Виды правосознания. 4. Правовая культура, правовое воспитание и правовая социализация.

### 1. Понятие и функции правосознания

Сознание выступает единством всех психологических процессов, состояний и свойств человека как личности. Это высший уровень психического отражения человеком объективной действительности. Это единство всех форм познания человека, его переживаний и отношения к тому, что он отражает (ощущения, память, мышление, мечта, настроение, принципиальность и др.).

Носителем сознания может быть только личность, т.е. человек в единстве всех своих социально-психологических качеств и сил, направляющих его практическую деятельность.

Структурными элементами сознания являются: постоянство сознания, *познание* (приобретение в ходе общественно-практической деятельности знаний об окружающем мире — от ощущений к творческому мышлению), *знания* (целостная и систематизированная совокупность понятий, усвоенных человеком с помощью мышления и памяти), *усвоение* (понимание, запоминание и возможность использования определенных сведений), *переживания* (реакция на конкретные обстоятельства, факторы, отражение реального мира). Высшим уровнем сознания выступает *самосознание*.

Правосознание — это производная от общего понятия сознания. В термине «правосознание» объединены два слова — «сознание» и «право». Следовательно, правосознание — это та часть общественного и индивидуального сознания, объектами которого являются законодательство в целом, отдельные акты и нормы, права, свободы и обязанности личности и других участников правоотношений, правоприменительные акты, правомерное и противоправное поведение, правопорядок и законность и др.

*Правосознание — это система правовых чувств, эмоций, взглядов, оценок, установок, представлений и других проявлений, выражающих*

*отношение граждан к действующему праву, к юридическим понятиям и категориям, к юридической практике, к правам, свободам, обязанностям и к другим желаемым правовым явлениям.*

В числе *функций правосознания* можно назвать: познавательную, регулятивную, функцию правового моделирования, оценочную, функцию правового воспитания, прогностическую функцию.

*Оценочная функция правосознания* выражается в установлении сходства (тождества) каких-либо социально-правовых явлений и своих собственных представлений о должной личностной или социальной полезности (ценности) этих явлений.

*Познавательная функция правосознания* выражается в получении и систематизации правовых знаний, соответствующих уровню развития общества и способности человека усваивать и применять эти знания в практической деятельности.

*Регулятивная функция правосознания* — это регламентационно-результативное воздействие правосознания на поведение своих субъектов (носителей правосознания).

## 2. Структура правосознания

Правовое сознание складывается из двух крупных составляющих: правовой идеологии и правовой психологии.

*Правовая идеология* — это система взглядов и представлений, которые в теоретической форме отражают правовые явления общественной жизни. Она представлена:

- *научными идеями* (например, представления о справедливом государственном строе реализуются в идее правового государства);
- *положениями, учениями, теориями*, которые формируются в обществе и позволяют государству и его органам эффективно использовать их в правотворческой и правоприменительной деятельности.

*Правовая психология* — это совокупность чувств, привычек, настроений, традиций, в которых выражается отношение различных социальных групп, коллективов, отдельных индивидов к праву, к системе правовых учреждений, действующих в обществе. Правовая психология является чрезвычайно сложной и насыщенной множеством разносторонних проявлений характеристикой проявлений человеческой жизни. Она складывается из совокупности психологических и правовых явлений. К числу таковых относятся:

- *правовая потребность* — побудительный мотив, источник правовой активности, внутреннее состояние личности, основан-

ное на уверенности в высокой социальной ценности права и необходимости использовать исключительно правовые средства;

- *правовая установка* — это особое психическое состояние predisposedности субъекта права к определенной правовой активности в той или иной правовой ситуации;

- *правовой менталитет* — это устойчивое мировоззрение личности, социальной группы, общества в целом в отношении права;

- *правовой мотив* — это внутреннее побуждение к правомерным действиям, особая психологическая форма осознания людьми тех или иных правомерных потребностей и интересов;

- *ценностно-правовые ориентации* — это совокупность качеств личности (чувство правового долга, ответственности, уважения к праву, солидарность с его требованиями, убежденность в их целесообразности и истинности и др.), определяющих в своем единстве правовую позицию к праву, к его институтам;

- *правовое настроение* — это эмоциональная реакция человека на оценку каких-либо правовых событий или состояния права;

- *правовые чувства* — это довольно длительная и устойчивая форма переживания, имеющая стабильную мотивационную и относительно неизменную реакцию на состояние правовой действительности;

- *правовые эмоции* — это непосредственное переживание жизненного смысла определенной ситуации, обусловленное ее соотношением с потребностями субъекта;

- *правовые навыки* — это закрепленные в ходе жизнедеятельности человека стереотипные приемы законопослушного поведения;

- *правовые привычки* — это закрепленные в обычаях и традициях представления о правомерном и неправомерном, справедливом и несправедливом, о преступлении и наказании, правах и обязанностях;

- *правовая сплоченность* — это высокая степень духовной и социально-психологической организованности и единства, проявляющаяся в правовой сфере жизни, и др.

В данном случае правовая психология — это то, в чем и как проявляются отношения к тем или иным правовым нормам, актам (радость или огорчение, неудовлетворение или равнодушие по поводу того или иного нормативно-правового акта и т.п.).

Характеристика, отражающая отношение людей к праву и его установкам с точки зрения глубины и направленности правовых знаний и переживаний, называется *уровнем правовой психологии*.

*Высокий уровень развития правовой психологии* (общества, социальной группы, населения города, коллектива учреждения) — это уровень дос-

товерного, систематизированного, устойчивого теоретико-практического отражения правовой реальности, характеризующийся максимальным соответствием социально-психологических явлений в них представлениям о подлинном правовом обществе, о развитой правовой психологии группы и, как следствие, правомерным поведением должностных лиц, граждан, всех членов группы, коллектива.

*Низкий уровень развития правовой психологии* свидетельствует о все большем несовпадении ее с высшим, подлинно правовым, о наличии увеличивающихся криминогенных социально-психологических предпосылок, проявляющихся все чаще, шире и глубже в противоправном поведении членов общности.

### 3. Виды правосознания

Правосознание можно классифицировать по нескольким различным основаниям.

По степени общности:

- *массовое* — правосознание нации, народа;
- *групповое* — правосознание социальных групп, формальных и неформальных коллективов;
- *индивидуальное* — правосознание отдельных лиц, чувства и представления о праве отдельных личностей. Проявляется в мотивах поведения, согласованных с правом или отрицающих его.

Массовое и коллективное правосознание выражается через его индивидуальное проявление.

По содержанию правосознание делится на:

- *обыденное* правосознание — это житейские, порой довольно поверхностные представления о праве людей, соприкасающихся с правом в повседневных, семейных, трудовых, общественных и иных сферах жизни; оно основано в значительной степени на чувствах и эмоциях;
- *профессиональное* правосознание основано на специализированных правовых знаниях, используемых в работе профессионалов-юристов, т.е. людей, получивших специальную подготовку для работы в определенной правовой сфере (судьи, прокуроры, следователи, адвокаты, нотариусы и др.).

Под влиянием накопленного опыта и сложившихся условий у юриста-практика формируется устойчивое отношение к тем или иным правовым явлениям, субъектам права. Это качество называется профессиональной стереотипизацией юриста. В негативном аспекте зачастую проявляется в обвинительном уклоне, в презумпции собственной непогрешимости, ориентации на ужесточение наказа-

ний, стереотип секретности и закрытости своей сферы деятельности и т.п.;

- *научное* правосознание складывается на основе широких и глубоких правовых обобщений или теоретического отношения к праву и правовым явлениям (его содержание составляет правовая идеология).

По интенсивности проявления различают:

- *активный уровень правосознания* (целенаправленная, инициативная деятельность субъекта, направленная на соблюдение или несоблюдение требований правовых норм). Проявляется в активном правомерном или активном антисоциальном поведении;

- *обычный уровень правосознания* (такое отношение к праву и правовым явлениям, которое проявляется в повседневной деятельности субъектов и выражается либо в нарушении, либо в нарушении ими норм права (привычное правомерное и привычное противоправное поведение; ситуативное правомерное и ситуативное противоправное поведение);

- *пассивный уровень правосознания* (поведение, для которого характерно сознательное уклонение субъекта от использования той или иной части субъективных права или исполнения юридической обязанности (конформистское правомерное и конформистское противоправное поведение; маргинальное правомерное и маргинальное противоправное поведение).

#### 4. Правовая культура, правовое воспитание и правовая социализация

Если правосознание характеризует отношение к праву с внутренней стороны человеческой деятельности, то выразителем такого отношения вовне выступает правовая культура. Эти категории теснейшим образом связаны между собой.

*Правовая культура* — это обусловленная экономическим, политическим, социальным и духовным уровнем развития общества разновидность общей культуры, представляющая собой меру освоения и использования накопленных человечеством правовых ценностей, передаваемых в порядке преемственности от поколения к поколению.

Необходимыми элементами правовой культуры являются: правосознание; право; правовые отношения; законность и правопорядок; правомерная деятельность субъектов; государственно-правовые институты; юридическая наука; юридические акты и др.

Правовая культура является совокупностью духовных и материальных ценностей, которые характеризуют всю правовую действи-



тельность. Это, прежде всего, уважительное отношение к праву, проявляющееся в правомерном поведении.

В литературе отмечается комплекс факторов, из которых складывается правовая культура. К ним, в частности, относятся:

- культура правового мышления (знание норм права, умение пользоваться правовыми знаниями и применять их на практике);
- культура правового сознания (понимание природы общественно-правовых явлений и осознание необходимости права как регулятора общественных отношений);
- культура правового поведения (осознанное совершение поступков в соответствии с усвоенными правовыми нормами).

В зависимости от степени распространенности (действенности) можно рассматривать правовую культуру общества, групп и коллективов, а также правовую культуру отдельной личности.

*Правовая культура общества* — это обусловленное социальными, духовными, политическими, экономическими особенностями качественное состояние правовой жизни общества, характеризующееся достигнутым уровнем развития всех юридических явлений (правовых актов, юридической деятельности, правосознания и т.д.), а также степенью гарантированности государством и обществом прав и свобод человека и гражданина.

*Правовая субкультура* — это такая разновидность правовой культуры, которая характерна для конкретной устойчивой социальной группы, отличающейся своим отношением к базовым ценностям общественной правовой культуры.

В зависимости от степени осознания личностью позитивности права, полезности его проявлений выделяются уровни правовой культуры: *обыденный, профессиональный и теоретический*.

Социальное назначение правовой культуры выражается в выполняемых ею функциях. К основным из них относятся: ценностная, познавательная, прогностическая, регулятивная, коммуникативная, правосоциализаторская и другие направления ее воздействия на социально-правовую действительность.

Основными направлениями процесса формирования правовой культуры являются:

- формирование навыков и привычек правомерного поведения в форме *правовой агитации* — воздействия на сознание и настроения людей в сторону законопослушности и правомерного поведения;
- *правовая пропаганда* (правовое информирование) — целенаправленный инициированный государством процесс распространения в обществе правовых идей с целью формирования правового

мировоззрения, повышения правовой активности граждан с помощью различных приемов и способов, в том числе средств массовой информации (издание юридической литературы, проведение лекций, бесед и консультаций по правовым вопросам и т.п.);

- *правовое воспитание* — целенаправленная деятельность государственных органов и общественности по формированию у граждан и должностных лиц правосознания и правовой культуры;
- *правовое обучение и образование* — целенаправленный процесс формирования высокого уровня правового сознания граждан, выступающий как результат усвоения систематизированных правовых знаний, умений и навыков, как необходимое условие теоретической и практической деятельности в сфере права (проведение занятий в рамках соответствующих учебных предметов (обществознание, граждановедение, основы государства и права) и курсов (правоведение) в общеобразовательных школах, средних и высших учебных заведениях неюридического профиля, а также изучение права в рамках профессионального юридического образования (юридические вузы, факультеты).

Средствами правового обучения и воспитания являются: печать, основанная на принципах массовости и правдивости; опубликование и пропаганда действующего законодательства; информирование о деятельности органов центральной и местной власти, правоохранительных органов и т.д.

«Народу необходимо и достойно знать законы своей страны это входит в состав правовой жизни. Право говорит на языке сознания и обращается к сознательным существам; оно утверждает и отрицает, оно формирует и требует — для того, чтобы люди знали, что утверждено и что отринуто или осознавали формулированное требование» (И.А. Ильин).

Правовое сознание личности в значительной степени формирует правовая социализация. Она оказывает огромное влияние на становление правовой культуры личности.

***Правовая социализация*** — это усвоение человеком правовых знаний и требований, постепенное овладение необходимыми социально-правовыми навыками с целью формирования и обеспечения правомерного (законопослушного) поведения.

Человек социализируется, т.е. получает знания о полезных общественных установках, на протяжении всей своей жизни. Огромное влияние на процесс правовой социализации оказывает образ жизни конкретного человека.

Нередко бывает так, что под воздействием ряда объективных и субъективных факторов, человек меняет свои позитивно направлен-

ные правовые установки на прямо противоположные. И тогда его отношение к праву начинает выражаться в недооценке им ценности права (*правовой негативизм*), либо в безответственном, легкомысленном отношении к требованиям закона (*правовой инфантилизм*), либо в активном неприятии норм права подчас только в силу их существования (*правовой нигилизм*). Подобные изменения правосознания личности именуются *дефектностью ее правовой социализации*, которая иногда может принять совершенно крайние формы правовое начало сознательно и целенаправленно игнорируется, отрицается по мотивам корысти, жестокости, алчности и пр. В конечном счете это приводит к так называемому *правовому перерождению*.

«Современное состояние отечественного правосознания характеризуется наличием в нем некоего правового вакуума, который необходимо чем-то заполнить. С одной стороны, такой вакуум в сознании людей может быть заполнен духовно-нравственными и религиозными ценностями, а с другой — криминальным, уголовным менталитетом с его глубоко нигилистическим отношением к праву» (*Н.И. Матузов*).

### Некоторые ключевые понятия темы

*Институциональная форма бытия правосознания* — сфера действующего права, существующая в виде документов и проявляющаяся в основном в деятельности юристов-профессионалов.

*Неинституциональная форма бытия правосознания* — такая сфера существования правосознания, которая выражается в виде живого процесса, акта сознания и проявляется в теоретических трудах, художественных произведениях и т.п.

*Гражданственность* — нравственное качество личности, определяющее сознательное и активное выполнение гражданских обязанностей и долга перед государством, обществом, народом; это разумное использование своих гражданских прав, точное соблюдение и уважение законов страны.

*Правовой миф* — такая устойчивая форма правосознания, с помощью которой правовая информация о действующем правопорядке и правоприменении собирается, систематизируется, воспроизводится и закрепляется в целях создания упрощенных, понимаемых и объясняемых представлений о должном положении дел в правовой сфере для последующего сравнения этих представлений с уже имеющимися. Это устойчивое представление о разнообразных явлениях правовой сферы, полученное на основании опыта предшествующих поколений, хранящееся в памяти народа в виде опыта, связанного с самоорганизацией поведения людей, и направленного

на устройство и укрепление существующего правопорядка. Правовые мифы проявляются посредством правовых процедур, ритуалов, церемоний и пр.

*Правовые утопии* — продукт правовой мифологии, который объединяет часть правовых представлений с установкой на достижение не просто несуществующего, вымышленного, но и идеального, совершенного общества и соответствующей ему правовой системы.

*Правовая лояльность* — характеристика правосознания, которая обеспечивает правомерное поведение личности и проявляется по отношению к позитивному праву в готовности к реализации правовых предписаний, к активному использованию имеющихся правовых средств защиты нарушенных субъективных прав, к участию в социальном контроле правовой действительности.

*Правовой менталитет* (социально-правовой подход) — устойчивое мировоззрение личности, социальной группы, общества в целом в отношении права.

*Правовая установка* — особое психическое состояние predisposedности субъекта права к определенной правовой активности в той или иной правовой ситуации; это система потребностей, интересов, взглядов, идеалов, имеющая определенную ориентацию и направленность и являющаяся динамическим элементом правового сознания.

*Ценностная правовая ориентация* — личностное предпочтение правовых идеалов и поступков, личностная направленность на мир правовых ценностей, построение на индивидуальной иерархии, включение их в цели и мотивы деятельности.

*Чувство законности* — особый социально-психологический настрой личности, обеспечивающий в ситуациях, регулируемых правом, выбор исключительно правомерных вариантов поведения, а также готовность следовать правовым предписаниям.

*Правовая просвещенность* — совокупность имеющихся знаний у членов общности о правовой системе общества, роли права и законности в жизни общества, своих правах и обязанностях, способах их реализации и выполнения и др.

*Психологическая культура юриста* — комплекс психологических знаний, включающий в себя психологию личности и деятельности, психологию юридического труда и психологические характеристики отдельных юридических профессий, навыки и приемы использования этих знаний в профессиональных ситуациях в процессе общения.

### Контрольные вопросы

1. Правосознание и иные формы общественного сознания.
2. Основные функции правосознания.
3. Структура и виды правосознания.
4. Основные различия между правовой идеологией и правовой психологией.
5. Особенности национального правосознания.
6. Место и роль правосознания в реализации права и в правотворчестве.
7. Причины и виды деформации правосознания.
8. Особенности правосознания в современном российском обществе.
9. Право, правосознание и правовая культура.
10. Правовая культура и ее элементы.
11. Правовая культура в системе культуры общества.
12. Функции правовой культуры.
13. Роль и значение правовой культуры в России в переходный период.
14. Цели и формы правового воспитания.
15. Правовое воспитание: понятие, формы, методы.
16. Правосознание, правовая культура, правовое воспитание.
17. Правовая социализация.
18. Соотношение правосознания, правовой культуры и правового воспитания.
19. Роль и значение правовой культуры и правового сознания в механизме регулирования правомерного поведения личности.

---

## ТЕМА 22

### Правовое и правомерное поведение

**План:** 1. Свойства и виды правового поведения. 2. Правомерное поведение: понятие, признаки и социальная обусловленность. 3. Механизм формирования правомерного поведения субъектов права. 4. Виды правомерного поведения. 5. Некоторые проблемы формирования правомерного поведения в современных условиях. 6. Пограничные виды правового поведения.

#### 1. Свойства и виды правового поведения

В процессе жизнедеятельности люди сталкиваются с требованиями различных социальных регуляторов и нормативных предписаний. Это и обычаи, и религиозные, политические, этические, моральные, корпоративные и иные нормы, правила поведения. В этом ряду требования норм права выделяются своей всеохватностью, формальной определенностью, государственной защищенностью и некоторыми другими специфическими признаками, ставящими эти нормы в особое положение. Поведение в рамках действия юридических норм принято называть *правовым поведением*, которое рассматривается как урегулированное нормами позитивного права сознательно-волевое социально значимое поведение людей, влекущее юридические последствия.

Правовое поведение может выражаться как в действии, так и в бездействии. *Правовое бездействие* является такой же непосредственно характеристикой (определенной чертой) правового поведения, как и правовое действие. При этом оно, как и действие, может быть правомерным либо неправомерным. Так, поведение субъекта права, которое заключается, главным образом, в осознанном соблюдении запретов, в их нарушении, относится к правомерному бездействию. Неисполнение же возложенных на лицо правовыми предписаниями обязанностей делает такое бездействие неправомерным. Причем бездействие становится правовым (а значит, правомерным либо неправомерным) только в случае его включения в содержание субъективного права либо юридической обязанности, содержащихся в конкретной норме права либо в условиях договора (контракта).

Среди множества видов социального поведения поведение в рамках правового поля выделяется своей поднормативностью. Оно строго урегулировано нормами действующего законодательства и на

этом основании может быть *правомерным* (соответствующим требованиям норм права), *неправомерным* или *противоправным* (нарушающим требования норм права) и *юридически безразличным* (находящимся в рамках правового поля, но никаких правовых последствий не порождающим и поэтому никаким юридическим оценкам не подлежащим).

Правовое поведение обладает рядом характерных признаков:

- *социальной значимостью*, которое вызывает соответствующую положительную либо отрицательную реакцию, рассматривается в качестве социально полезного или социально вредного;
- *сознательно-волевым характером*, которое проявляется в том, что решение принимается субъектом путем соотнесения своего действия с правовыми нормами, социально-правовыми ценностями и юридическими последствиями;
- *подконтрольностью поведения государству*, которое призвано корректировать его в целях поддержания стабильности и гармонии общественных отношений;
- *наличием юридических последствий*, положительных или отрицательных.

Правовое поведение от юридически безразличного отличается рядом признаков, самыми существенными из которых являются следующие:

- четкая нормативная регламентация правового поведения;
- сознательно-волевой характер правовых действий, проявляющийся в постоянном соотнесении их с требованием юридических норм;
- его реальное проявление вовне, т.е. правовое поведение обязательно должно быть выражено в форме действия или бездействия;
- социальная значимость правового поведения, которая выражается в его способности отражаться в общественной практике, а также вызывать соответствующую (положительную либо негативную) реакцию со стороны окружающих;
- юридическая значимость правового поведения, выражающаяся в том, что поведение должно порождать юридические последствия;
- подверженность поведения государственному контролю в целях его коррекции для сохранения порядка и стабильности в обществе;
- гарантированность и стимулирование позитивных проявлений поведения и наказание отрицательных.

Таким образом, правовым поведением является только такое, которое предусматривается правовыми нормами и имеет правовые последствия. В рамках такого поведения находятся два его вида: правомерное и противоправное.

## **2. Правомерное поведение: понятие, признаки и социальная обусловленность**

Правомерное поведение — это законопослушное, сознательное и добровольное поведение людей, соответствующее требованиям норм права. В общей массе всех встречающихся вариантов человеческого поведения правомерное поведение доминирует над неправомерным.

Правомерное поведение является желательным и допустимым, а значит — гарантируемым и охраняемым государством. Любое общество основывается именно на этом, и это положение является гарантией его стабильного и последовательного развития. Вполне понятно, что основной массив всех правовых норм направлен на регулирование именно правомерного поведения.

Основные характеристики правомерного поведения, отличающие его от противоправного:

- социальная полезность и желательность;
- соответствие предписаниям норм права, его целям и принципам;
- добровольность и осознанность осуществления этого варианта поведения, направленность субъекта на реализацию этого варианта;
- убежденность и ответственность личности в своих поступках;
- массовость правомерного поведения;
- гарантированность его государством, обеспечение, охрана и др.

Правомерное поведение имеет внешнее и внутреннее содержание:

- объективная сторона правомерного поведения выражается в действии (или бездействии) лица, соответствующем правовым предписаниям или не противоречащем им;
- субъективной стороной правомерного поведения выступает осознанное психическое отношение субъекта права к своему поведению, которое предопределяет его правомерность.

Правомерное поведение является первейшей основой и гарантией жизнеспособности любого общества. В зависимости от социальной важности различных типов правомерного поведения различна степень общественной и государственной заинтересованности в них и, соответственно, различна степень их государственно-



го стимулирования. Так, некоторые из них государство возводит в ранг юридической обязанности, закрепляя даже в конституции (защита Родины, уплата налогов, охрана окружающей среды), другие представляет в виде субъективного права (например, участие в выборах). Наряду с социально позитивными вариантами поведения в рамках правомерного поведения имеются и такие, к которым общество и государство относятся с явным неодобрением, но в силу их правовой незапрещенности вынуждены мириться (в частности, разводы, забастовки, неявка на избирательные участки во время выборов и пр.).

### **3. Механизм формирования правомерного поведения субъектов права**

Несмотря на высокую социальную полезность и необходимость правомерного поведения, следует признать, что оно так и не стало предметом пристального внимания современной психологической и юридической науки. В юридической литературе позитивным проявлениям правового поведения уделяется крайне мало внимания. В данной сфере основные приоритеты принадлежат изучению юридической практики, связанной с правонарушениями. В отдельных работах делаются попытки исследования феномена правомерности поведения, и прежде всего ее основы и условий<sup>1</sup>.

Так, ответ на вопрос о механизме формирования правомерного поведения совершенно справедливо предлагается искать во взаимодействии специально-юридической, психологической и социальной систем, но при явном доминировании в этом ряду психологической сферы, а именно в потребностях, интересах, мотивах, установках, стереотипах, привычках и иных характеристиках, соответствующих в целом одной из сторон правосознания — правовой психологии.

Правосознание — это сложная психолого-правовая конструкция, которая выражает отношение личности к праву, к правовым установкам. Правосознание «ответственно» за поведение человека в сфере права, за следование субъектов его требованиям или противопоставление своего поведения этим требованиям. Такое противоречие обусловлено диалектическим взаимодействием элементов правосознания, имеющим как положительный, так и отрица-

---

<sup>1</sup> Это исследования В.Н. Кудрявцева, К. Муздыбаева, Р.Т. Жеругова, Е.Ю. Зарубаевой и др. В этом ряду следует отметить работу В.В. Оксамытного (Правомерное поведение личности. Киев, 1985), которая и на сегодняшний день остается первой и по сути единственной крупной юридической монографией, посвященной этой проблеме.

тельный социально-правовой заряд. Конкретный вариант поведения (позитивный или негативный) находится в зависимости от того, какие элементы доминируют в складывающихся условиях и оказывают превалирующее влияние на направленность правосознания. Если позитивные элементы правосознания формируются под воздействием положительных примеров действия права на общественные отношения и основаны на осознанном и активном отношении к праву, то существование негативных элементов правосознания является объективно-субъективной реальностью, обусловленной множеством различных факторов. В их числе: наличие пробельности и противоречий в праве; несоответствие правовых требований социально-экономическим условиям; степень внутренней лояльности субъекта к требованиям конкретных норм права; степень вовлеченности личности в социальные процессы, ее функциональной ответственности, правовой информированности и др.

Правомерное поведение (как и противоправное) зависит в первую очередь от *правовой установки личности* и ее *правовой ценностной ориентации*. Именно они формируют различные стереотипы поведения, прагматические или альтруистические.

На процесс формирования установки правомерного поведения значительное влияние оказывает *уже существующая модель, выраженная в норме права*. Все существование такой нормы призвано предопределить моральный выбор субъекта в пользу социально одобряемого поведения. Этой же задаче служат разнообразные *правовые средства* и *система правовых принципов*. Ведь, как отмечается в литературе, «для того, чтобы юридический механизм сработал, субъекты должны осознать свое особое социально-правовое положение (свои юридические права и обязанности), воспринять информационно-властное воздействие юридических норм и в соответствии с этим построить свое волевое поведение. Другими словами, правовые предписания, прежде чем воплотиться в конкретном фактическом правомерном поведении, должны пройти «через головы», т.е. через сознание и волю людей. На выбор того или иного варианта разрешения правовой ситуации может оказать влияние также установка «социального вовлечения», когда коллективные действия, «захватывая» субъекта, активизируют его индивидуально негативные (участие в погромах, хулиганских проявлениях) или позитивные установки (бросок в атаку во время боя).

По мнению исследователей, влияние норм права на мотивационные механизмы формирования правомерного поведения в сознании людей реализуется в процессе актуализации в требованиях этих норм жизненных целей индивидов, в соотносимости предла-

гаемой нормативной модели их обыденным стереотипам и т.д. В созвучности вводимого нормами права стандарта жизненным устремлениям и интересам личности, а также в ее уверенности в том, что государство способно обеспечить исполнение этого стандарта всеми субъектами права и поддержать людей, следующих его требованиям путем создания соответствующих механизмов его охраны и защиты.

Таким образом, правомерное поведение является сложной комплексной категорией, поэтому его объем и качество напрямую зависят от ряда объективных и субъективных факторов:

- от степени устранения несоответствий между производством и присвоением материальных благ;
- от уровня общей, политической и правовой культуры граждан и должностных лиц;
- от степени совпадения правовых требований с нравственными воззрениями и моральными ценностями передовых общественных классов, групп и слоев населения;
- от степени понимания государством интересов широких слоев населения, полного и своевременного их отражения в политике;
- от степени совершенства законодательства, устранения пробелов в праве и чрезмерной зарегулированности, расширения сферы диспозитивного регулирования общественных отношений;
- от степени созвучности интересов личности и цели законодателя, если психологическая установка адресатов норм и его мировоззрение близки к официально выраженным в законе позициям государства, к его практической деятельности по проведению установленных правил в жизнь и др. (В.В. Лазарев).

На качестве правомерного поведения отрицательно сказывается рассогласованность потребностей, интересов, установок, убеждений и знаний адресатов права.

#### 4. Виды правомерного поведения

Правомерное поведение в зависимости от различных критериев подразделяется на множество видов. Подобными основаниями могут выступать, например, особенности субъектов права, степень позитивности в отношении к праву, степень добровольности осуществления правомерности поступков, характер их мотивации, уровень отражения в праве поведения субъекта и др. В зависимости от особенностей и направленности правовых установок и мотивов различается законопослушное, правопослушное и правоисполнительское поведение. При этом о *законопослушности* можно говорить тогда, когда потребно-

сти, желания и интересы индивида, возможно, и не совпадают с общепринятыми требованиями, но все же подчиняется закону (зачастую из-за боязни осуждения со стороны общества). *Правопослушность* личности в значительной степени основана не на его собственных убеждениях, а на его согласии с доминирующими в социуме моделями поведения в силу конформности самой личности. *Правоисполнительское* поведение характерно для личности, согласной с общественными целями и средствами их достижения.

Имеются и иные классификации. Однако самым распространенным подходом является разделение правомерного поведения по критериям его мотивации на:

- *обычное* правомерное поведение, которое не связано с превышением обычных повседневных затрат; это каждодневная служба, бытовая жизнь человека, соответствующая правовым предписаниям;
- *пассивное* правомерное поведение, которое проявляется в тех случаях, когда граждане намеренно не используют приблизительно равные права и свободы; в этом случае урон или ущерб наносится, прежде всего, самому гражданину;
- *активное* правомерное поведение — это целенаправленная, инициативная, законная деятельность граждан, должностных лиц, связанная с дополнительными затратами времени, энергии, материальных средств;
- *конформистское* поведение, которое соответствует принятому в социальной группе (общности) стилю; это — пассивное соблюдение личностью норм права, приспособление, подчинение своего поведения мнению и действиям окружающих («так поступают другие»); конформистское поведение характерно для личности, не имеющей достаточно твердых правовых установок во многом зависит от ситуативно складывающихся внешних условий, под которые субъект просто подстраивается;
- *маргинальное* поведение (от лат. *margo* — край, граница), которое проявляется как внешне правомерное поведение людей, внутренне несогласных с требованиями норм права. Этот вариант характерен для неустроенной в социальном и духовном плане личности, которая в связи с этим проявляет неудовлетворенность, апатию или агрессивность. Отсюда и название — пограничное или находящееся на грани. Маргинальное поведение зачастую является предпосылкой к правонарушающему.

От совершения антиобщественных поступков людей с маргинальной линией поведения может удерживать страх перед наказани-

ем, стремление к достижению каких-либо субъективных выгод от правомерности поведения («сейчас нарушать невыгодно»), боязнь осуждения со стороны ближайшего окружения, просто обыкновенное нежелание в данный момент совершать какие-либо активные действия. Вместе с тем, подобный субъект в любое время может проигнорировать социальные и правовые запреты для реализации своих личностных устремлений и достижения субъективных целей. Он всегда открыт любым провокациям факторов неправомерности как способу решения проблем и использованию малейших лазеек в нормативно-правовом регулировании. Особенно широко маргинальность поведения встречается во времена социально-политических катаклизмов, экономических неурядиц, неустроенности и неопределенности вообще.

Маргинальность поведения может быть обусловлена как собственной социальной деформацией личности, так и внешними обстоятельствами со стороны государства и общества. В частности, нестабильная в социально-экономическом плане обстановка может влиять на стиль поведения людей, порождая в их душах растерянность и неуверенность в завтрашнем дне. Потеря при этом каких-либо устойчивых морально-этических начал напрямую гарантирует маргинальность поведения.

## **5. Некоторые проблемы формирования правомерного поведения в современных условиях**

Особую значимость и ценность правомерность человеческих поступков приобретает во времена социальных перемен и потрясений. Сложные процессы становления новых социальных отношений, законодательно еще не оформившихся и потому находящихся в условиях правового вакуума, создают все условия для того, чтобы противоправность приняла повсеместный характер. Массовость вполне осознанного неправомерного поведения может иметь место в условиях аномии, т.е. особого нравственно-психологического состояния индивидуального и общественного сознания, которое обусловлено кризисом общества, характеризуется разложением системы ценностей, противоречием между провозглашенными целями и невозможностью их реализации, выражается в отчуждении человека от общества, в апатии, всеобщей разочарованности, в массовом распространении отрицательной девиантности. К этому следует добавить неизбежную маргинализацию населения. Все это создает идеальные условия для стремительного расширения сферы делинквентной (криминальной) субкультуры.

В настоящее время, когда действует принцип «разрешено все, что прямо не запрещено законом», свобода поведения людей расширилась необычайно. Казалось бы, государство, будучи заинтересованным в прочном правопорядке и законности, должно выделять каждый случай правомерности, максимально возможно информировать о нем общественность и прежде всего молодое поколение, всесторонне показывать его значимость и привлекательность. Однако, напротив, сейчас оно, идя на поводу у рыночной стихии, совершенно забывает о своей идеологической миссии. В результате значительный объем материалов СМИ и художественной литературы прямо либо косвенно побуждает к антиобщественным поступкам, а правонарушаемость (и более того — преступность) при этом представляется как неизбежное и обыденное явление. Книжные полки магазинов буквально завалены вполне серьезными рекомендациями по совершению уголовно ненаказуемых противоправных деяний или сложнодоказуемых преступлений, доходчивыми объяснениями, как избежать ответственности в том или ином случае, как «уйти» из-под «супермокрой» статьи в более легкую, какой довод привести в оправдание совершенному правонарушению и др.

Крайне мало внимания позитивным проявлениям правового поведения уделяется и в юридической литературе. Здесь основные приоритеты принадлежат изучению юридической практики, связанной исключительно с правонарушениями. Наиболее ярко эта особенность заметна в учебной литературе, где в изданиях по теории государства и права правомерному поведению посвящено в лучшем случае две-три страницы декларативных положений, а специально-отраслевые учебники (даже в соответствующих разделах) о нем вовсе не вспоминают. Справедливости ради можно было бы отметить определенное внимание, уделяемое правомерному поведению в рамках исследовательских проектов по юридической психологии. Однако в подавляющем большинстве случаев подобные исследования, по каким-то причинам слабо интегрируясь в собственно правовые и, прежде всего, в общетеоретические, так и остаются только в рамках психологии. Между тем востребованность комплексных психолого-правовых исследований данной сферы и немедленное воплощение их в рамках государственной программы правового просвещения и воспитания диктуется реалиями современного развития нашего общества.

Таким образом, правомерное поведение, являясь доминирующим вариантом поведения субъектов права, имеет чрезвычайно широкий диапазон проявления: от полезного и всячески поощряемого государством до индифферентного с точки зрения права и даже балансирующего на грани безусловно порицаемого и наказуемого. Тем не

менее, государство должно быть заинтересовано в реализации всего спектра правомерности, даже в самых мизерных ее проявлениях. Для этого необходимо создание прочных юридических основ правомерного поведения, т.е. комплекса мер, направленных на создание таких условий существования человека, при котором учитывались бы его потребности и интересы и одновременно защищались права и интересы других людей. Задача науки — дать теоретическое обоснование роли и значимости правомерного поведения для формирования соответствующей идеологической платформы государства в целях воспитания инициативной законопослушной личности — главного действующего лица развитого гражданского общества.

## 6. Пограничные виды правового поведения

Кроме правомерного и правонарушающего поведения имеется еще один вариант поведения, не относящийся ни к одному из упомянутых. Это — *злоупотребление правом*.

Данный вид правового поведения, будучи социально вредным и неодобряемым, в большинстве случаев никоим образом не нарушает правовых норм. О.Э. Лейст по этому поводу отмечает: «Сам термин «злоупотребление правом» противоречив, поскольку содержит взаимоисключающие понятия: в рамках права не может быть злоупотребления, а злоупотребление противоречит праву». Поэтому, несмотря на то, что ни общество, ни государство совершенно не заинтересованы в злоупотреблении правом, они, в силу существования взаимодействующих и корреспондирующих субъективных прав и обязанностей, вынуждены мириться с наличием этого явления. Но не бесконечно, так как злоупотребление правом не является правонарушением только до тех пор, пока неудобства или вред от него не приобретают состояния общественной опасности. В этих случаях государство идет на прямое запрещение и пресечение подобного поведения. Например, уголовной ответственности подлежат: злоупотребление полномочиями лицом, выполняющим управленческие функции в коммерческой или иной организации (ст. 201 УК РФ); злоупотребление полномочиями частными нотариусами и аудиторами (ст. 202 УК РФ); превышение полномочий служащими частных охранных или детективных служб (ст. 203 УК РФ); злоупотребление должностными полномочиями (ст. 285 УК РФ) и др.

В гражданско-правовых отношениях также могут возникать подобные случаи. В частности, это использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, злоупотребление доминирующим положением на рынке (ч. 1 ст. 10 ГК РФ); злоупотребление правом собственника,

когда земельный участок не используется по назначению или его использование с нарушением законодательства (ст. 284, 285 ГК РФ); ненадлежащее использование земельного участка арендатором или другим лицом (ст. 287 ГК РФ); использование собственником жилого помещения не по назначению, систематическое нарушение прав и интересов соседей либо бесхозяйственное обращение с жильем (ст. 293 ГК РФ) и др. Кроме того, в ст. 10 ГК РФ установлен прямой запрет на действия граждан и юридических лиц, «осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотребление правом в иных формах».

Следовательно, злоупотребление правом — пограничный вариант поведения, так как оно относится к правомерному до тех пор, пока государство формально не закрепляет его в качестве противоправного.

В юридической литературе предлагается отличать правонарушение и от *правовой ошибки*, которая определяется как отклонение от правовых предписаний, но без направленного умысла. Ошибка вытекает из неправильного применения права, толкования правовых норм, обусловленного неточностью законодательных формулировок, коллизией правовых норм, отсутствием механизма реализации того или иного нормативного акта, низким профессиональным уровнем, а зачастую пренебрежительным отношением к требованиям норм права и др.

### Некоторые ключевые понятия темы

*Субъект правомерного поведения* — лицо, обладающее правосубъектностью, чьи поступки соответствуют правовым предписаниям или не противоречат им.

*Объективно-правомерное поведение* — такое поведение субъекта в рамках действия правовых норм, когда личность соблюдает их требования при достижении собственных целей в силу внутреннего убеждения.

*Ситуационно-правомерное поведение* — поведение личности, соответствующее требованиям правовых норм в конкретной жизненной ситуации, но при котором внутреннее убеждение в необходимости такого поведения отсутствует.

*Правовая активность лица* — развитая способность субъектов правового общения воспринимать право, взаимодействовать друг с другом на его основе для достижения тех или иных правомерных целей это деятельность, связанная с инициативой, добросовестностью, дополнительными затратами времени, энергии и т.п.



*Юридические основы правомерного поведения* — комплекс мер, направленных на создание таких условий существования человека, при котором учитывались бы его потребности и интересы и одновременно защищались права и интересы других людей.

*Привычное правопослушное поведение* как устойчивая особенность личности — такой вариант поведения, при котором требования норм права соблюдаются лицом не из страха наказания и даже не из чувства солидарности с правом, а по настоятельной нравственной потребности совершать только правомерные действия — жить достойно; такое поведение личности на основе правосолидарных установок является высшим уровнем правовой социализации.

*Законопослушное поведение* — ответственное правомерное поведение субъектов права, основанное на их осознанном и добровольном подчинении требованиям юридических норм при том, что интересы и цели индивидов не вполне совпадают, а зачастую даже расходятся с требованиями правовых норм, но, тем не менее, человек им подчиняется.

*Злоупотребление правом* (правовыми средствами) — использование управомоченным лицом своего права во вред другим лицам либо превращение субъективного права одного лица в непреодолимое препятствие для иных управомоченных субъектов.

### Контрольные вопросы

1. Основные формы поведения, регулируемого правом.
2. Роль и значение правовой культуры и правового сознания в механизме регулирования правового поведения.
3. Правомерное поведение: понятие, мотивы и виды.
4. Природа правомерного поведения.
5. Маргинальное и конформистское поведение.
6. Мотивы правомерности в поведении людей.
7. Значение правомерного поведения.
8. Злоупотребление правом.

---

# ТЕМА 23

## Правонарушение

**План:** 1. Понятие и признаки правонарушения. 2. Юридический состав правонарушения. 3. Виды правонарушений. 4. Причины и условия совершения правонарушений.

### 1. Понятие и признаки правонарушения

Нормы права всегда нацелены на обеспечение правопорядка в обществе. Поэтому когда люди отступают от их требований, игнорируют их, действуют вопреки нормам права, это приводит к нарушению порядка в обществе. Такие действия именуется противоправными.

Таким образом, антиподом правомерного поведения является поведение противоправное — **правонарушение**, которое можно определить как *общественно-опасное, противоправное, виновное деяние человека, наносящее вред личности, собственности, государству или обществу в целом и влекущее применение мер юридической ответственности*.

Принято выделять социальную и юридическую сущность правонарушений. При этом *социальные свойства правонарушений* заключаются не только в том, что они наносят непосредственный ущерб жизни, собственности, порядку управления или несут угрозу такого ущерба. Правонарушения, особенно преступления, широко распространяясь, влияют на моральную обстановку в обществе. Они порождают у подавляющего большинства населения чувство страха перед все более распространяющейся преступностью, атмосферу обреченности, бесполезности и бессмысленности правомерного поведения и в целом негативно влияют на социально-правовую активность граждан.

*Правовая сущность правонарушения* заключается в его формально-юридических признаках — общественной опасности, противоправности, наказуемости и виновности.

Прежде всего, следует сказать, что правонарушения обладают *общественно опасным характером*, т.е. наносят вред или создают опасность такого вреда.

Характер и степень общественной опасности — это главные сущностные характеристики всякого правонарушения. Они выражаются в ценности объекта противоправного посягательства, в содержании и интенсивности противоправных действий, в особенностях обстановки, времени и способа их совершения, в конкретных проявлениях вины правонарушителя, его личностных особенностях, в мотивации правонарушения. И если *характер общественной опас-*

*ности* — это качественная характеристика правонарушения, отражающая способ, место, время и обстановку его совершения, то *степень общественной опасности* является его количественной характеристикой, определяемой совокупностью конкретных обстоятельств совершения правонарушения, а также факторов, смягчающих и отягчающих ответственность, и особенностями личности виновного.

Правонарушения выражаются в причинении или возможности причинения вредных последствий (материальные и формальные составы). При этом, например, уголовно-правовые отношения ответственности почти всегда подразумевают наличие вредных последствий, для возложения административных и дисциплинарных взысканий порой достаточно лишь констатировать нарушение требования какой-либо определенной нормы, т.е. установить противоправность деяния.

*Противоправность* является следующим признаком правонарушения. Если общественная опасность (вредность) является внутренним признаком правонарушения, то противоправность — его внешняя сторона, подчеркивающая противный праву характер. Данное свойство заключается в том, что те или иные поступки людей только тогда могут рассматриваться как противоправные, когда они закреплены в соответствующем законодательном акте в виде конкретного состава правонарушения.

Правонарушение — это *поведение*, а не образ мыслей. Правонарушение, как и всякое поведение, выражается только в действии или бездействии. Мысли, суждения, какими бы они ни были абсурдными или зловещими, пока не выразились в материальной форме (в правонарушении), не наказуемы.

Правонарушение — это *виновное деяние*. По общему правилу, если в деянии человека отсутствует вина, то оно считается правонарушением не может, даже если внешне оно и противоречит существующему порядку (например, убийство в состоянии необходимой обороны). Поэтому главным всегда является вопрос о вине: стремился ли человек именно к такому результату? Вместе с тем, данное правило не абсолютно, так как в отдельных отраслях права существует институт так называемой безвиновной ответственности.

## 2. Юридический состав правонарушения

**Состав правонарушения** — это *обязательная совокупность объективных и субъективных признаков (элементов), необходимых и достаточных для признания данного деяния правонарушением.*

Правонарушением будет только такое деяние (даже если оно и противоправно, и общественно опасно, и виновно), которое содер-

жит в себе четыре обязательных элемента: объект, объективная сторона, субъект, субъективная сторона.

**Объект правонарушения** — это те общественные отношения, регулируемые и охраняемые правом, которым правонарушением нанесен действительный или возможный ущерб; это те блага, ценности общества и отдельной личности (жизнь, здоровье, материальное благополучие людей, общественный порядок и др.), на которые посягает нарушитель. Одним словом, это те явления окружающего мира, на которые направлено противоправное деяние. Например, объектами административных правонарушений являются государственный или общественный порядок, права и свободы граждан, установленный порядок управления; дисциплинарные проступки объектом имеют государственную и служебную дисциплину и т.д.

Обычно говорят о следующих видах объектов правонарушений: *общий* (вся совокупность общественных отношений, охраняемых правом); *родовой* (группа однородных общественных отношений, на которые посягает правонарушитель, например, в трудовом праве — дисциплина труда, в уголовном праве — отношения собственности и др.); *непосредственный объект* (конкретные жизненные блага, интересы личности, ее честь и достоинство). Таким образом, любое правонарушение одновременно посягает на все объекты сразу.

**Объективная сторона правонарушения** — это внешняя характеристика правонарушения; совокупность обязательных элементов противоправного поведения (деяние в форме действия или бездействия, общественно опасные последствия, причинная связь между деянием и последствиями) и факультативных элементов (время, место, орудие, способ, обстановка совершения правонарушения).

Объективная сторона правонарушения — это внешнее проявление противоправного деяния, которое выражается в действии либо в бездействии, т.е. в активном или пассивном поведении лица.

*Действие* — наиболее распространенная форма юридически значимых деяний, в данном случае запрещенных законом (нарушение правил торговли, хулиганство, разбой и др.).

*Бездействие* в определенных указанных законом случаях признается правонарушением.

Зачастую одни и те же обязанности могут быть нарушены как действием, так и бездействием (например, халатность должностного лица в случаях технических аварий, техногенных катастроф; непринятие землепользователями мер по борьбе с сорняками; неисполнение судебного решения; неоказание медицинской помощи больному врачом; небрежное хранение огнестрельного оружия; неоказание помощи капитаном корабля судну, терпящему бедствие и т.д.).

*Вред*, причиненный деянием, — это неблагоприятные последствия, наступающие в результате правонарушения: имущественный (утрата имущества, упущенная выгода) или неимущественный (оскорбление, клевета — ущерб чести и достоинству); личного характера (лишение жизни, ущерб здоровью); организационного характера (лишение возможности осуществления своего права, нарушение нормальной работы учреждения).

*Причинная связь*, необходимый элемент объективной стороны правонарушения, выступает как некая объективная связь между вредным деянием и наступившими последствиями, при которой противоправное деяние предшествует во времени последствию и является главной и непосредственной причиной, неизбежно вызывающей данное последствие.

Следующим элементом состава правонарушения является *субъект правонарушения* (праводеспособное и деликтоспособное лицо, совершившее противоправное деяние) — правонарушитель.

Современным непреложным правилом является положение о том, что правонарушения совершаются только людьми. Однако истории известны случаи, когда субъектом правонарушения признавались животные и даже неодушевленные предметы. Так, царь Ксеркс в свое время, чтобы перевести армию из Азии в Европу, приказал построить мост через Гелеспонт (пролив Дарданелы), но разыгравшийся шторм быстро этот мост уничтожил. Тогда царь приказал заковать море в цепи и высечь его плетьюми... В средневековой Европе в некоторых странах считалось, что животные могут совершать преступления, поэтому их судили по всем правилам юридической процедуры: велось следствие, повестками или приглашениями они приглашались в суд, обвинение и защита произносили речи, суд выносил приговор, который приводился в действие. Многочисленные судебные процессы проводились против свиней, быков, наносящих увечья людям, против кошек и котов, которых судили и казнили вместе со своими хозяевами — «чародеями и колдунами». При этом крик животного во время пытки рассматривался как признание вины. В 1457 г. во Франции свинья и шесть ее поросят были преданы суду по обвинению в предумышленном убийстве некоего Ж. Мартена. Вынесенный по делу приговор гласил: «учинить смертную казнь через повешение за задние ноги на кривом дереве». Приговор был исполнен. Истории известны также процессы против насекомых (саранчи и различных гусениц), уничтожающих сельскохозяйственный урожай. Например, в Тироле в 1519 г. крестьяне выступили с иском против кротов. Последний судебный процесс против мышей и крыс во Франции состоялся в

1710 г. В России особой юридико-процессуальной формы рассмотрения деяний животных в подавляющем большинстве случаев не было. Известен случай наказания угличского колокола за призыв к бунту. Колокол был высечен кнутом и отправлен в ссылку в г. Тобольск «пешим порядком», из которой был возвращен только несколько лет назад.

По действующему законодательству, субъектами правонарушения являются физические и юридические лица.

*Деликтоспособность* — это признаваемая законодателем способность лица нести юридическую ответственность за свое противоправное поведение. Деликтоспособность физического лица складывается из психических особенностей субъекта и его возраста. Административная деликтоспособность наступает при достижении на момент совершения правонарушения возраста 16 лет. Этот же возраст для привлечения к ответственности установлен и в уголовном праве, но по некоторым составам преступлений ответственность наступает с 14 лет (убийство, умышленное причинение средней тяжести и тяжкого вреда здоровью, похищение человека, изнасилование, насильственные действия сексуального характера, кража, грабеж, разбой, вымогательство, неправомерное завладение транспортным средством без цели хищения, умышленное уничтожение или повреждение имущества, терроризм и заведомо ложное сообщение об акте терроризма, захват заложника, хулиганство при отягчающих обстоятельствах, вандализм и др.). Особое положение несовершеннолетних правонарушителей (от 14 до 18 лет) заключается в том, что к ним не применяются отдельные виды наказаний (взысканий), но основная масса норм об ответственности за совершение правонарушений распространяется на них в полном объеме.

Наряду с возрастом одним из основных условий деликтоспособности является *вменяемость*, т.е. способность лица отдавать себе отчет в своих действиях и руководить ими в момент совершения правонарушения. Поэтому не являются субъектами правонарушения психически больные лица либо лица, совершившие правонарушение в болезненном состоянии психики.

Кроме общего понятия субъекта правонарушения существует понятие *специального субъекта* (например, особыми субъектами административной ответственности являются военнослужащие, особенно проходящие службу по призыву, в уголовном праве — должностные лица, несовершеннолетние и т.п.).

В отечественном гражданском и административном праве наряду с физическим лицом в качестве субъекта деликта может выступать юридическое лицо. В российском уголовном праве ответственность юридических лиц не предусмотрена.

*Субъективная сторона правонарушения* — это психическое отношение лица к совершенному правонарушению, выражающееся в вине и формах ее проявлений (умысел или неосторожность), а также в особенностях мотивов и целей.

*Вина*, отражая степень искаженности ценностных ориентаций личности, интенсивность и ее направленность, характеризует отношение правонарушителя к наступившим (или возможным) общественно опасным последствиям деяния. По общему правилу, вина может выступать в форме умысла (прямого и косвенного) и неосторожности (самонадеянности и небрежности).

*Прямой умысел* имеет место в случаях, когда лицо осознавало всю противоправность своего деяния (бездействия), предвидело возможность или неизбежность и желало наступления общественно опасных последствий; *косвенный* — лицо осознавало всю противоправность и общественную опасность своего деяния (бездействия), предвидело и сознательно допускало наступление таких последствий или относилось к ним безразлично.

*Небрежность* имеет место в случаях, когда лицо не отдавало себе отчета в противоправности своего деяния, не предвидело его общественно опасных последствий, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должно и могло было их предвидеть; *самонадеянность* (в уголовном праве — легкомыслие), когда лицо осознавало противоправность своего деяния, предвидело его вред и опасный результат, но легкомысленно рассчитывало его предотвратить (например, случай превышения скорости водителем на скользкой дороге, а также почти все случаи нанесения вреда при неосторожном обращении с огнестрельным оружием).

В гражданском праве кроме таких форм вины, как умысел и неосторожность, имеются неосторожность в грубой и легкой формах, а также смешанная форма вины и понятие совместного причинения вреда.

С виной как обстоятельством, характеризующим правонарушение, тесно связаны его *мотивы* и *цели*. Во многих отраслевых институтах ответственности их установление и оценка также обязательны.

### 3. Виды правонарушений

В зависимости от различных критериев существуют соответствующие классификации правонарушений.

Так, правонарушения можно разделять:

- по сферам общественных отношений, в которых они совершаются (правонарушения, совершаемые в экономической, политической, социально-бытовой и других сферах);

- по видам юридической деятельности (правонарушения в правотворческой и правоприменительной деятельности);
- по формам вины (умышленные и неосторожные правонарушения);
- по отраслям народного хозяйства (совершаемые в промышленности, на транспорте, в сельском хозяйстве);
- по отраслям права (уголовные, административные, дисциплинарные, гражданско-правовые и др.).

Самой распространенной классификацией правонарушений является их разделение по тяжести, т.е. по характеру и степени их *общественной опасности*. Исходя из этой классификации, все правонарушения делятся на *проступки* и *преступления*.

Общественную опасность определяют по следующим критериям:

- значимость регулируемого правом общественного отношения, ставшего объектом противоправного посягательства (жизнь, здоровье, честь, достоинство, безопасность общества, личности, государства);
- размер причиненного ущерба — если он значителен, то деяние признается, как правило, преступлением, если нет — проступком;
- способ, место и время совершения противоправного деяния (например, неисполнение приказа в мирное время и в условиях боевой обстановки; самовольная отлучка продолжительностью до двух суток квалифицируется как дисциплинарный проступок, а до 10 суток — уже как преступление);
- личность правонарушителя (неснятая или непогашенная судимость; совершение проступка в состоянии алкогольного или наркотического опьянения).

**Преступления** — это наиболее опасные для общества деяния, прямо предусмотренные уголовным законом или, говоря точнее, виновно совершенные общественно опасные деяния, запрещенные Уголовным кодексом под угрозой наказания (ч. 1 ст. 14 УК РФ). Закон также говорит о том, что не является преступлением действие (бездействие), хотя формально и попадающее под признаки какого-либо деяния, предусмотренного Уголовным кодексом РФ, но в силу малозначительности не представляющее общественной опасности.

В настоящее время в Уголовном кодексе РФ проводится разделение преступлений на четыре категории в зависимости от тяжести совершенного деяния и формы вины:

- преступления небольшой тяжести — умышленные и неосторожные деяния, наказываемые лишением свободы сроком до двух лет;
- преступления средней тяжести — умышленные деяния, наказываемые лишением свободы сроком до пяти лет, и неосторожные деяния, наказываемые лишением свободы на срок не более двух лет;



- тяжкие преступления — умышленные деяния, наказываемые лишением свободы сроком до 10 лет;
- особо тяжкие преступления — умышленные деяния, наказываемые лишением свободы сроком свыше 10 лет или более строгим наказанием.

*Проступки* чрезвычайно разнообразны и зависят от сферы общественных отношений, в которых они совершаются. Принято говорить о конституционных и гражданско-правовых деликтах, дисциплинарных проступках, административных, налоговых, таможенных, экологических и других правонарушениях.

*Конституционный деликт* — это противоправное, виновное деяние (действие или бездействие) органа публичной власти или должностного лица такого органа, которое причиняет либо создает опасность причинения вреда общественным отношениям в сфере осуществления публичной власти и за которое нормами конституционного права Российской Федерации предусмотрена правовая ответственность.

Проблема конституционно-правовых деликтов, несмотря на их социально-политическую значимость, мало исследована. Зачастую в конституционно-правовых актах не содержится конкретных составов таких нарушений, а имеются отсылки к нормам иных отраслевых актов (в частности, ст. 3 Конституции РФ устанавливает запрет на присвоение власти в Российской Федерации, а детальная формулировка и конкретные санкции за это деяние содержатся в ст. 278 УК РФ, запрещающей действия, направленные на насильственный захват или насильственное удержание власти в нарушение Конституции РФ).

В рамках конституционно-правовых отношений субъектами правонарушений могут быть только органы публичной власти и их должностные лица. К таким специальным субъектам относятся: Президент РФ, Правительство РФ, федеральные министры, депутаты Государственной Думы РФ, члены Совета Федерации, руководители высших органов исполнительной власти субъектов РФ, исполнительные органы власти субъектов РФ, депутаты законодательных органов государственной власти субъектов РФ, органы местного самоуправления или должностные лица муниципальных образований, политические партии, Генеральный прокурор РФ, Председатель Центрального банка РФ, Председатель, заместители Председателя и аудиторы Счетной палаты РФ.

К конституционным правонарушениям можно отнести ненадлежащее поведение субъектов (органов публичной власти и их должностных лиц), которое может проявляться в неприменении Конституции, ее недолжном применении, ее прямом нарушении, а

также в издании неправомερных актов, несвоевременном приведении изданных ранее актов в соответствие с действующим законодательством, в принятии решений, противоречащих закону, в злоупотреблении правом в виде издания заведомо неконституционного акта, в неисполнении судебного решения и др. Учитывая, что конституционно-правовая сфера — это сфера политических отношений, которая во многом предопределяется моральными понятиями, в качестве оснований можно рассматривать и нарушение определенных этических норм, отдельные из которых имеют прямое нормативное закрепление. Так, общим требованием, предъявляемым к государственным служащим при исполнении ими должностных (служебных) обязанностей, является соблюдение норм служебной и профессиональной этики; депутат не вправе употреблять в своем выступлении или запросе грубые, оскорбительные выражения, наносящие ущерб чести и достоинству граждан, призывать к незаконным действиям, допускать необоснованные обвинения в чей-либо адрес и т.п.

*Административное правонарушение* — это противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое Кодексом об административных правонарушениях или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность (ст. 2.1 КоАП РФ). Административная ответственность наступает, если правонарушение по своему характеру не влечет уголовной ответственности.

Законодательство об административных правонарушениях направлено на охрану труда и здоровья населения, собственности, окружающей среды, на борьбу с нарушениями в области промышленности, дорожного хозяйства, транспорта и связи, жилищно-коммунального хозяйства и благоустройства, торговли и т.д.

Административные правонарушения — это нарушения общеобязательных требований гражданами, должностными лицами независимо от их служебного положения и служебной подчиненности. Особенностью административных правонарушений является совершение их не только в сфере административно-правовых отношений, но и в других областях права (конституционного, финансового, гражданского, трудового и т.д.).

Согласно ч. 1 ст. 3.2 КоАП РФ к административным наказаниям относятся: предупреждение, административный штраф, возмездное изъятие орудия совершения или предмета административного правонарушения, лишение специального права, административный арест, административное выдворение за пределы Российской Феде-

рации иностранного гражданина или лица без гражданства, дисквалификация. При этом, учитывая четкое разделение субъектов административного правонарушения по российскому Кодексу об административных правонарушениях, оговаривается, что в отношении юридического лица могут применяться первые четыре вида наказаний (ч. 2. ст. 3.2 КоАП РФ).

Административное взыскание налагается компетентными органами, виды которых указаны в соответствующих разделах КоАП РФ.

*Дисциплинарные проступки* — это деяния, нарушающие порядок отношений по службе; это нарушение трудовой, учебной, служебной, военной дисциплины.

Дисциплина труда тесно связана с технологической и производственной дисциплиной. И если за обеспечение последней несет ответственность работодатель, то работник отвечает за нарушение трудовой дисциплины, понимаемой как надлежащее поведение работника, соответствующее предписаниям законодательства о труде, условиям трудового договора и основанным на них распоряжениям работодателя. В сфере государственной службы — это служебная или исполнительская дисциплина.

Составы дисциплинарных проступков рассеяны по различным отраслевым актам о дисциплине труда отдельных категорий работников. В общем виде обязанности работника закреплены в положениях ст. 21 Трудового кодекса РФ. К таковым, независимо от профессиональной принадлежности работников, относятся: добросовестное исполнение работником своих трудовых обязанностей, возложенных на него трудовым договором; соблюдение правил внутреннего трудового распорядка организации и трудовой дисциплины; выполнение установленных норм труда; соблюдение требований по охране труда и обеспечению безопасности труда; бережное отношение к имуществу работодателя и других работников. Трудовые обязанности работника закреплены также в условиях трудового договора.

Что касается собственно нарушений трудовой дисциплины, то Трудовой кодекс РФ закрепляет лишь некоторые из таких составов (неоднократное неисполнение работником без уважительных причин трудовых обязанностей в период действия уже примененного в отношении него дисциплинарного взыскания; прогул; появление на работе в состоянии алкогольного, наркотического или иного токсического опьянения; разглашение охраняемой законом тайны, ставшей известной работнику в связи с исполнением им трудовых обязанностей; совершение по месту работы хищения чужого имущества, растраты, умышленного его уничтожения или повреждения; совершение аморального поступка лицом, выполняющим воспитательные

функции; нарушение работником требований по охране труда, повлекшее тяжкие последствия или заведомое создание их реальной угрозы. В качестве примера иных составов дисциплинарных проступков, закрепляемых в специальных отраслевых актах о дисциплине труда, можно привести Положение о дисциплине работников железнодорожного транспорта, устанавливающее дисциплинарное взыскание в виде увольнения за создание угрозы безопасности движения поездов, маневровой работы, жизни и здоровью людей или нарушение сохранности грузов, багажа и др. (п. 18 Положения).

*Гражданско-правовые деликты* — это нарушения норм права в сфере имущественных и личных неимущественных отношений (например, неисполнение обязательств по договорам, посягательство на честь, достоинство и др.).

Гражданско-правовые деликты — это случаи посягательства на правовое положение участников гражданского оборота, право собственности и другие вещные права. Субъектами гражданско-правовых нарушений могут быть как физические, так и юридические лица.

Особенностью противоправного действия в отношениях гражданско-правовой ответственности является то, что таковым считается действие, которое прямо запрещено законом, противоречит закону либо договору, либо вытекает из «обычая делового оборота» или «обычно предъявляемых требований» (ст. 309 ГК РФ). Различают гражданские деликты *договорные* (нарушение обязательства стороной гражданско-правового договора) и *внедоговорные* (несоблюдение либо неисполнение требований гражданско-правовых норм). От гражданско-правового деликта (правонарушения) следует отличать: невинное причинение вреда (ст. 454 ГК РФ), действие непреодолимой силы (ст. 96 ГК РФ), нарушение имущественных прав вследствие правомерных действий, например, спасания имущества (ст. 472 ГК РФ).

На практике выделяются также *налоговые, таможенные, финансовые, экологические, процессуальные и иные правонарушения*. Законодательство о многих из них находится пока еще на этапе оформления, но некоторые уже имеют специальное нормативное оформление.

#### 4. Причины и условия совершения правонарушений

Поиск первопричин правонарушений ведется уже с глубокой древности, а конкретные причины простираются от внутренних и внешних закономерностей конкретного человека до «пятен на солнце» (влияние электромагнитных колебаний на самочувствие и поведение человека). Во все времена шел горячий спор: чего более в человеке — биологического или социального? И в настоящее время одной из цен-

тральных проблем изучения причин правонарушений является проблема соотношения их социальных и биологических корней.

Следует различать *причины правонарушений* (стремление лица удовлетворить (проявить) свои интересы (потребности) противоправным способом), *условия правонарушения* (природные, социальные или технические факторы, напрямую правонарушений не порождающие, но способствующие их совершению; негативные обстоятельства, оказывающие непосредственное влияние на причины правонарушений, формирующие эти причины) и *поводы правонарушений* (отрицательные обстоятельства ситуативного характера, являющиеся побудительным стимулом для действия причины правонарушения).

Криминологи выделяют так называемые группы риска в зависимости от особенностей воспитания и личностных предпосылок к правонарушениям. К негативным условиям жизни и воспитания могут быть отнесены: антиобщественное поведение, нервно-психические заболевания родителей, алкоголизм, низкий семейный культурный уровень, отсутствие постоянного места жительства, унижение достоинства подростка дома, в школе или на работе, безнаказанность случаев асоциального поведения и др. Негативные особенности личности и поведения: прежняя судимость, завышенная самооценка, негативное отношение к общественным нравственным ценностям, безразличное отношение к людям, и к самым близким в том числе, привычка к насилию как средству решения конфликтных ситуаций, пьянство, употребление наркотиков, азартные игры и др. Однако не каждый человек, показатели которого могут быть близки или соответствовать отмеченным, совершает правонарушения. Вероятность правонарушения тем выше, чем сильнее мотивация к нему, чем сильнее ущемлены жизненные интересы индивида, чем менее законных возможностей для достижения целей, чем более искажена система ценностных ориентиров.

Криминологами выстраивается причинная цепочка, образующая механизм конкретного правонарушения. Это: искаженное формирование личности, деформация потребностей субъекта, его волевой сферы, снижение самоконтроля, неблагоприятные изменения системы ценностных ориентаций. При наличии всех этих факторов для правонарушения достаточно возникнуть соответствующей внешней ситуации.

Следует различать причины правонарушений в целом и причины конкретного правонарушения. Имея в основе один и тот же комплекс социальных и личностных компонентов внешнего и внутреннего порядка, конкретное правонарушение в значительной степени носит ситуативный характер. В целом совершение правонару-

шений в нашей стране могут обуславливать следующие (наиболее общие) факторы:

- низкий материальный уровень жизни населения;
- значительная полярность доходов отдельных слоев населения;
- катастрофические размеры детской безнадзорности;
- различные виды отклоняющегося поведения (алкоголизм, наркомания);
- разрушение всей системы государственной поддержки инвалидов, которые, оставшись один на один со своим увечьем, являются неплохим материалом для преступного бизнеса ( Попрошайничество, перевозка наркотиков и др.);
- низкий уровень общей и правовой культуры, в значительной степени вызванный разрушением практически всей системы правовой пропаганды и правового воспитания, созданной за советский период развития страны, идеологический вакуум;
- общий кризис морали;
- несовершенство законодательства, проявляющееся также в отсутствии реальной нормативной базы и мер по контролю за легализацией преступных доходов, по отмыванию «грязных» денег и т.п.;
- недостаточно эффективная работа правоохранительных органов, в том числе медлительности заключения международных актов по оказанию взаимопомощи в борьбе с преступностью;
- ослабление социального контроля и др.

Знание причин правонарушений имеет не только академическое (теоретическое), но и большое практическое значение, так как позволяет успешно бороться с ними и вести активную работу по их профилактике (предупреждению).

### Некоторые ключевые понятия темы

*Сущность правонарушения* (социальная и юридическая) — главная, внутренне присущая правонарушению характеристика, которая позволяет выделять его среди иных актов правового поведения, указывает на его родовые свойства и признаки.

*Правонарушающее (неправомерное) действие* — акт активного общественно опасного, противоправного и виновного поведения деликтоспособного лица.

*Правонарушающее (неправомерное) бездействие* — акт пассивного общественно опасного, противоправного и виновного поведения деликтоспособного лица, заключающийся в несовершении возложенной на него юридической обязанности.

*Неправомерные действия* (правонарушения) — такие поступки субъектов права, которые не согласуются с требованиями правовых

предписаний. Виды неправомерных действий: по степени общественной опасности (преступления, проступки); по субъекту (действия индивидов, организаций); по объекту (против общественного и государственного строя, собственности, управления, личности и т.д.); по отраслям права (уголовные, административные, гражданские, трудовые и др.); по форме вины (умышленные, неосторожные); по мотиву (хулиганские, корыстные и др.).

*Неправомерное бездействие* — поведение субъекта права, которое заключается в неисполнении возложенной на него правовыми предписаниями обязанности.

*Свобода воли* (свобода выбора) — способность человека выбирать варианты поведения, предвидеть и оценивать последствия своих действий на основе познания объективной стороны действительности с учетом требований морали и права.

*Рефлекторная активность* — не признаваемая правонарушением нецензурная брань в болезненном бреде или социально опасная активность душевнобольного, являющегося невменяемым, и пр.

*Волевой момент вины* — способность и возможность человека произвольно регулировать свое поведение (руководить им) на основе сознательного отношения к окружающей обстановке при совершении противоправного деяния.

*Интеллектуальный момент вины* — способность субъекта преступления осознавать общественно опасный характер совершаемого деяния (действия или бездействия) и предвидеть наступление общественно опасных последствий.

*Смешанная форма вины* проявляется тогда, когда убытки наступают в результате виновного поведения не только должника, но и кредитора; когда невозможно точно разграничить виновность должника и кредитора и др.

*Совместное причинение вреда* связано со случаями, когда убытки вызваны противоправными действиями двух или более лиц; совместные причинители вреда несут солидарную ответственность перед кредитором и т.п.

*Мотив* — внутренняя направленность, побуждение лица, смысл совершения им какого-то действия.

*Цель правонарушения* — мысленная модель будущего результата, к достижению которого стремится лицо при совершении конкретного правонарушения.

*Классическая школа уголовного права* (Ч. Беккариа, А. Фейербах и др.) — оформившееся в XVIII—XIX вв. и являющееся основой современной уголовно-правовой доктрины направление, базирующееся на непреходящих принципах: нет преступления без указания

о том в законе; соразмерности наказания тяжести преступления; равенства суда и наказаний для всех; презумпции невиновности.

*Социологическая школа уголовного права* (Ф. Лист, А. Принс, Ж. Ван Гамель) — одно из основных направлений в науке уголовного права, возникшее в конце XIX — начале XX в., в качестве ведущих факторов преступности рассматривающее результат взаимодействия трех групп факторов: индивидуальных (данные и психические свойства личности, возраст, пол, семейное положение), физических (географические, климатические и почвенные условия, времена года) и социальных (принадлежность к той или иной социальной группе, род занятий, условия жизни).

*Антропологическая школа уголовного права* (1870-е гг., Ч. Ломброзо) — направление в науке уголовного права, основывающееся на сугубо биологической природе преступности, на том, что некоторые люди рождаются преступниками и не могут быть исправлены, поэтому их следует выявлять по определенным внешним признакам и подвергать необходимым мерам безопасности.

*Генетическая теория преступности* — концепция, рассматривающая в качестве одной из причин преступности хромосомные нарушения у человека, которые ведут к психопатизации и, как следствие, криминализируют личность.

*Теория «опасного состояния»* — концепция причин преступности, основанная на доказывании психологической (или социально обусловленной) предрасположенности (повышенной склонности) части людей к совершению преступлений, вследствие этого лица, находящиеся в «опасном состоянии» (профессиональные и «неисправимые» преступники), должны подвергаться превентивному заключению с целью изоляции от общества.

*Меры безопасности* — в уголовном праве многих зарубежных стран это одна из мер уголовно-правового воздействия, введенная в практику под влиянием социологической школы уголовного права, которая призвана не наказать (воздать или утратить), а устранить «опасное состояние» лица, совершившего либо могущего совершить общественно опасное деяние.

*Теория стигмы* — криминологическая концепция, согласно которой ни одно действие не преступно само по себе: оно является таковым в силу закона, а человек становится преступником первоначально потому, что его поведение признано криминальным в результате стигматизации (т.е. навязывания государством лицу, совершившему общественно опасное деяние, статуса («клейма») преступника), осуществленной системой уголовной юстиции.

*Предупреждение правонарушений* — осуществление комплекса мер воспитательного, организационного, правового, социально-



экономического и другого характера, направленных на исключение правовых криминогенных аномалий в общественной жизни.

### **Контрольные вопросы**

1. Правонарушение: понятие, признаки и виды.
2. Социальные и правовые аспекты правонарушения.
3. Юридический состав правонарушения.
4. Юридический и фактический составы правонарушения.
5. Обязательные и факультативные элементы состава правонарушения.
6. Деликтоспособность: ее понятие, требования и проявления.
7. Понятие и формы вины.
8. Различия косвенного и прямого умысла.
9. Небрежность и самонадеянность.
10. Виды правонарушений, основания классификации.
11. Невиновное причинение вреда.
12. Казус.
13. Причины и условия противоправного поведения.
14. Причины правонарушений и система государственных и негосударственных мер борьбы с ними.

---

# ТЕМА 24

## Юридическая ответственность

*«Юридическая ответственность — важнейший институт любой правовой системы, один из существенных признаков права, необходимый элемент его действия»*

*Н.В. Витрук.*

**План:** 1. Понятие, признаки и основания юридической ответственности. 2. Отраслевые институты юридической ответственности. 3. Цели юридической ответственности, ее функции и принципы. 4. Основания освобождения от юридической ответственности и обстоятельства, ее исключающие. 5. Соотношение юридической ответственности и иных мер государственного принуждения.

### 1. Понятие, признаки и основания юридической ответственности

Среди всего имеющегося в обществе разнообразия правил поведения общеобязательными являются юридические нормы, и за их нарушение лицо подвергается ответственности со стороны государства, общества. Ответственность за нарушение правовых норм является юридической ответственностью.

Сравнительно недавно в отечественной правовой науке господствовало единственное понимание юридической ответственности как неблагоприятных последствий, а точнее — наказания за нарушение требований юридических норм. В рамках широко развернувшейся в начале 1960-х годов дискуссии был поднят вопрос о существовании наряду с карательной ответственностью ответственности «воспитывающей», удерживающей от совершения правонарушения. Поэтому в последнее время в науке вырабатывается видение юридической ответственности в двух аспектах:

- *позитивная (перспективная) юридическая ответственность* как ответственность человека за выполнение им своих обязанностей, осознанная и активная правомерная деятельность субъектов;
- *ретроспективная ответственность* — это традиционное понимание ответственности как последствия совершенного правонарушения.

Итак, в традиционном (ретроспективном) понимании *юридическая ответственность* — это реальное или возможное применение предусмотренных санкцией юридической нормы меры государственного

*принуждения за совершенное правонарушение, связанное с претерпеванием виновным соответствующих лишений личного (организационно-физического) или имущественного характера.*

Юридическая ответственность как особый правовой институт обладает определенными специфическими чертами, которые проявляются:

- в специфике основания ее применения, а именно — при наличии *виновного, общественно опасного и противоправного деяния*, доказанного в установленном процессуальном порядке на основе соблюдения принципов законности, неотвратимости и индивидуализации;
- в *свободе выбора* (свободе воли) как основополагающем условии привлечения к юридической ответственности лица за совершение противоправного деяния. Это условие заключается в изначально имеющейся возможности у субъекта выбора между правомерным и противоправным вариантом разрешения возникшей правовой ситуации;
- в наступлении юридической ответственности только за совершение *общественно опасных (общественно вредных) деяний*.

Следует отметить, что общественная опасность правонарушителя необязательно соответствует общественной опасности совершенного правонарушения. Тяжкое преступление может быть следствием неблагоприятного стечения обстоятельств, а малозначительные преступления необязательно совершаются так называемыми случайными преступниками;

- в *государственном и общественном осуждении и порицании деяния и лица*, виновного в его совершении. Первоочередная и непосредственная задача ответственности заключается в осуждении виновного субъекта и причинении ему ограничений, лишений, страданий соразмерно вредности конкретного правонарушения;

- в наличии *неблагоприятных последствий*, под которыми понимается любое принудительное исполнение обязанности как опосредованное государством принуждение или исполнение обязанности под принуждением.

Негативные последствия при этом могут быть личного характера (лишение свободы, исправительные работы, обязанность принести публичные извинения, выговор, предупреждение, общественное порицание) и имущественного характера (конфискация, штраф, неустойка, материальная ответственность);

- в *неразрывной связи с государственным принуждением*, которая проявляется в том, что юридическая ответственность устанавливается

ливается государством и является способом воздействия на лицо, виновное в совершение противоправного деяния;

- в особом *процедурно-процессуальном порядке* ее возложения и осуществления.

Имеется также ряд других отличий по целям реализации, предмету функционирования и т.д.

Принято говорить о юридических, фактических и процессуальных основаниях юридической ответственности. Такими основаниями выступают наличие конкретной нормы права либо условия договора, устанавливающих специальные обязанности и санкции за их нарушение, факт правонарушения либо объективно-противоправного деяния и соответствующий индивидуально-правовой акт компетентного органа, в котором предусматривается мера юридической ответственности, определенная в соответствии с учетом обстоятельств дела.

## 2. Отраслевые институты юридической ответственности

Юридическая ответственность характеризуется видовым разнообразием. Так, в зависимости от тех или иных критериев она может быть следующих видов:

- *по субъектам возложения юридической ответственности*: ответственность, возлагаемая органами государственной власти; возлагаемая судебными и иными юрисдикционными органами; возлагаемая административными органами;

- *по видам правовых последствий (санкций)*: штрафная (карательная), возникающая в связи с совершением противоправного деяния, и праввосстановительная, призванная восстановить нарушенные права, принудить к исполнению невыполненной обязанности;

- *по основаниям возникновения*: договорная и деликтная в гражданском праве;

- *по характеру содержания санкций* — связанная с лишением свободы, в виде штрафа и др.

Существуют и иные классификации юридической ответственности по видам в зависимости от тех или иных оснований. Самой распространенной из них является деление по критерию предмета правового регулирования — по отраслям права.

Каждая из основных отраслей права имеет свой институт ответственности. Самостоятельность конкретного вида юридической ответственности определяется наличием специфических основ ее наступления, особенностями санкций и порядка ее реализации. Следовательно, ответить на вопрос о самостоятельности того или иного

вида юридической ответственности можно на основе анализа законодательства (Н.М. Колосова).

Существование института *конституционной ответственности* обусловлено ее особыми целями, в числе которых называются: обеспечение верховенства и прямого действия конституции, охрана действующей конституции, восстановление конституционного правопорядка и законности, справедливость возмездия. Рассматривая конституционную ответственность как надотраслевую, Н.В. Витрук выделяет два ее вида: восстановительную (защитную) и карательную (репрессивную). Восстановительная конституционная ответственность доминирует над карательной и отличается по преимуществу безвиновным характером наступления.

Несмотря на то, что конституционное законодательство не всегда детально регламентирует отношения в той или иной области общественных отношений, Конституция РФ закрепляет некоторые прямые запреты. Например, в ч. 4 ст. 3 говорится о преследовании по закону захвата власти или присвоения властных полномочий. Однако, по общему правилу, нормы конституционной ответственности не имеют собственных санкций, а отсылают к другим отраслям права, которые конкретизируют ее положения и четко закрепляют вид и меру ответственности. Наиболее детально этот вопрос проработан применительно к нарушениям в сфере избирательного права. Диапазон санкций (правовых последствий нарушения норм конституционно-правового законодательства) необычайно широк. Это отмена или приостановление деятельности правовых актов государственных органов или их отдельных положений, отмена (признание недействительным) результатов выборов или итогов референдума, собранных подписей избирателей в поддержку кандидата, списка кандидатов в случае грубого или неоднократного нарушения установленных запретов; досрочное прекращение деятельности различных государственных органов и должностных лиц, общественных объединений; отказ в государственной регистрации (общественной организации, кандидата) и др.

В конституционно-правовых отношениях возможно яркое проявление элементов политической ответственности, так как нередко ее наступление связывается с неверной работой, неверным курсом политики или иными негативными действиями субъектов конституционного права (государственных и общественных органов). Это ответственность властных структур перед обществом за реализацию переданных народом полномочий, ответственность государства за обеспечение прав и свобод человека и гражданина, за неисполнение (ненадлежащее исполнение) субъектами конституционной от-

ветственности своих обязанностей и за злоупотребление своими правами (ропуск Государственной Думы РФ в случае троекратного отклонения ею кандидатуры Председателя Правительства РФ, предложенной Президентом РФ; отзыв депутата законодательного (представительного) органа государственной власти субъекта РФ избирателями; отрешение от должности высшего должностного лица органа исполнительной власти субъекта РФ в случае непринятия им мер по отмене признанного судом неконституционным или незаконным нормативного акта этого лица и др.).

Таким образом, к числу особенностей мер конституционно-правовой ответственности можно отнести:

- преимущественно отсылочный характер санкций;
- четко выраженный политический характер по основаниям применения и по кругу субъектов;
- специфику субъективного основания, которым может быть не только вина, но и осознанное субъектом представление о возможных отрицательных конституционно-правовых последствиях риска собственных правомерных действий;
- применение в некоторых случаях мер конституционной ответственности в силу объективного вменения и ее коллективный характер (при отставке правительства, например, не учитывается степень виновности конкретных его членов);
- применение ответственности широким кругом специально уполномоченных на то субъектов;
- ее применение органами и должностными лицами в отношении неподчиненных и неподотчетных им субъектов;
- специфику применения конституционно-правовых санкций (оно не влечет судимости или иного состояния наказанности).

**Уголовная ответственность** представляет собой правоотношение, возникающее между государством в лице строго определенных органов и физическим лицом, в действиях которого имеются признаки состава преступления, предусмотренного Особенной частью Уголовного кодекса РФ, выражающееся в применении к виновному в строго установленном процессуальном порядке мер государственного принуждения. Таким образом, это самый строгий вид из отраслевых институтов ответственности.

Ее особенности заключаются также в том, что она носит публично-правовой характер, применяется только в судебном порядке и исключительно в процессе реализации строгих процедурных правил (в соответствии с положениями УПК РФ), прекращается после отбытия осужденным назначенного ему наказания и после снятия или погашения судимости.

Уголовный кодекс РФ в ст. 44 закрепляет следующие виды основных и дополнительных наказаний: штраф; лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью; лишение специального звания, классного чина или государственных наград; обязательные работы; исправительные работы; ограничение по военной службе; конфискация имущества; ограничение свободы; арест; содержание в дисциплинарной воинской части; лишение свободы на определенный срок; пожизненное лишение свободы и смертная казнь.

Уголовная ответственность не ограничивается одним лишь вынесением наказательного решения по тому или иному конкретному делу, да и сама негативная оценка противоправного поступка — не одномоментный процесс, а, как правило, длительный и развивающийся. Суд, руководствуясь обстоятельствами дела и особенностями личности виновного, может вынести обвинительный приговор, но наказание применить условно (ст. 73 УК РФ) либо отсрочить исполнение наказания. В отношении несовершеннолетних преступников и лиц, страдающих психическими заболеваниями, законодательством предусмотрено применение иных, нежели наказание, форм уголовной ответственности: принудительные меры воспитательного воздействия (ст. 90 УК РФ) и меры медицинского характера (ст. 97—104 УК РФ) соответственно.

*Административная ответственность* наступает за совершение административного проступка (правонарушения, отличающегося от уголовных преступлений меньшей степенью общественной опасности). Это нарушение правил поведения в общественных местах, правил торговли, дорожного движения, противопожарных правил, санитарных норм, правил по охране труда и технике безопасности и др.

Как и уголовная, административная ответственность носит публичный характер. Однако меры административной ответственности более мягкие (предупреждение, штраф, исправительные работы сроком до двух месяцев), они не влекут судимости. Субъектом административной ответственности, в отличие от уголовно-правовой, может быть и юридическое лицо (ст. 2.10 КоАП РФ). Для административных правонарушений наиболее типичны формальные составы, в то время как для преступлений — материальные составы, т.е. необходимо обязательное наступление вредных (общественно опасных) последствий. Процесс применения мер административного наказания более оперативен по сравнению с уголовно-процессуальным порядком.

К органам, уполномоченным рассматривать дела об административных правонарушениях и выносить решения по ним, относится широкий круг специальных органов и должностных лиц (более 60

инстанций). Административное наказание может быть наложено не позднее двух месяцев со дня совершения административного правонарушения, при даче постановления о наказании (например, нарушение паспортного режима, правил пожарной безопасности) — не позднее двух месяцев со дня его обнаружения.

Дела об административных правонарушениях должны рассматриваться в 15-дневный срок со дня получения компетентным органом (должностным лицом) соответствующих материалов. Предусмотрены сроки давности исполнения постановлений об административных наказаниях. Так, не подлежит исполнению постановление о наложении административного наказания, если оно не было обращено к исполнению в течение трех месяцев со дня вынесения.

**Ответственность в рамках трудового права** является комплексным институтом. Она подразделяется на два самостоятельных вида — дисциплинарную и материальную ответственность. В свою очередь эти виды ответственности складываются из достаточно сложных подсистем.

*Дисциплинарная ответственность* — это ответственность работника за виновное нарушение трудовой или служебной дисциплины, т.е. за совершение дисциплинарного проступка.

Отличием дисциплинарной ответственности от иных видов юридической ответственности является то, что реализуется она в порядке подчиненности: начальник налагает на подчиненного дисциплинарное взыскание, руководствуясь положениями соответствующего нормативно-правового акта.

Законодательством установлен порядок привлечения к дисциплинарной ответственности различных категорий нарушителей соответствующих правовых норм. Например, привлечение к дисциплинарной ответственности рабочих и служащих по правилам внутреннего трудового распорядка регламентируется Трудовым кодексом РФ, типовыми правилами внутреннего распорядка и другими специальными нормативными правовыми актами. Привлечение к дисциплинарной ответственности работников, на которых распространяются специальные требования (работники железнодорожного, морского и речного транспорта, гражданской авиации, связи, работники органов внутренних дел, военнослужащие и др.), происходит в соответствии со специальными дисциплинарными уставами.

Трудовое законодательство закрепляет следующие виды общих дисциплинарных взысканий: замечание, выговор, увольнение (ст. 192 Трудового кодекса РФ). Иные дисциплинарные взыскания (лишение специального права, понижение в воинском или специальном звании, служебное несоответствие и др.) устанавливаются и



в других специализированных актах и действуют в отношении отдельных категорий рабочих и служащих (например, Положение о дисциплине работников железнодорожного транспорта РФ, Дисциплинарный устав военизированных горноспасательных подразделений в транспортном строительстве, дисциплинарные уставы органов внутренних дел и вооруженных сил и др.).

По общему правилу, дисциплинарное взыскание применяется не позднее одного месяца со дня обнаружения проступка и оформляется, как правило, приказом. Дисциплинарное взыскание может быть обжаловано в государственные инспекции труда, в комиссии по трудовым спорам или в суд.

Правоотношения дисциплинарной ответственности прекращаются с истечением срока взыскания. Считается не подвергавшимся дисциплинарному взысканию работник, на которого в течение года со дня применения дисциплинарного взыскания не налагалось нового взыскания. Вместе с тем, дисциплинарное взыскание может быть снято по истечении года, если подвергнутый дисциплинарному взысканию не совершил нового проступка и проявил себя как добросовестный работник (ст. 194 Трудового кодекса РФ). Дисциплинарное взыскание может быть снято с работника также по его просьбе либо по мотивированному ходатайству иных уполномоченных лиц.

В трудовом праве самостоятельным видом ответственности, наряду с дисциплинарной, является *материальная ответственность*: ответственность работодателя перед работником (ст. 234—237 Трудового кодекса РФ) и ответственность работника за ущерб, причиненный работодателю (ст. 20, 238—250 Трудового кодекса РФ). Нормы о материальной ответственности содержатся также в иных специальных узкоотраслевых законодательных актах<sup>1</sup>.

Материальную ответственность в трудовом праве нельзя смешивать с имущественной ответственностью в гражданском праве.

Обязательные условия наступления и применения этого вида материальной ответственности *работника перед работодателем* следующие:

- субъектом ответственности может быть только лицо, связанное с предприятием, учреждением трудовыми отношениями (до-

---

<sup>1</sup> Например, в Федеральных законах: от 7 июля 2003 г. «О связи» // СЗ РФ. 2003. № 28. Ст. 2895; от 23 ноября 1995 г. «Об экологической экспертизе» // СЗ РФ. 1995. № 48. Ст. 4556; от 15 июля 1995 г. «О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений» // СЗ РФ. 1995. № 29. Ст. 2759; от 8 января 1998 г. «О наркотических средствах и психотропных веществах» // СЗ РФ. 1998. № 2. Ст. 219 и др.

говором), в то время как иные лица несут ответственность по гражданскому праву;

- ответственность наступает лишь за прямой ущерб (неполученные доходы, т.е. несостоявшийся доход предприятия, не взыскиваются, как в гражданском праве);
- ущерб причинен противоправным виновным поведением субъекта, т.е. в результате сознательного невыполнения требований соответствующих правил, инструкций и т.п.;
- размер материальной ответственности работника ограничивается его среднемесячным заработком.

Материальная ответственность может быть ограниченной (в пределах среднемесячного заработка работника и трех месячных окладов руководителя) и полной. Ущерб возмещается независимо от привлечения работника к уголовной, административной, дисциплинарной ответственности за действие (бездействие), которым причинен ущерб предприятию, учреждению, организации (ст. 248 Трудового кодекса РФ). Полная материальная ответственность может быть индивидуальной и коллективной (бригадной).

**Гражданско-правовая ответственность** — одна из форм принудительного воздействия на нарушителя гражданских прав и обязанностей (нарушение имущественных и личных неимущественных прав граждан и организаций), связанная с применением к нему гражданско-правовых санкций, влекущих невыгодные имущественные последствия с целью восстановления имущественного положения потерпевшего. Она может быть:

- *договорной* (ответственность, наступающая для участников какого-либо гражданского договора в случае его неисполнения или несоблюдения — ст. 309—406 ГК РФ);
- *внедоговорной* (наступает при причинении вреда жизни, здоровью или имуществу гражданина или имуществу организации в случае совершения противоправного посягательства в отношении них либо несчастного случая — ст. 1084—1094 ГК РФ);
- *субсидиарной* (дополнительная ответственность лиц, наряду с должником отвечающих перед кредитором за ненадлежащее исполнение обязательства в случаях, предусмотренных законом или договором).

Кроме того, гражданско-правовая ответственность может быть возложена на третьих лиц (ст. 313, 403 ГК РФ).

Гражданско-правовая ответственность носит компенсационный характер (неустойка, пеня, штраф, аннулирование сделки, публичные извинения и опровержение клеветнических сведений; возмещение упущенной выгоды, обращение в доход государства и т.д.).

Она накладывается судом, в том числе арбитражным, а также в административном порядке.

В последнее время все настойчивее заявляют о себе ранее мало известные виды юридической ответственности: *налоговая, финансовая, таможенная, экологическая* и др. Большинство из этих видов находится еще в стадии становления.

### 3. Цели юридической ответственности, ее функции и принципы

Задачи и цели реализации юридической ответственности и наказания претерпевали изменения по ходу исторического развития общества и государства. Они прошли долгий и порой противоречивый путь становления, соответствующий всем перипетиям эволюции отечественного права: от игнорирования человека, его личности, достоинства, прав и свобод до признания последних высшей ценностью, соблюдение и защита которых есть важнейшая обязанность государства. При этом эволюция целей юридической ответственности (наказания) происходила по восходящей: кровная месть, собственно возмездие и финансовые выгоды власти; возмездие за содеянное и устранение преступников; исправление правонарушителей и общее предупреждение правонарушений; исправление и перевоспитание правонарушителей, частная и общая превенция правонарушений.

В настоящий момент практически все исследователи сходятся на том, что целями юридической ответственности являются охрана правопорядка, предупреждение правонарушений и воспитание граждан в духе уважения к праву.

Цели юридической ответственности конкретизируются в ее *функциях* — основных направлениях правового воздействия норм юридической ответственности на общественные отношения, через которые достигаются ее цели и проявляется назначение. К числу таких функций относятся:

- *репрессивно-карательная* (наказание виновного лица за совершенное правонарушение, воздаяние ему за содеянное);
- *предупредительно-воспитательная* (такое воздействие на правонарушителя, а также на иных лиц, на все общество в целом, которое может оказать оптимальное влияние на выбор правопослушного варианта поведения либо предупредить о невыгодности и наказуемости противоправного);
- *правовосстановительная* (характерна в основном для реализации института имущественной ответственности и заключается в компенсации причиненного правонарушителем материального или

морального ущерба, восстановлении нарушенного права субъектом права);

- *сигнализационная* (свидетельствует об эффективности либо неэффективности применяемых за те или иные виды правонарушений мер ответственности, а также о необходимости поиска иных путей и мер борьбы с нарушениями в данной сфере общественных отношений).

*Принципы юридической ответственности* — это основополагающие идеи, выражающие сущность, природу и назначение института правовой ответственности и проявляющиеся во всех ее субинститутах.

В числе непосредственных основополагающих идей этого сложного правового института можно назвать законность, неотвратимость и индивидуализацию.

Принцип *законности* юридической ответственности — это важнейшее требование установления оснований и осуществления вида и мер юридической ответственности за конкретные правонарушения только в соответствии с законом, а также с не противоречащими ему условиями договора (в частном праве).

Законность выражается в точном и неукоснительном исполнении требований закона при реализации всех отраслевых видов юридической ответственности, что проявляется:

- в обоснованности основания и применения мер ответственности;
- в обеспечении права на защиту, равенства и состязательности процесса;
- в установлении и осуществлении строгого порядка и формы расследования и разбирательства дел о правонарушениях;
- в реализации правоотношений ответственности только за деяния, которые предусмотрены законом;
- в назначении только таких наказаний и иных мер юридической ответственности, которые прямо предусмотрены законом, и т.п.

Принцип *неотвратимости* юридической ответственности — требование публичности (гласности) каждого факта правонарушения, оперативного применения мер ответственности за совершенное правонарушение, постоянной и успешной борьбы с латентностью правонарушений.

Неотвратимость — это неизбежность, неминуемость наступления ответственности за совершение того или иного правонарушения:

- каждое правонарушение неизбежно влечет ответственность виновного;
- меры ответственности применяются быстро и оперативно;
- ни один невиновный не должен быть привлечен к ответственности и др.

Но понимать следует так: не просто и не столько наказание, сколько непереносимое реагирование со стороны компетентных государственных органов. Правонарушения должны получить публичную огласку, подвергнуться осуждению со стороны общества.

*Индивидуализация* юридической ответственности и наказания — один из важнейших принципов юридической ответственности, который заключается в требовании соизмерения тяжести правонарушения и соответствующих мер ответственности (наказания) на основе строгого учета характера и степени общественной опасности совершенного правонарушения, личности виновного, обстоятельств, предусмотренных законом в качестве смягчающих или отягчающих ответственность.

Таким образом, индивидуализация юридической ответственности обеспечивает принятие справедливого решения в отношении виновного. Принцип индивидуализации требует:

- соразмерности суровости выносимого наказания тяжести совершенного правонарушения;
- избрания различных средств правового воздействия в пределах установленных законом санкций в зависимости от степени общественной опасности личности виновного и обстоятельств, смягчающих или отягчающих ответственность;
- целесообразности данного вида наказания либо вовсе неприменения наказания, если цели юридической ответственности могут быть достигнуты иным путем, и т.д.

Взаимосвязь и взаимообусловленность принципов законности, неотвратимости и индивидуализации юридической ответственности, магистральный характер их требований проявляются во всякий момент существования данного института: от возникновения до фактической реализации компетентным органом меры государственного порицания. И, как было отмечено, если принцип неотвратимости юридической ответственности гарантирует равенство всех граждан перед законом, то принцип индивидуализации в достаточной степени позволяет обеспечить надлежащую защиту прав и интересов каждого.

#### **4. Основания освобождения от юридической ответственности и обстоятельства, ее исключающие**

На практике нередко встречаются деяния, которые по внешним признакам подпадают под квалификацию правонарушающих (на основании наличия вредных последствий), но в силу своей общественной полезности, либо «безвиновности», либо «безсубъектности» таковыми не признаются. Когда право сталкивается с такими слу-

чаями, речь идет об *обстоятельствах, исключающих юридическую ответственность*.

Различные отраслевые институты ответственности закрепляют следующие обстоятельства подобного рода: эксцесс исполнителя, за который другие соучастники уголовной ответственности не подлежат (ст. 36 УК РФ); казус (невиновное причинение вреда); лицо предвидело возможности наступления общественно опасных последствий, но не в состоянии было их предотвратить в силу несоответствия своих психофизиологических качеств требованиям экстремальных условий или нервно-психическим перегрузкам (ч. 2 ст. 28 УК РФ); болезненное состояние лица в момент совершения правонарушения (подп. 2 п. 1 ст. 111 НК РФ); необходимая оборона — защита от посягательства на личность и права обороняющегося или других лиц (ст. 37 УК РФ, ст. 1066 ГК РФ); крайняя необходимость как причинение вреда третьей стороне, вследствие достижения общественно полезной цели (ст. 39 УК РФ, ст. 1067 ГК РФ); причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление (ст. 38 УК РФ); непреодолимая сила (землетрясение, наводнение) и иные чрезвычайные обстоятельства — в гражданском и налоговом праве (подп. 1 п. 1 ст. 111 НК РФ); обоснованный риск, связанный с достижением общественно полезной цели (ст. 41 УК); неисполнение заведомо незаконного приказа или распоряжения (ч. 2 ст. 42 УК РФ) и др.

Встречаются также случаи, когда деяние, хотя и признается противоправным, но в силу определенных условий к реализации юридической ответственности не приводит (малозначительность, социально одобряемое поведение лица после совершения правонарушения и др.).

Таким образом, *основаниями освобождения от юридической ответственности* признаются: истечение сроков давности привлечения к юридической ответственности; примирение с потерпевшим; лицо или совершенное им деяние перестало быть общественно опасным (ст. 77 УК РФ); добровольный отказ от совершения преступления (ст. 31 УК РФ) и др.

Основаниями освобождения от юридической ответственности являются *амнистия* и *помилование*. Их сущность заключается в существенном изменении уголовно-правового статуса определенной категории лиц или конкретного лица, и в государственной практике они рассматриваются как гуманный жест по отношению к лицам, совершившим противоправные деяния. В основе актов амнистии и помилования лежит идея прощения человека, совершившего правонарушение.

## 5. Соотношение юридической ответственности и иных мер государственного принуждения

Право воздействует на общественные отношения двумя способами: убеждением и принуждением.

В юридической науке *государственное принуждение* рассматривается как применяемый в целях защиты прав и свобод человека и гражданина, а также для обеспечения правопорядка и безопасности метод правового воздействия на общественные отношения. Это нормативно предусмотренное физическое или психическое воздействие, связанное с ограничениями личного, имущественного и организационного характера в отношении лица, совершившего правонарушение, а равно в отношении законопослушного лица, если иным способом кроме как принудительным невозможно обеспечить общественный порядок и безопасность.

Юридическая ответственность является одним из видов государственного принуждения, но самым важным. Наряду с ней видами государственного принуждения признаются: меры предупреждения, пресечения и защиты. Эти меры внешне похожи на юридическую ответственность, но отличаются направленностью, средствами воздействия и упрощенным механизмом реализации.

*Меры предупреждения* применяются в целях предупреждения возможных правонарушений либо используются для обеспечения безопасности при стихийных бедствиях, авариях, несчастных случаях (проверка документов, прекращение либо ограничение движения транспорта и пешеходов при возникновении угрозы безопасности, запрет на выезд из карантинной зоны и т.д.). Меры предупреждения носят профилактический и обеспечительный характер.

*Меры пресечения* применяются для прекращения (пресечения) в принудительном порядке противоправных действий и предотвращения их вредных последствий, т.е. применяются только при наличии факта правонарушения (привод и официальное предостережение лица за его антиобщественное поведение, не влекущее юридической ответственности; изъятие имущества, если нет разрешения на него (печатей, штампов, огнестрельного оружия, радиопередатчиков и т.д.); административное задержание (пресечение административно-правовых нарушений, составление протокола и т.д.); арест банковских счетов, багажа).

*Меры защиты* (правовосстановительные меры) — это государственно-властная, принудительная деятельность, направленная на осуществление нарушенного права, на обеспечение исполнения проигнорированной юридической обязанности. В отличие от мер

юридической ответственности, меры защиты наступают не только в связи с фактом правонарушения, но и в силу объективно-противоправного действия (например, ущерб, причиненный источником повышенной опасности), а в ряде случаев и при отсутствии противоправности вообще — возмещение вреда, понесенного при спасении имущества (состав крайней необходимости); взыскание компенсационных сумм при командировках; удержание ошибочно выплаченных работнику сумм и т.д.

Меры защиты направлены на осуществление нарушенного права, на обеспечение исполнения юридической обязанности, поэтому дополнительных лишений (помимо исполнения обязанного) они не влекут. Например, в гражданском праве мерами защиты выступают: признание сделки недействительной; перевод неисправного плательщика на предварительную оплату счетов; допоставка, доукомплектование продукции; опровержение недостоверных, порочащих честь и достоинство личности сведений, и др.; в уголовном праве — меры медицинского характера, применяемые судом к душевнобольным, совершившим противоправные деяния, или к лицам, совершившим такие деяния в состоянии вменяемости, но до вынесения приговора заболевшим психической болезнью; в административном праве — принудительное лечение; взыскание налогов и др.; в трудовом праве — восстановление на работе незаконно уволенных; отмена приказов администрации, ущемляющих права работников, и т.д.; в уголовно-процессуальном праве — отстранение лица, производящего дознание, следователя или прокурора от дальнейшего ведения дознания или следствия и др.; в семейном праве — признание брака недействительным; отмена усыновления; взыскание алиментов вследствие нарушения конституционной обязанности по содержанию и воспитанию детей. В последнем примере в случае злостного уклонения от уплаты алиментов лицо может быть привлечено к уголовной ответственности. Кроме исполнения неисполненной обязанности виновному лицу вменяются дополнительные обременительные лишения — лишение свободы или исправительные работы (ст. 122 УК РФ) и др.

### **Некоторые ключевые понятия темы**

*Социальный контроль* — механизм саморегуляции и самоорганизации общества путем установления и поддержания в нем нормативного порядка, устранения, нейтрализации или минимизации нормонарушающего (девиантного) поведения.



*Социальная ответственность* — диалектическая взаимосвязь между личностью и обществом, характеризующаяся взаимными правами и обязанностями по соблюдению предписаний социальных норм, их выполнение, влекущее одобрение, поощрение, а в случаях безответственного поведения, не соответствующего предписаниям этих норм, — обязанность претерпеть неблагоприятные последствия.

*Уголовная ответственность* — вид юридической ответственности, являющийся правовым последствием совершения преступления и заключающийся в применении к виновному в этом лице уголовного наказания.

*Уголовное наказание* — мера государственного принуждения, назначаемая по приговору суда лицу, признанному виновным в совершении преступления, и заключающаяся в предусмотренном уголовным законом лишении или ограничении прав и свобод этого лица.

*Административная ответственность* — вид юридической ответственности, которая выражается в применении уполномоченным на это органом или должностным лицом административного наказания к лицу, совершившему административное правонарушение.

*Административное наказание* — установленная государством мера ответственности за совершение административного правонарушения, применяемая в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

*Дисциплинарная ответственность* — ответственность работника за виновное нарушение трудовой, служебной или иной дисциплины (в соответствии с правилами внутреннего трудового распорядка; в порядке подчиненности; в соответствии с дисциплинарными уставами и положениями).

*Дисциплинарные взыскания* — предусмотренные трудовым законодательством меры принудительного воздействия на субъекта, применяемые за совершение дисциплинарного проступка.

*Материальная ответственность* — вид юридической ответственности в рамках общего трудового правоотношения, состоящий в обязанности одной из сторон трудового договора возместить в соответствии с законодательством материальный ущерб, причиненный другой стороне этого договора.

*Убытки* (прямой действительный ущерб в гражданском праве) — расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

*Моральный вред* — нравственные или физические страдания, причиненные действиями (бездействием), посягающими на при-

надлежащие гражданину от рождения или в силу закона нематериальные блага (жизнь, здоровье, достоинство личности, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна и др.), или нарушающими его личные неимущественные права (право на пользование своим именем, право авторства и другие права в соответствии с законами об охране прав на результаты интеллектуальной деятельности), либо нарушающими имущественные права гражданина.

*Гарантии законности осуществления мер юридической ответственности* — совокупность правовых средств, направленных на предупреждение и пресечение выхода за рамки закона, злоупотребления и ошибки при применении материально-правовых норм (неправильная юридическая квалификация деяния, определение наказания или взыскания вне пределов санкции) и процессуальных норм (нарушение процедуры рассмотрения дела, исследования доказательств, принятия решения, порядка его обжалования и реализации и т.п.), а также восстановление законности в случае ее нарушения.

*«Не дважды за одно»* — требование законности и обоснованности осуществления юридической ответственности, согласно которому никто не должен дважды нести уголовную или иную ответственность за одно и то же правонарушение (никто не должен быть вторично судим или наказан за преступление, за которое уже был окончательно осужден или оправдан в соответствии с законом и уголовно-процессуальным правом).

*Принцип ответственности лишь за противоправное деяние* — требование установления законодателем и реализации юрисдикционными органами мер юридической ответственности лишь за те деяния, которые по своим объективным свойствам являются общественно вредными (опасными), противоречат природе права, ценностям общества.

*Обоснованность юридической ответственности* — комплекс требований, связанных с необходимостью полного и объективного исследования обстоятельств дела, сбором и всесторонней оценкой доказательств, аргументированностью вывода о субъекте правонарушения и его виновности, о законности применения предусмотренной санкции, это также определение конкретной меры наказания (взыскания, возмещения вреда) в точном соответствии с критериями, установленными законом.

*Принцип справедливости юридической ответственности* — совокупность требований о гуманности и соразмерности определяемых в отношении правонарушителя мер ответственности тяжести совершенного правонарушения (недопустимость установления за про-

ступки уголовного наказания; недопустимость введения и реализации наказаний, унижающих человеческое достоинство; за одно правонарушение возможно лишь одно наказание; карательная ответственность должна соответствовать тяжести совершенного правонарушения и т.п.).

*Принцип целесообразности юридической ответственности* — требование соответствия избираемой в отношении нарушителя меры воздействия целям юридической ответственности.

*Принцип гуманизма юридической ответственности* — одна из важнейших идей института юридической ответственности, содержание которой состоит в том, что установленные законом меры юридической ответственности не имеют своей целью причинить личности физические страдания, ущемить ее честь, достоинство; не допускается обратная сила закона, отягчающего ответственность при одновременном допущении обратной силы закона, устранившего или смягчающего ответственность, и др.

*Амнистия* — полное или частичное освобождение от юридической ответственности или наказания индивидуально не определенного круга лиц, совершивших правонарушения, либо замена этим лицам назначенного наказания (взыскания) на более мягкое.

*Помилование* — акт верховной власти, полностью или частично освобождающий осужденного от наказания либо заменяющий назначенное судом наказание более мягким.

### Контрольные вопросы

1. Социальный и юридический подходы к юридической ответственности.
2. Необходимость различения категорий «юридическая ответственность» и «наказание».
3. Позитивный и ретроспективный аспекты юридической ответственности.
4. Фактические и юридические основания юридической ответственности.
5. «Новые» виды юридической ответственности, причины их появления.
6. Презумпция невиновности и презумпция виновности.
7. Соотношение законности и целесообразности юридической ответственности.
8. Отличие юридической ответственности от иных мер государственного принуждения.
9. Виды материальной ответственности в трудовом праве.

---

## ТЕМА 25

### Законность, правопорядок и дисциплина

**План:** 1. Понятие и принципы законности. 2. Гарантии законности. 3. Соотношение законности, правопорядка и дисциплины. 4. Безопасность, ее понятие и виды.

#### 1. Понятие и принципы законности

Возникнув на заре становления публичной власти и появления первых правовых памятников, законность стала одной из определяющих черт современного государства. Законность — явление многоплановое. Это и принцип законности, и политико-правовой режим, и требование строгого соблюдения законов всеми субъектами права. Содержание законности в значительной степени обусловлено пониманием законодателем идей справедливости, а также особенностями политического режима данного общества.

На протяжении длительного времени в юриспруденции доминировало положение о том, что законность заключается в строгом и неуклонном соблюдении предписаний норм права всеми участниками правоотношений (государственными органами, общественными и хозяйственными организациями, должностными лицами и гражданами). Однако соблюдение норм права является только одной из форм его реализации. Наряду с соблюдением требования законности также важны в процессах использования, исполнения, а особенно — применения правовых предписаний.

Совершенно справедливо было замечено, что граждане не могут являться субъектами законности, так как это ставит их в одинаковое положение с должностными лицами, организациями и государством в целом (Н.В. Витрук). Опасность нарушения положений законов с их стороны несоизмеримо выше, чем нарушение законов гражданами. Всякое отступление государственных органов от правовых предписаний является нарушением, дезорганизует деятельность государства. Кроме того, в условиях построения гражданского общества в сфере общегражданских отношений повсеместно должен действовать принцип диспозитивности, разрешающий полную свободу действий, кроме прямо запрещаемых законами. Деятельность же государственных и иных органов и организаций, учреждений и должностных лиц всех уровней строго ограничивается разрешением действий исключительно в рамках закона. Законность можно назвать методом деятельности государства и его органов. Граждане, руководствуясь в своей повседневной жизни нормами законов, подзаконных актов, обычаев,

традиций, морали, религии и пр., являются, прежде всего, субъектами правопорядка, и не более.

В качестве наиболее значимых признаков законности можно назвать следующие:

- *всеобщность*, которая проявляется в том, что все, кто находится в пределах действия норм права, обязаны их соблюдать; никто не может уклониться от этого: ни отдельный гражданин, ни само государство, ни его представители;
- законность является *важнейшим требованием (принципом) деятельности субъектов* правотворческой и правоприменительной сферы.

Однако мало установить режим строгого и четкого исполнения требований закона всеми участниками общественных отношений, как это, например, было во времена фашистского режима в Германии 30—40-х гг. XX в. (Это, кстати, дало возможность идеологам фашизма объявить государство «правовым».) Необходимо, чтобы идея законности основывалась на праве, т.е. на представлениях о естественных и неотъемлемых правах человека, а также на справедливости как некоем универсальном эквиваленте. Такой подход известен в юридической науке как категория *правозаконности*. «Законность означает идею, требование и систему (режим) реального выражения права в законах государства, в самом законотворчестве, в подзаконном нормотворчестве» (Н.В. Витрук).

Таким образом, *законность* — это система реально действующего права, характеризующаяся полным осуществлением и реализацией правовых законодательных актов государственными органами, должностными лицами, общественными организациями, обеспечивающими использование и защиту прав и свобод граждан.

Сущностью законности является требование строгого и неуклонного осуществления норм правового закона субъектами правовой жизни. В юридической науке сложилась точка зрения на законность как на явление, выступающее в трех качествах: как «принцип, метод и режим соответствия поведения (деятельности) участников общественных отношений и его результатов нормам права, выраженным в законах, основанных на них подзаконных нормативных актах и других источниках права» (В.С. Афанасьев):

- как *принцип*: законность провозглашается, закрепляется в законодательстве как основополагающая идея существования и деятельности всех субъектов права;
- как *метод*: всякий вариант поведения субъектов права строго соответствует требованию законности, которая является основой их поступков;

- как *особый режим*: это политические, экономические, моральные и иные условия жизни, при которых беспрепятственное осуществление прав и добросовестное выполнение обязанностей является принципом деятельности государственных органов, их должностных лиц и граждан.

К *принципам* законности можно отнести ряд основополагающих идей, которые обуславливают гармоничное существование и взаимодействие государства, личности и общества:

- верховенство законов по отношению ко всем другим правовым актам, которые должны соответствовать положениям законов, издаваться и применяться во имя их исполнения;
- законы должны воплощать в себе общечеловеческие идеалы и ценности;
- законы должны отражать конституционно закрепленные права, свободы и законные интересы личности, а также гарантировать их обеспечение и защиту;
- всеобщность законов как единство их понимания и применения на всей территории их действия;
- равная возможность для всех субъектов права на гарантированную защиту законов в случае неправомерных посягательств на их права, свободы и законные интересы;
- недопустимость противопоставления законности и целесообразности;
- предотвращение и активная борьба с правонарушениями;
- организация эффективного контроля и надзора за исполнением законов.

## 2. Гарантии законности

Полное и последовательное осуществление требований законности напрямую зависит от наличия в обществе определенных условий и средств, которые в своей совокупности призваны создать надлежащую обстановку для непосредственной реализации всеми правовых предписаний и надежной охраны их от нарушений.

*Гарантии законности* — это определенный комплекс организационных, экономических, политических, идеологических факторов и юридических мер, обеспечивающих соблюдение норм права, защиту прав граждан и интересов общества и государства.

Все гарантии законности и правопорядка принято подразделять на общие, к которым относятся материальные, социальные, политические, культурные и идеологические условия, и специально-юридические, или правовые, меры и средства.

*Материальные* (экономические) гарантии законности определяются состоянием экономического развития общества, гармоничностью отношений в рамках многоукладной экономики, эффективно действующей налоговой системой и др.

*Социальные условия* заключаются, прежде всего, в обеспечении достойного уровня жизни граждан, участвующих в производственном процессе, в существовании эффективной системы социальной поддержки незащищенных слоев населения и т.п.

*Политические* гарантии законности состоят в том, что все составные структуры и отдельные элементы политической системы должны быть заинтересованы в поддержании режима законности. Это, прежде всего, легитимность политико-правового режима, четкое разграничение полномочий и предметов ведения между Российской Федерацией и ее субъектами, между субъектами РФ и органами местного самоуправления; законодательное закрепление и реализация общепризнанных прав и свобод граждан; политический плюрализм и др.

*Культурные* гарантии законности определяются уровнем общей политической и правовой культуры государственных органов и учреждений и их должностных лиц, а также всего населения.

*Идеологические гарантии* реализуются посредством слаженности деятельности всех звеньев государственного аппарата и имеющимися коммерческими и общественными структурами, что является прямым доказательством правильности проводимой государством политики. Также огромное значение имеет целенаправленная работа по нравственному, гражданскому и патриотическому воспитанию.

*Специально-юридические* (правовые) гарантии воплощаются в создании эффективного законодательства, основанного на учете особенностей общественного развития и научных рекомендаций (нормативно-правовые гарантии); в деятельности государственных органов, специально созданных для предотвращения и пресечения нарушений законности (организационно-правовые гарантии).

Правовые гарантии законности проявляются в различных формах, в том числе: в установлении и поддержании прочного режима конституционной законности; в совершенствовании законодательства; в проведении контрольно-надзорных мероприятий со стороны управленческих органов, суда, прокуратуры, общест-венности. Немаловажную роль играет институт юридической ответственности.

### 3. Соотношение законности, правопорядка и дисциплины

Тот относительно стабильный порядок, который складывается в обществе под воздействием различных социальных норм (в том числе правовых) и является основой существования всякого социума, именуется общественным порядком. Его важнейшей составной частью является сфера, урегулированная юридическими нормами — законами и подзаконными актами, — это *правопорядок*.

Правопорядок — это состояние (система) общественных отношений, являющееся результатом фактического осуществления законодательных положений. Он служит итогом всей реализации права. Правопорядок — это, прежде всего, *весь* массив правомерных действий *всех* участников общественных отношений, такое поведение, которое достигло целей правового регулирования.

Признаками правопорядка можно считать следующие особенности:

- правовая природа основ формирования;
- единство правопорядка в масштабах всего государства, проявляющегося в целостности, структурности, иерархичности правовых требований;
- гарантированность правопорядка со стороны государства, для чего имеется сложная система контрольно-надзорных, судебных и правоохранительных органов;
- подверженность правопорядка общественному контролю и обеспечение возможности ее участия в поддержании надлежащего уровня правопорядка и т.п.

Законность и правопорядок находятся в неразрывной связи. Правопорядок без законности существовать не может, при этом поддерживать и укреплять правопорядок можно только законными средствами. Взаимосвязь рассматриваемых категорий полностью проявляется и в единстве необходимых для их существования предпосылок и условий — гарантий законности и правопорядка:

- *материальные гарантии* — такая экономическая структура общества, в рамках которой устанавливаются эквивалентные отношения между производителями и потребителями материальных благ, их интересы гарантируются режимом законности и получают объективное воплощение в правопорядке;
- *политические гарантии законности и правопорядка* — все элементы политической системы общества (государство, его органы, общественные объединения и частные организации, трудовые коллективы) поддерживают и воспроизводят общественную жизнь на основе юридических законов, отражающих объективные закономерности общественного развития;



- *юридические гарантии законности и правопорядка* — деятельность государственных органов и учреждений, специально направленная на предотвращение и пресечение нарушений законности и правопорядка; совокупность особых правовых средств, направленная на обеспечение законности и правопорядка: юридическая ответственность, правовое принуждение, поощрение;
- *нравственные гарантии законности и правопорядка* — благоприятная морально-психологическая обстановка, в которой реализуются юридические права и обязанности участников правоотношений; уровень их духовности и культуры; чуткость и внимание государственных органов и должностных лиц к человеку, его интересам и потребностям.

Наряду с рассматриваемыми явлениями законности и правопорядка в нашей жизни имеется еще один неотъемлемый компонент, обеспечивающий в целом органичность и гармонизированность общественных отношений. Это *дисциплина*, т.е. определенный порядок поведения людей, соответствующий нормам права и морали, требованиям конкретной организации или вида деятельности.

Если в основе требований законности лежит идея соблюдения всеми законов, то дисциплина — явление более многоплановое, и законность выступает только одним из ее компонентов. Потому что наряду с требованиями важнейших нормативно-правовых актов в содержание дисциплины входят требования моральных норм, высоких деловых качеств и т.п. Дисциплина «предполагает инициативное, ответственное отношение к делу, проявление активности, предприимчивости» (С.Н. Кожевников). И если законность едина в масштабе всей страны, то дисциплина является категорией многоплановой. Это качество выражается в существовании таких ее разновидностей, как исполнительская, технологическая, трудовая, учебная, военная, финансовая (бюджетная, налоговая, валютная, кассовая), договорная и другие виды дисциплины. Центральным элементом при этом является понятие *государственной дисциплины* как требования точного соблюдения всеми организациями и гражданами установленного государством порядка деятельности государственных органов, предприятий, учреждений и организаций по выполнению возложенных на них обязанностей.

Если законность и правопорядок предусматривают реализацию как прав, так и обязанностей субъектов, то дисциплина — это, прежде всего, исполнение возложенных обязанностей.

#### 4. Безопасность, ее понятие и виды

Все рассмотренные категории теснейшим образом связаны с понятием безопасности. Законность, дисциплина и правопорядок в совокупности создают условия для формирования основ безопасности во всех сферах жизнедеятельности человека. Безопасность является конечной целью реализации и существования законности и правопорядка, а дело обеспечения безопасности всецело зависит от четкой и слаженной работы всей системы государственных органов. Кроме них в поддержании безопасности немаловажную роль играют и сами граждане и их объединения.

*Безопасность* — положение, характеризующееся отсутствием каких-либо угроз личности, обществу, государству; это состояние защищенности жизненно важных интересов личности, общества и государства от внутренних и внешних угроз.

В рамках общего состояния безопасности различают ее виды, к которым относятся:

- *безопасность общества* — состояние защищенности основных ценностей общества, прав и свобод человека от противоправных посягательств. Безопасность общества складывается из: социальной справедливости, прав граждан и общества в целом во взаимоотношениях с государством, режима законности, экономического благополучия граждан, демократического плюрализма, гласности и открытости общества;

- *безопасность государства* — состояние защищенности жизненно важных интересов страны от внутренних и внешних угроз. Составными частями безопасности государства являются конституционный порядок и политическая стабильность, крепкая государственная власть и эффективная экономика, суверенитет, территориальная целостность, нерушимость границ и др.;

- *безопасность личности (гражданина)* — составная часть безопасности общества, базирующаяся на фундаментальных, естественных правах и свободах, законных интересах.

Наряду с такими крупными блоками в рамках общего состояния безопасности также выделяются:

- *национальная безопасность* — система всех видов правовой безопасности личности, общества, государства в различных сферах (экономической, политической, военной обороны, социальной, семейной, экологической, информационной и т.д.) в аспекте внутренней и внешней безопасности. Это «безопасность многонационального народа (РФ) как носителя суверенитета и единственного источника власти в Российской Федерации» (Концепция национальной безопасности РФ, 1997 г.);

- *экономическая безопасность* — создаваемые государством условия, гарантирующие недопущение нанесения хозяйству страны непоправимого ущерба от внутренних и внешних экономических угроз; это состояние экономики, обеспечивающее достаточный уровень социального, политического и оборонного существования и прогрессивного развития Российской Федерации, неуязвимость и независимость ее экономических интересов по отношению к возможным внешним и внутренним угрозам и воздействиям;
- *информационная безопасность* — комплекс организационно-технических мероприятий, обеспечивающих целостность данных и конфиденциальность информации в сочетании с ее доступностью для всех авторизованных пользователей; это показатель, отражающий статус защищенности информационной системы;
- *безопасность товара (работы, услуги)* — безопасность товара (работы, услуги) для жизни, здоровья, имущества потребителя и окружающей среды при обычных условиях его использования, хранения, транспортировки и утилизации, а также безопасность процесса выполнения работы (оказания услуги).

### Некоторые ключевые понятия темы

*Социальный порядок* — система, включающая в себя индивидов, взаимосвязи между ними, привычки, обычаи, действующие незаметно и способствующие выполнению действий, необходимых для успешного функционирования общества.

*Общественный порядок* — урегулированные социальными нормами общественные отношения в совокупности, обеспечивающие общественное спокойствие, общепринятые нормы поведения, нормальную деятельность предприятий, учреждений и организаций, транспорта, сохранность всех видов собственности, уважение общественной нравственности, чести и достоинства граждан.

*Беспорядок в обществе* — состояние, противоположное общественному порядку, неорганизованность, хаос, вызванный как умышленными действиями в целях дестабилизации общества, так и возникший стихийно, вследствие ослабления порядка, и способный привести общество к распаду.

*Единство законности* — одинаковость режима законности для всего государства и недопустимость создания региональной, локальной и иной законности и противопоставления ее общегосударственной; единство понимания и применения законов на всей территории их действия.

*Целесообразность законности* — необходимость выбора оптимальных вариантов поведения деятельности субъектов права строго в рамках закона и строгое соответствие этой деятельности требованиям закона.

*Структура правопорядка* — единство и одновременно разделение урегулированной правом системы общественных отношений в соответствии с особенностями их отраслевого содержания (конституционные, административные, финансовые, земельные, семейные и другие виды общественных отношений), урегулированные нормы соответствующих отраслей права, а также подотраслей и институтов права).

*Мировой правопорядок* — система общественных планетарных отношений, формирующихся на основе гуманистических и естественно-правовых начал и функционирующих в соответствии с общепризнанными принципами и нормами международного и внутригосударственного права.

*Договорная дисциплина* — соблюдение субъектами обязательств, предусмотренных в хозяйственных соглашениях.

*Трудовая дисциплина* — соблюдение людьми в процессе трудовой деятельности правил внутреннего распорядка, инструкций по технике безопасности, исполнение обоснованных приказов и распоряжений руководителей предприятий, учреждений и организаций.

*Технологическая дисциплина* — соблюдение предусмотренных специализированной документацией этапов процесса производства или обработки изделия и установленных режимов.

*Воинская дисциплина* — строгое и точное соблюдение всеми военнослужащими порядка и правил, установленных воинскими уставами и приказами.

*Дисциплина в системе МВД* — соблюдение правил, относящихся к различным аспектам обеспечения законности, правопорядка, общественного порядка, и соблюдение законных приказов и распоряжений руководителей различных рангов.

*Внутренний трудовой распорядок* — урегулированные установленными правовыми актами общественные отношения в конкретной организации по поводу организации коллективного труда, установления и применения его условий. (Внутренний трудовой порядок устанавливается Трудовым кодексом РФ, уставами и положениями о дисциплине, правилами внутреннего трудового распорядка, коллективными договорами, приказами и распоряжениями администрации.)

### Контрольные вопросы

1. Социальная обусловленность и значение законности в жизни общества.
2. Законность и исторический тип общества.
3. Законность на различных этапах развития государственности.
4. Понятие и принципы законности.
5. Экономические, политические, социальные и идеологические гарантии законности.
6. Значение юридической ответственности для обеспечения законности, охраны прав и свобод граждан.
7. Законность и справедливость.
8. Понятие и признаки правопорядка.
9. Соотношение правопорядка с общественным порядком.
10. Субъекты законности и правопорядка.
11. Проблемы укрепления законности и правопорядка.
12. Исполнительская дисциплина, ее значение в работе государственного аппарата.
13. Соотношение законности и дисциплины.
14. Состояние и пути укрепления законности и правопорядка в Российской Федерации.

---

# ТЕМА 26

## Основные правовые системы современности

**План:** 1. Понятие правовой системы. 2. Романо-германская правовая система. 3. Правовая семья общего права. 4. Религиозно-традиционные правовые системы. 5. Социалистическая правовая семья (социалистическое право).

### 1. Понятие правовой системы

*Правовая система* — это совокупность взаимосвязанных, согласованных и взаимодействующих средств, регулирующих общественные отношения, а также элементы, характеризующие уровень правового развития той или иной страны.

Основными составляющими правовой системы являются особенности источников права, а также органов государственной власти, занимающиеся правотворческой и правоприменительной деятельностью. Наряду с ними ярко проявляют себя явления духовного мировоззренческого характера, юридическая наука, правовые понятия, правовые принципы, правовая культура, правовая политика, право в целом и выражающее его законодательство, юридическая техника и др.

Существует несколько видов классификаций правовой системы (различия проводятся в основном путем дробления той или иной правовой системы). Наиболее распространена классификация национальной правовой системы — конкретно-исторической совокупности права (законодательства), юридической практики и господствующей идеологии отдельно взятой страны, предложенная Р. Давидом. Он ввел также понятие *правовой семьи* как совокупности национальных правовых систем в рамках одного типа права, выделенной на основе общности исторического пути его формирования, доминирующих источников, структуры права, особенностей правоприменительной деятельности, понятийно-категориального аппарата юридической науки и др.

Выделяется система трех правовых семей, характеризующихся внутренним относительным единством правовых систем, имеющих сходные юридические признаки:

- семья романо-германского права (континентальное право);
- семья англосаксонского права (система общего права);
- религиозные и традиционные правовые системы.

## 2. Романо-германская правовая система

Романо-германская правовая система, или система континентального права, к которой относятся такие страны, как Франция, Германия, Италия, Испания, Россия и другие государства, имеет длительную историю, исходящую из Римского права.

*Романо-германская правовая система* — это одна из основных правовых систем (семей) современности, основанная на Римском праве, поэтому важнейшим источником права считает нормативный правовой акт, признает абстрактность норм, разделение права на публичное и частное, выделение различных отраслей права и т.п.

Романо-германская правовая семья как особая правовая система сложилась к XIII в. на основе рецепции норм, принципов и традиций Римского права.

В истории романо-германской правовой системы можно выделить три этапа:

- период до XIII в. — право выступало продуктом исключительно культуры и было независимо от политики;
- период с XIII в. до XVIII в. — возрождение традиций Римского права в университетах (рецепция Римского права силами его исследователей — глоссаторов). На этой стадии данная правовая система подчиняется общим закономерным связям права с экономической и политической, прежде всего с отношениями собственности, обмена, перехода от внеэкономического принуждения к экономике. На первое место выдвигаются нормы и принципы права, которые рассматриваются как правила поведения, отвечающие требованиям морали и справедливости:

- с XIX в. и продолжается в наши дни.

Основные черты и элементы континентальной правовой системы:

- во всех странах романо-германской правовой семьи юридическая наука объединяет правовые нормы в одни и те же крупные группы; повсюду встречается фундаментальное деление права на *публичное и частное*;

- публичное право, как и частное, во всех странах романо-германской правовой семьи распадается на одни и те же *основные отрасли*: конституционное, административное, международное, уголовное, гражданское, процессуальное, трудовое право и др.;

- во всех этих странах *правовая норма* понимается и оценивается как абстрактное (общее) предписание, основанное на требованиях морали и справедливости, а не как выражение и средство решения конкретного случая (правового прецедента);

- во всех странах романо-германского права суды не создают право, а применяют его;
- основными источниками права являются нормативно-правовые акты, важнейшие из них — законы, в большинстве стран континентального права в качестве основного источника права действуют кодексы.

### 3. Правовая семья общего права

В отличие от стран романо-германской правовой семьи, где основным источником права является введенный в действие закон, в странах англосаксонской правовой семьи основным источником права служит норма, сформулированная судьями и выраженная в судебном прецеденте.

*Англосаксонское общее право* — это самобытная семья правовых систем, которая базируется не на абстрактно формулируемых правовых нормах, а в основном на обычном праве и судебной практике (прецедентное право).

Таким образом, англосаксонская правовая семья состоит из следующих элементов:

- *общее право* — это правовая система, сложившаяся в Англии в XIII—XIV вв. на базе местных обычаев и обобщения практики королевских судов, характеризующаяся тем, что основным источником права признается судебный прецедент, при этом законы (статуты) регулируют отдельные области отношений, но не сведены в единую систему, а все, что не урегулировано законом, а также толкование законов, их применение и пр., определяется общим правом. В настоящее время система общего права действует в Великобритании, США, Канаде, Австралии, Новой Зеландии и некоторых других странах, бывших ранее английскими колониями и поэтому воспринявших английскую правовую систему;
- *прецедентное право* — это правовая система, в которой основным источником права признается судебный прецедент, т.е. решение, вынесенное по какому-либо делу, обязательное для всех судов равной и низшей инстанций при рассмотрении ими аналогичных дел;
- *право справедливости* — это часть английского права, сложившаяся в XIV—XVI вв. благодаря практике суда лорда-канцлера, дополняющая и корректирующая прецедентное право и основанная на неформальной защите нарушенных прав (упразднено в 1884 г.);
- *статутное право* — в странах англо-американской правовой системы это нормы, содержащиеся в нормативно-правовых актах — статутах, издаваемых высшими законодательными органами и



функционирующими наряду с общим правом. Это писаное право парламентского происхождения.

*Отличия* основных элементов континентального и англосаксонского права следующие:

*Норма права.* Если в романо-германской системе норма права (юридическая норма) отражает и закрепляет типичность социальных процессов (ситуаций) вследствие их повторяемости и характеризуется определенной абстрактностью, то норма англосаксонского права не является разработанной наукой или установленной законодательством, она представляет собой правило поведения, основанное на конкретном случае. Поэтому норма права здесь всегда казуальна.

*Законодательство — прецедент.* С первым отличием тесно связано и второе. Если в странах романо-германской правовой семьи основным источником права являются *нормативно-правовые акты — закон*, то семья общего права — это типичное *прецедентное право*. Следовательно, судебная практика является первым и основным источником общего права. Причем нижестоящие суды должны придерживаться решений высших судов. (О правовом прецеденте говорится в вопросе 3 лекции 11 «Формы (источники) права»). В англосаксонских странах в последнее время возрастает роль норм, издаваемых высшими законодательными органами и действующих наряду с судебными прецедентами.

#### 4. Религиозно-традиционные правовые системы

Рассмотренные выше правовые семьи, несомненно, являются основными в современном мире. Но существует множество стран, которые используют в повседневности нормы, не относящиеся ни к романо-германской, ни к англосаксонской системам :

- *семья религиозного права* — признается большая ценность права, но само право понимается иначе, чем на Западе, имеет место переплетение права и религии (страны мусульманского, индусского и иудейского права);
- *семья традиционного права* — отбрасывается сама идея права и утверждается, что общественные отношения должны регулироваться моральными нормами (обычное право стран Африки, Мадагаскара и Дальнего Востока).

*Религиозно-традиционные правовые системы* — это такие системы регулирования, в которых юридические элементы в значительной мере существуют еще в первоначальном состоянии, будучи связанными регулирующими формами традиционных обществ — религи-

озными догмами, учениями, традициями, обрядовостью и т.п. Для таких систем характерны принципы непререкаемости авторитета Священных текстов и верховенства религиозных (культовых) установлений.

**Мусульманское право** сложилось в Арабском халифате в VII—X вв. и основано на мусульманской религии — исламе. Ислам — самая молодая из трех мировых религий, но имеет очень широкое распространение. Однако есть страны, где проповедуется ислам, но мусульманское право не воспринято.

Ислам исходит из того, что существующее право пришло от Аллаха, который открыл его человеку через своего пророка Мухаммеда. Право Аллаха дано человечеству раз и навсегда, поэтому общество должно руководствоваться этим правом, а не создавать свое под влиянием постоянно изменяющихся социальных условий.

Мусульманское право сложилось трудами многочисленных его толкователей и охватывает все сферы жизни, а не только те, которые обычно относятся к праву (посты, молитвы). Закона в западном понимании для мусульманского правопонимания не существует. Только Бог имеет законодательную власть.

Предписания верующим — *шариат* (в переводе на русский язык — путь следования) состоит из двух частей: принципов веры (*акида*) и собственно правовых требований (*фикха*). Фикх, или мусульманское право, указывает, как правоверный должен вести себя по отношению к себе подобным и к Аллаху.

Основными источниками шариата являются Коран (священная книга, включающая в себя высказывания Аллаха, обращенные к последнему из его пророков Мухаммеду), сунна (сборник традиционных правил, основанных на поступках и высказываниях Мухаммеда), *иджма* (высказывания крупнейших ученых-исламистов, конкретизирующие положения Корана), *кияс* (толкования Корана и сунны, имеющие законный общеобязательный характер).

Мусульманское право основано на идее обязанностей, возложенных на человека, а не на правах, которые он может иметь. Невыполнение обязанностей — грех. И государство, исполняя роль служителя мусульманской религии, обязано следить за соблюдением требований Аллаха. В мусульманском праве отсутствует деление на публичное и частное право. Основные отрасли мусульманского права: уголовное право, судебное право и семейное право. Наказания установлены только за тяжкие преступления (убийство, прелюбодеяние, ложное обвинение, вооруженное ограбление, бунт, употребление спиртных напитков). Это весьма жесткие наказания. Судья (*кади*) может назначать и другие наказания. Ранее иерархии судов не существовало. Кади решал дела единолично. К судьям в

плане их религиозно-правовой подготовки предъявляются весьма высокие требования.

**Индусское право** является ярким примером традиционного права. Оно относится к древнейшим в мире. Это право общины, обусловленное неформально еще имеющей место варново-кастовой структурой общества. Наиболее распространено в Индии, Пакистане, Бирме, Сингапуре, Малайзии, в странах восточного побережья Африки (Танзания, Уганда, Кения).

Как и ислам, индуизм обязывает своих последователей верить, что люди с рождения разделены на социальные и иерархические категории, каждая из которых имеет свою систему прав и обязанностей. Проявляется в основном в брачно-семейных, наследственных и иных отношениях.

Из важнейших материальных источников индусского права можно назвать веды и дхармашастры. *Веды* — это сборники самых ранних религиозных индийских песен, молитв, гимнов, созданных за два тысячелетия до нашей эры, содержащие тексты, которые истолковываются местами как правила поведения. Основой *дхармашастр* являются дхармы — предписания о круге налагаемых на человека законами и обычаями его касты религиозных, семейных, нравственных и общественных обязанностей (законы Ману II в. до н.э.).

**Африканское обычное право** является правом групп или сообществ, а не правом индивидов. Эта характерная черта проявляется почти в каждой отрасли обычного права.

Следует подчеркнуть и роль сверхъестественного в традиционном праве. В судебных процедурах этот фактор проявляется в основном в том, что для выяснения истины заставляли клясться и проводили испытание «судом божьим» (ордалии). Судебные решения принимают, основываясь на понятии примирения или восстановления гармонии. Задача суда или арбитра заключается не в том, чтобы отыскать факты, сформулировать правовые нормы и применить их с учетом найденных фактов, а навести порядок так, чтобы устранить причиненное зло и восстановить гармонию в обеспокоенной общине.

## 5. Социалистическая правовая семья (социалистическое право)

*Социалистическое право* — это самостоятельная правовая система советской России (СССР), которая возникла после Октябрьской революции 1917 г. и была воспринята после Второй мировой войны другими социалистическими странами. Это право отличается

от других правовых систем господством государственной собственности на средства производства, особой системой политического устройства с доминированием коммунистической идеологии, отрицанием различий между публичным и частным правом, а также концепцией права как силы, способствующей построению коммунистического общества.

Правовые системы стран, входивших в «социалистический лагерь», принадлежали к романо-германской правовой системе. Они и сейчас сохраняют ряд ее черт. Норма права (юридическая норма) здесь всегда рассматривалась и рассматривается как общее правило поведения. В значительной мере сохранились и система законодательства, и система права, и терминология юридической науки. Эти черты сходны с европейским правом и восходят к Римскому праву.

Однако при всем сходстве с континентальной системой правовая система социализма имела существенные особенности, обусловленные ярко выраженным *классовым характером*. Повсеместно господствовало узконормативное понимание права, *частное право уступало место публичному*. Были чужды идея господства права и мысль о том, что надо изыскивать право, соответствующее чувству справедливости, основанному на примирении, согласованности, интересам частных лиц и общества.

На социалистические правовые системы Европы, Азии и Латинской Америки, составляющих «социалистический лагерь», существенное влияние оказывала первая правовая система — советская. Поэтому национальные правовые системы (Китай, Куба, Северная Корея) и сейчас принято считать разновидностью социалистического права.

### Некоторые ключевые понятия темы

*Религиозные тексты* — священные книги и сборники, которые непосредственно применяются в судебной и иной юридической практике.

*Священные книги* — различные письменные сакральные тексты, в которых сформулированы религиозные правовые нормы, исходящие от Бога и признаваемые государством и обществом в качестве общеобязательных (сейчас — в мусульманском и иудейском праве).

*Мусульманское (исламское) право* — одна из основных правовых систем современности; это комплекс социальных норм, фундаментом и главной составной частью которого являются религиозные установления и предписания ислама, а также органически связанные с ними, проникнутые религиозным духом нравственные и юридические нормы.

*Шариат* — свод мусульманских религиозных и правовых нормативов, провозглашенных исламом «вечными и неизменными», плодом божественных установлений. Является непосредственно действующим правом в Иране, Судане, Пакистане и ряде других мусульманских стран.

*Адат* — один из источников мусульманского права, представляющий собой совокупность народных обычаев и народной юридической практики в различных сферах общественной жизни. Адат — это обычное право, в отличие от религиозного права — шариата.

*Иджма* — важнейший источник мусульманского права, выражающийся в виде общих предписаний (толкований) авторитетных исламских ученых-правоведов по важнейшим вопросам реализации и понимания норм ислама.

*Кияс* — один из источников мусульманского права, выражающийся в виде решений по аналогии с общими идеями ислама.

*Сунна* — один из источников мусульманского права, представляющий собой собрание преданий о жизни пророка Мухаммеда, о его образе жизни, высказываниях и поступках.

*Фикх* — один из важнейших источников мусульманского права, выражающийся в виде доктринально систематизированных знаний о правилах поведения, которых должны придерживаться верующие при исполнении своих религиозных обязанностей, совершении обрядов и в бытовых повседневных отношениях.

*Кади* — в мусульманских странах это судья, единолично осуществляющий судопроизводство на основе шариата.

*Муджтахиды* — ученые и судьи, достигшие наивысшей степени знания мусульманского права и получившие от государства и мусульманской церкви право самостоятельно формулировать новые нормы на основе Корана и сунны с помощью рациональных логических приемов.

*Маджалла* — крупнейшая кодификация норм мусульманского гражданского и процессуального права, предпринятая в Турции в 70-е годы XIX в. и распространившаяся на большинство арабских стран, входивших в состав Османской империи, в настоящее время отдельными частями действующая в Иордании, Кувейте и Ливане.

*Индусское право* — разновидность религиозной правовой системы, в содержание которой входят обряды, верования, идеологические (моральные и философские) ценности, которые нормативно закрепляют определенный образ жизни и особенности общественного устройства.

*Дхарма* — термин, которым в индуизме охватывается круг налагаемых на человека законами и обычаями его касты религиозных,

нравственных, общественных, семейных обязанностей, выполнение которых обеспечивает счастливое переселение души.

*Семья традиционного (обычного) права* — совокупность правовых систем, основанных на признании обычая (как правило, архаичного и неписаного) в качестве основного источника права, осуществлении правосудия непосредственно потерпевшим либо жрецами или вождями (ряд государств тропической Африки, некоторые племена Южной Америки, Индонезии, Папуа—Новой Гвинеи, островов Океании и др.).

### Контрольные вопросы

1. Правовая система: понятие и содержание.
2. Соотношение понятий «правовая система» и «система права».
3. Основные правовые семьи народов мира.
4. Национальные и региональные особенности, определяющие своеобразие правовой системы.
5. Континентальное (европейское) право: характеристика основных институтов.
6. Англо-американское право: исторические корни и сравнительная характеристика.
7. Отличия английского и американского права.
8. Система федерального законодательства и законодательства штатов и отдельных местностей в США.
9. Религиозно-традиционное право.
10. Современные тенденции развития правовых систем постсоциалистических государств.
11. Правовая система России: исторические и современные аспекты функционирования.
12. Конституционные основы правовой системы России.
13. Система права и правовая система.
14. Соотношение понятия правовой системы с категориями «система права» и «система законодательства».

---

# РАЗДЕЛ IV

## ЛИЧНОСТЬ. ПРАВО. ГОСУДАРСТВО

### ТЕМА 27

#### Правовое государство

*«Долг власти в пределах права опираться  
на силу, но править и повелевать по праву»  
И.А. Ильин.*

**План:** 1. Возникновение и развитие идеи правового государства. 2. Понятие и принципы правового государства. 3. Права, свободы, обязанности личности и ее правовой статус.

#### 1. Возникновение и развитие идеи правового государства

Человечество еще в глубокой древности искало идеалы такого общества, в которых бы находили свое отражение все представления людей о справедливом устройстве государственной жизни.

Первые попытки исследования связывались в первую очередь с поисками противовеса деспотизму правления монархов, а в республиках — с поисками более совершенных и справедливых форм жизни общества. Государство должно быть ограничено правом, и тогда государство можно считать справедливым, так считали Аристотель и Цицерон (106—43 гг. до н.э.).

В период феодализма к идее справедливости добавляется требование равенства. Эти исходные категории человеческого существования, как предполагалось, в целом позволили бы обеспечить права и свободы человека.

В процессе становления юридического мировоззрения в XVIII—XIX вв. идея правового государства была направлена против феодальных пережитков. Огромный вклад в развитие его теории внесли Гроций, Гоббс, Локк, Монтескье, Спиноза и др. В России сторонниками правового государства были Б.Н. Чичерин, Б.А. Кистяковский, П.И. Новгородцев и др.

Гуго Гроций (1583—1645) заложил теоретические основы международного права на основе права и справедливости, но не силы, что для того времени было новым и непривычным. Т. Гоббс (1588—1679), Д. Локк (1632—1704), Ш. Монтескье (1689—1775) обосновали

концепцию разделения властей, с успехом реализованную при создании США. Д. Дидро (1713—1784), П. Гольбах (1723—1789), К. Гельвеций (1715—1771), Ж.-Ж. Руссо (1721—1778) разработали современную теорию естественных прав человека (люди рождаются свободными и равноправными, государство создается путем общественного договора и должно защищать людей, делегировавших ему часть своих правомочий). Ж.-Ж. Руссо по этому поводу заметил: «Если есть какое-либо средство искоренить зло в обществе, то оно состоит в том, чтобы заменить человека законом».

И. Кант (1724—1804) обосновал исходный нравственный принцип «категорического императива»: «Поступай так, чтобы максима твоего поведения могла быть вместе с тем и принципом всеобщего законодательства». Источник права и закона И. Кант видел в некоем «разумном начале».

Г. Гегель (1770—1831) пошел дальше и разработал критерии различения гражданского общества и государства, где гражданское общество понималось как сфера социально-экономическая (семья, отдельные группы и слои людей, их отношения саморегулирующиеся), а государство — сфера политическая. Этот подход является основным и в настоящее время.

Гегель и Кант, по сути, разработали идею правового государства, хотя сами его так еще не называли. Термин «правовое государство» заимствован из трудов немецких юристов начала XIX в. (К.Т. Велькер, Р. Моль). В англоязычной литературе подобный термин не используется. Вместо него говорят — «правление права».

В России после Октября 1917 г. идея правового государства была объявлена буржуазной. Практиковались правовой нигилизм, разрешение вопросов по принципу «революционной совести, сознания и порядка». Вскоре власть сконцентрировалась в руках партийно-государственного аппарата и установился тоталитаризм, сменившийся авторитаризмом. Эта идея активно критиковалась вплоть до конца 80-х годов прошлого века. Лишь в последние годы (после XIX-й партийной конференции КПСС 1988 г.) произошли существенные изменения во всех сферах общественной жизни, и идея правового государства вновь заняла свое место как в трудах ученых, так и в государстве и в обществе. Был взят официальный курс на построение «социалистического правового государства». Конституция РФ 1993 г. провозгласила государство правовым.

Правовое государство — это не только одна из высших социальных ценностей, призванных утвердить гуманистические начала, но и практическое обеспечение и защита прав и свобод, чести и достоинства личности.



## 2. Понятие и принципы правового государства

Для правового государства необходимы не только господство права и правовых законов (нормативный правовой аспект), но и определенная правовая организация самой системы государственных органов, характера их взаимосвязей, способов формирования и т.п. (организационный аспект).

*Правовое государство — это такая организация политической власти, которая создает условия для наиболее полного обеспечения прав и свобод человека и гражданина, а также с помощью правовых законов не допускает злоупотреблений со стороны самого государства.*

«Пределы государственной власти при всех формах правления — это естественные права подданных» (Дж. Локк).

Существуют многочисленные подходы в отношении принципов (признаков) правового государства. Например, Итоговый документ Копенгагенского (1990) совещания Конференции по человеческому измерению ОБСЕ содержит следующие принципы правового государства: представительная форма правления, независимый суд, верховенство конституционных и обычных законов. Эти и другие принципы выступают в качестве признаков правового государства, в отличие от «обычного».

Принципы правового государства: *верховенство правового закона, конституции*, обеспечение ее прямого действия; *гарантированность, реальность и защищенность прав и свобод личности*.

В правовом государстве права и свободы не только провозглашены, но и имеются фактические условия и юридические механизмы для их реализации (развитое гражданское общество, эффективная и слаженная работа государственных учреждений, жизнеспособный рыночный уклад, обеспечивающий достойный уровень жизни людей, их свободное развитие, безопасность личности, ее имущества, собственности, наличие механизмов обеспечения восстановления нарушенных прав и свобод и т.д.).

Такой принцип правового государства, как *взаимная ответственность государства и личности*, проявляется в том, что:

- государство гарантирует исполнение прав человека (личности, гражданина) всеми юридическими и идеологическими средствами; оно вправе требовать от граждан и находящихся на его территории иностранцев соблюдения законов страны; может (и должно) устанавливать меры принуждения за нарушение правовых норм, при применении которых исключается административный произ-

вол; при привлечении к ответственности личности государство должно всесторонне учитывать обстоятельства дела и строго индивидуализировать ответственность;

- личность имеет право требовать от государства обеспечения реализации своих прав и может обращаться за помощью для их защиты или восстановления;

- в случае несоблюдения прав или невыполнения обязанностей любой из сторон другая сторона имеет реальную возможность привлечь к ответственности нарушителя.

*Правовой характер взаимоотношений личности и государства* заключается в следующем:

- государство и личность должны выступать не противниками, а партнерами, имеющими взаимные права и обязанности, нести обоюдную юридическую ответственность;

- в государстве должен быть юридически определен порядок деятельности и поведения гражданина и властных структур; деятельность государственных органов должна строго подчиняться принципу «Разрешено то, что прямо предусмотрено законом» или «запрещено все, что не дозволено», а деятельность граждан — принципу «Разрешено все, что прямо не запрещено законом»;

- должны быть законодательно закреплены и социально приняты начала политической и экономической основы общества: суверенитет народа, разделение властей, многообразие форм собственности и т.д.

*Разделение властей и наличие механизма сдержек и противовесов* — это еще один важный принцип государства. В соответствии с Конституцией РФ совокупность законодательных, исполнительных и судебных органов находится друг с другом в состоянии гармоничного уравнивания своих полномочий.

Кроме отмеченных принципов правового государства к их числу можно отнести наличие *эффективной полицейской системы*<sup>1</sup>. И это не случайно, ведь в правовом государстве именно «полиция обязана

---

<sup>1</sup> Правовое государство противопоставляется государству полицейскому, т.е. такой организации политической власти, которая стремится проникнуть во все сферы общественной жизни, подвергнуть их всемерной регламентации и контролю. При этом в полицейском государстве насаждается идеология заботы и охраны граждан, которые могут употребить имеющуюся свободу отношений себе во зло — от этого общество необходимо уберечь. Полицейское государство называется так далеко не случайно. Заботясь о своем «имидже», стабильности своих основ, авторитете в глазах своих граждан и их поддержке, оно значительное внимание уделяет борьбе с наиболее опасными проявлениями преступных посягательств. Для этого создается и функционирует мощная (зачастую громоздкая и запутанная, но достаточно эффективная) система правоохранительных и судебных органов.

обеспечивать безопасность личности, общества и государства, охранять собственность, другие права и законные интересы граждан». Следует иметь в виду расширенное понимание полицейской деятельности, т.е. слаженную работу не только собственно полиции, но и иных правоохранительных органов («силовых структур»), обеспечивающих безопасность граждан и общества в целом.

Собственно полиция воздействует на общественные отношения из соображений поддержания надлежащего порядка и спокойствия следующими методами: административного надзора (например, наблюдение за безопасностью дорожного движения, проведение досмотров); прямого административного принуждения (введение карантина в местностях эпидемий, эпизоотий, административное задержание); административной юрисдикции (вынесение решений по делам об административных правонарушениях); полицейской помощи в случаях обращений граждан, а также при государственной регистрации (автомобилотранспорта, недвижимого имущества); лицензирования отдельных видов деятельности; паспортизации и регистрации граждан и т.д.

Условия (предпосылки) правовой государственности:

- *экономические*: многоукладность экономики (многообразие видов собственности); равенство участников экономических отношений; постоянный рост благосостояния народа;
- *социальные*: наличие саморегулирующегося гражданского общества со свободными гражданами; социальная защита населения;
- *правовые*: высокий уровень политического и правового сознания людей; исключение насилия и произвола над личностью; справедливость правосудия; приоритет прав и свобод личности; прочный правопорядок в обществе; демократия и законность; гибкий баланс между государственным, народным и национальным суверенитетом; применение принуждения только в крайних случаях и исключительно на основе права;
- *нравственные*: прочные основы в обществе начал гуманизма, справедливости, равноправия и свободы.

### **3. Права, свободы, обязанности личности и ее правовой статус**

В самом общем виде правовой статус субъекта рассматривается как юридически закрепленное положение лица в обществе, выражающееся в определенной системе его прав, свобод и обязанностей. Следует различать правовой статус личности и правовой ста-

тус гражданина. Также нужно видеть различие между категориями «права человека» и «права гражданина».

«Быть гражданином есть само по себе лишь положительное право и как таковое может быть отнято без внутреннего противоречия. Но быть человеком есть не условное право, а свойство по существу неотчуждаемое, и только оно одно, будучи принято за первооснову всяких прав, может сообщить им принципиальную неприкосновенность» (Вл. С. Соловьев).

Так, если *права человека* — это его естественные возможности, обеспечивающие его жизнь, достоинство и свободу деятельности в различных жизненных сферах, то *права гражданина* — это направленная на удовлетворение интересов человека охраняемая законом мера его юридически возможного поведения, обусловленная принадлежностью этого человека к определенному государству.

Особенностью советского периода истории нашей страны было явно недостаточное внимание к «правам человека». Немало говорилось о правах советских людей, граждан, правах трудящихся. Однако просто человек и его права и свободы в отрыве от социальных (общественных, классовых, государственных) доминант попросту не рассматривался, а сами взгляды на «права человека» выступали не иначе как «проявление абстрактного буржуазного гуманизма».

Права и свободы не следует отождествлять.

*Права личности* (человека) — это определенные «свойства и особенности бытия личности», которые являются необходимыми способами и условиями ее жизни в соотношении друг с другом участников общественных отношений в различных сферах жизни, минимально гарантированными государством. *Свободы* человека — это его «от природы присущие» права, на которые государство и общество должны ориентироваться, обеспечивать их и всячески защищать.

В контексте общемирового понимания прав и свобод личности их принято рассматривать в развитии и говорить об их *поколениях*, т.е. о понятиях, характеризующих различные категории прав человека не только по содержанию, но и по времени их возникновения. Принято выделять три этапа эволюции прав и свобод человека и, соответственно, три поколения прав (К. Васак).

Первое поколение прав и свобод начало складываться в ходе первых буржуазных революций XVII—XVIII вв. и представляло собой итог борьбы за извечные либеральные ценности. Исходной являлась мысль о существовании неотъемлемых личных, гражданских и политических прав человека, ограничивающих вмешательство

государства в сферу его существования (право на жизнь, свободу и безопасность личности, на равноправие в экономической и правовой сферах, неприкосновенность жилища, на свободу мысли, совести, запрещение произвольного ареста, задержания или изгнания и др.). Общеобязательность эти положения приобрели после их документального оформления в ряде важнейших международных актов, основными из которых являются Всеобщая декларация прав человека от 10 декабря 1948 г., Европейская конвенция «О защите прав человека и основных свобод» 1950 г., Конвенции ООН «О правах ребенка» от 20 ноября 1989 г. и «О ликвидации всех форм дискриминации женщин» от 18 декабря 1979 г. и др.

Второе поколение прав человека утверждалось в процессе борьбы человека за улучшение своих социально-экономических и культурных основ жизни с 70—80-х годов XIX в. и оформилось к середине XX в. (право на труд и свободный выбор трудовой деятельности, на отдых, на образование, на социальное обеспечение старости, инвалидности, защита материнства, облегчение и правовое регулирование женского и подросткового труда и т.д.). В отличие от либеральных ценностей прав предшествующего поколения, для реализации социально-экономических прав и свобод требуется активная организующая роль государства. Поэтому права этого поколения иногда называют позитивными. Свое нормативное закрепление такие права и свободы нашли в Международных пактах «О гражданских и политических правах» и «Об экономических, социальных и культурных правах», принятых Генеральной Ассамблеей ООН 16 декабря 1966 г.

Третье поколение прав и свобод человека, которое носит название коллективных прав и свобод, прав народов или солидарных прав, стало развиваться после Второй мировой войны под воздействием осознания необходимости объединения прогрессивных человеческих усилий перед угрозой глобальных проблем человечества (право на мир, на самостоятельное развитие отдельных народов, на благоприятную окружающую среду, на общее наследие человечества), а также в связи с настойчивыми тенденциями его развития (право на информацию и право на коммуникацию).

Самые разные аспекты прав человека находят свое закрепление в более чем 50 созданных на данный момент важнейших международных правовых актах о правах человека. Являясь источниками «обще-признанных прав и свобод человека и гражданина» (ст. 55 Конституции РФ), в своей совокупности они закрепляют универсальный стандарт прав человека. К таковым относятся Всеобщая декларация

прав человека (1948 г.), Международный пакт о гражданских и политических правах (1966 г.), Европейская конвенция по предупреждению жестокого и бесчеловечного или унижающего человеческое достоинство обращения или наказания (1984 г.), Итоговый документ Венской встречи представителей государств — участников Хельсинкского Совещания по безопасности и сотрудничеству в Европе (1989 г.) и др.

Важным инструментом защиты прав граждан является институт *омбудсмена* — такой государственной должности, целью осуществления которой является обеспечение гарантий государственной защиты прав и свобод граждан, их соблюдения и уважения государственными органами, органами местного самоуправления и должностными лицами. Впервые этот институт возник в скандинавских странах (со шведского переводится как сборщик денежного штрафа): Швеция (1810), Финляндия (1920), Норвегия (1955). Затем этот институт распространился и в иных странах: Австралия (1971), Ямайка (1970), Польша (1987), Венгрия (1989), Россия (1993).

Практическая деятельность современных государств сталкивается с необходимостью в некоторых случаях *ограничения прав и свобод человека*. Эти ограничения заключаются: в исключении из общей совокупности прав и свобод человека принадлежащих (либо предоставляемых) ему некоторых прав; в сужении объема и/или содержания конкретных прав и свобод путем установления властью пространственных пределов, временных рамок, круга лиц или определенных обстоятельств поведения индивидов. Условия ограничения прав и свобод строго оговорены: случаи необходимости обеспечения должного признания и уважения прав и свобод других людей и необходимости удовлетворения справедливых требований морали, общественного порядка и общего благосостояния в демократическом обществе (Всеобщая декларация прав человека); необходимость поддержания государственной и общественной безопасности или экономического благосостояния страны, предотвращения беспорядков или преступлений, охраны здоровья или нравственности населения, охраны территориальной целостности и др. (Европейская конвенция); необходимость защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства (Конституция РФ).

К *конституционным обязанностям* (прямо либо косвенно закрепляемым Основным законом) относятся: соблюдение конституции и законов, уважение прав и свобод других лиц, защита Отечества, уплата налогов и сборов, бережное отношение к природе и окру-

жающей среде, забота о детях и нетрудоспособных родителях, забота о памятниках истории и культуры и др.

Элементами правового статуса личности выступает *гражданство* как юридически признанная принадлежность человека к данному государству, выражающая его взаимоотношения с государством посредством взаимных прав, обязанностей и ответственности.

Правосубъектность как способность лица самостоятельно иметь субъективные права, свободы, полномочия и обязанности — правоспособность; своими действиями осуществлять их — дееспособность; нести ответственность за поведение, нарушающее требование норм права — деликтоспособность.

Одним из элементов правового статуса личности называется позитивная юридическая ответственность, т.е. ответственность, направленная в будущее — *статутная ответственность*. Она понимается как осознание субъектом правовых свойств своего действия (или бездействия), соотнесение поведения с требованиями действующих нормативно-правовых актов как готовность претерпеть меры юридической ответственности за их нарушение.

Таким образом, *правовой (юридический) статус личности* можно определить как *совокупность юридических норм, которые закрепляют права, свободы и обязанности личности (гражданина, иностранца, лица без гражданства) по отношению к обществу, государству и другим физическим лицам и одновременно права и обязанности последних в отношении данной личности*.

Различают несколько видов правового статуса:

- *конституционно-правовой (общий) статус человека и гражданина* — это совокупность закрепленных в конституции государства прав, свобод и обязанностей человека и гражданина. Общий правовой статус является для всех базовым и единым и поэтому характеризуется статичностью и стабильностью, меняется только по воле законодателя;
- *специальный (родовой) правовой статус* — это совокупность прав и обязанностей определенной категории субъектов (пенсионеров, инвалидов, государственных служащих, военнослужащих и т.д.). Родовой статус основывается на совокупности общих для всех прав и свобод, но дополнительно включает в себя соответствующие для конкретной сферы общественных отношений права, обязанности и льготы;
- *индивидуально-правовой статус личности* — это правовое положение конкретного индивида, отражающее совокупность только ему принадлежащих прав и возложенных только на него юридических обязанностей. Индивидуально-правовой статус зависит от особенностей той или иной правовой ситуации, от пола, возраста, образования, семейного или имущественного положения, состояния здоровья и т.п.

В литературе правовой статус рассматривается как совокупность трех составляющих его блоков: *предстатусные элементы*, создающие предпосылки для обладания лицом правами и обязанностями (правоспособность, дееспособность и деликтоспособность; правосубъектность; принципы взаимоотношений личности и государства с обществом и государством; гражданство); *собственно правовой статус*, включающий в себя права, свободы и обязанности; *последстатусные элементы*, специфика которых обусловливается данным правовым статусом личности (гарантии правового положения личности в виде механизма реализации и защиты имеющихся прав и свобод; законные интересы личности, ее ответственность).

Правовой статус может быть приобретен или утрачен. Его приобретение связано с правосубъектностью лица, а утрата может быть связана с его смертью или утратой гражданства государства вследствие выхода из гражданства, оптации и т.п.

Правовой статус личности основывается на определенных, признаваемых государством фундаментальных *принципах* — наиболее общих, основополагающих положениях, на которые опирается законодатель в процессе регламентации правового статуса человека и гражданина, конституционно закрепленных. К ним относятся равноправие, гуманизм, гарантированность, неотъемлемость (неотчуждаемость) основных прав и свобод человека и гражданина, гармоничное сочетание прав и обязанностей, их самостоятельное осуществление человеком, взаимосвязь основных прав, свобод и обязанностей человека и гражданина и др.

### Некоторые ключевые понятия темы

*Экономическая основа правового государства* — производственные отношения, базирующиеся на многоукладности, на различных равноправных и в одинаковой мере юридически защищенных формах собственности (государственной, коллективной, арендной, частной, акционерной, кооперативной и др.), обеспечивающих постоянный рост благосостояния общества и его саморазвитие.

*Социальная основа правового государства* — саморегулирующееся гражданское общество, которое объединяет свободных граждан — носителей общественного прогресса — через систему социальных институтов, общественных связей реализующих свои творческие, трудовые возможности, личные права и свободы.

*Основные (конституционные) права и свободы человека и гражданина* — неотъемлемые права и свободы, принадлежащие человеку от



рождения (либо в силу гражданства), которые защищаются государством и составляют ядро правового статуса личности.

*Социальные права человека* — совокупность конституционных прав человека, дающих ему возможность претендовать на получение от государства при определенных условиях определенных материальных благ (право на социальное обеспечение, право на образование, право на охрану здоровья и медицинскую помощь, право на жилище, особые права детей и права инвалидов и т.д.).

*Политические права и свободы личности* — возможности человека в государственной и общественно-политической жизни, обеспечивающие его политическое самоопределение и свободу, участие в управлении государством и обществом (право на объединение; свобода митингов, шествий, демонстраций, право избирать и быть избранным в органы государственной власти и местного самоуправления; право на равный доступ к любым государственным должностям и др.).

*Социально-экономические права и свободы* — возможности личности в сфере производства и распределения материальных благ, призванные обеспечить удовлетворение экономических и тесно связанных с ними духовных потребностей и интересов человека (право на труд, на отдых, на социальное обеспечение, на жилище, на получение наследства и др.).

*Личные права и свободы* — возможности человека, ограждающие его от незаконного и нежелательного вмешательства в его личную жизнь и внутренний мир, призванные обеспечить существование; своеобразие и автономию личности (право на жизнь, на личную неприкосновенность, на уважение, защиту чести и достоинства; свобода совести; право на неприкосновенность жилища, на свободу передвижения и выбор места жительства и др.).

*Экологические права человека* — особая разновидность конституционных прав человека, связанных с окружающей его природной средой, со взаимоотношениями природы и человеческого общества (право на благоприятную окружающую среду, экологически чистые продукты питания, экологически безвредные предметы повседневного спроса, экологически безопасные условия труда и т.д.).

*Культурные права и свободы* — возможности человека пользоваться духовными, культурными благами и достижениями, принимать участие в их создании в соответствии со своими склонностями и способностями (право на пользование достижениями культуры; право на образование; свобода научного, технического и художественного творчества и др.).

*Абсолютные права человека* — такие права индивидуума, которые не подлежат ограничениям ни при каких обстоятельствах.

*Признание государством прав и свобод человека и гражданина* — подтверждение государством того, что права и свободы человека и гражданина имеют естественный характер и осуществляются человеком независимо от воли государства.

*Соблюдение государством прав и свобод человека и гражданина* — точное следование государством, всех его органов существующим, им признанным, правам и свободам.

*Защита государством прав и свобод человека и гражданина* — деятельность государства по созданию механизма отстаивания прав и свобод человека и гражданина от чьих-либо посягательств, обеспечение их соблюдения всеми субъектами.

*Ограничение прав и свобод человека* — обусловленное объективно-субъективными факторами, главным образом, политико-правового свойства, преследующее определенные цели, осуществляемое как правовыми, так и неправовыми средствами и способами, количественное и/или качественное умаление субъектами власти прав и свобод человека.

### Контрольные вопросы

1. Этактистский подход к соотношению государства и права.
2. Либеральная концепция соотношения государства и права.
3. Сущность и признаки (принципы) правового государства.
4. Правовое государство: зарождение идеи, ее развитие; сущность идеи правового государства в России и становление новой российской государственности.
5. Факторы, ограничивающие вмешательство государства в частную жизнь граждан.
6. Ограничение прав и свобод личности, случаи его необходимости и его пределы.
7. Права и свободы человека: содержание и становление поколений.
8. Права человека и права гражданина, институт гражданства.
9. Гарантия прав личности: понятие и классификация.
10. Человек, личность, гражданин: соотношение понятий.
11. Закрепление прав и свобод человека в законодательстве.
12. Правовой статус личности: понятие, структура, виды.
13. Международные акты, закрепляющие права и свободы человека.
14. Взаимные обязанности и ответственность государства и личности.
15. Юридические обязанности и ответственность личности перед государством и обществом.
16. Проблемы построения правового государства в Российской Федерации.

---

## ТЕМА 28

### Гражданское общество и государство

«Гражданское общество — это более высокая ступень в развитии социальной общности, мера ее зрелости, разумности, справедливости, человечности»

*Н.И. Матузов.*

**План:** 1. Гражданское общество: понятие и развитие концепции. 2. Признаки и элементы гражданского общества.

При рассмотрении этих вопросов следует избегать возможной путаницы и ошибочного отождествления категорий «политическая система» и «гражданское общество» и уж тем более — «гражданское общество» и «общество».

*Общество* — совокупность исторически сложившихся форм совместной деятельности людей, (или) исторически сложившийся тип социальной системы, определенная форма общественных отношений.

С точки зрения философии и социологии различается несколько подходов к современному обществу:

- *открытое общество* — это самореформирующаяся, самоорганизующаяся, самосовершенствующаяся система, основанная на либерально-демократических ценностях, свободном рынке, индивидуальных правах и свободах, частной собственности;
- *закрытое общество* — это система, для которой характерно экономическое, социальное и духовное подавление личности коллективом, тоталитаризм и кастовость, поддержание порядка насильем и репрессиями;
- *глобальное общество* — это многофункциональное общество, характеризующееся универсальностью общественных связей и отношений; это мировое общество, возникающее в результате установления все более расширяющихся всеобщих контактов, взаимодействий и взаимозависимостей национальных обществ, ранее разобщенных.

*Государство* — это организация политической власти, которая содействует осуществлению конкретных классовых, общечеловеческих, религиозных, национальных и других интересов в пределах определенной территории. Говоря о политической системе, имеют в виду связанные с властью общественные и государственные структуры.

В рамках рассматриваемой темы также важны понятия «личность» и «гражданин». Если личность представляет собой индивидуально определенную совокупность социально-значимых свойств человека, проявляющуюся в отношениях между людьми, то категория гражданства говорит о юридической принадлежности человека к конкретному государству.

Из приведенных выше характеристик видно, что общество и государство — категории несовпадающие. «Общество» шире «государства». Однако государство является главным (определяющим) элементом общества. Оно берет на себя задачи управления обществом, обеспечивает порядок и общественную безопасность.

### 1. Гражданское общество: понятие и развитие концепции

*Гражданское общество — это совокупность добровольных, негосударственных институтов и отношений в экономической, политической, социальной и духовной жизни общества, выражающих и защищающих плюралистические интересы, потребности и ценности различных групп людей; это сфера самодеятельности и самореализации граждан в целях решения жизненно важных для них вопросов и проблем, защиты своих неотъемлемых прав и свобод.*

Общество, не поглощаемое государством, существовало всегда, но не всегда оно было гражданским обществом. Возникнув как идея еще в античные времена, реально концепция гражданского общества стала оформляться только к XVIII — началу XIX вв. Гегель, например, считал, что гражданское общество — это связь индивидуально-настроенных лиц через систему потребностей (противоборство интересов отдельных частных лиц; разделение труда и внешний порядок; охрана права упорядоченным законодательством и судом; гражданское общество — это та же семья, только с более строгими порядками).

Представители марксистской науки отбросили все личностные начала, заменив их экономическими, материальными, и самыми главными аспектами стали производственные отношения: гражданское общество — это вся жизнь, но без политики. Дюоктябрьская юридическая наука исследовала эту проблему, но в советское время она была предана забвению и возродилась лишь в конце 80-х — начале 90-х годов XX в. вместе с обсуждением проблемы правового государства.

В конце XIX — начале XX вв. частные предприниматели в промышленности и торговле уступили место крупным индустриальным торговым, промышленным и финансовым корпорациям. Но к этому времени рабочий класс и мелкие предприниматели уже вырабо-

тали системы защиты (профсоюзы, политические объединения и др.). Формирующаяся идея демократических прав и свобод сплотила рабочих и крестьян (трудящихся), лиц свободных профессий, деятелей науки, культуры, студенчество и т.д. Это сплочение и явилось основой концепции гражданского общества: в совокупности интересов представляя собой хорошо организованное социальное общество, граждане не дают какой-то одной силе взять верх, а государство здесь играет охранительную роль в социальном, политическом и экономическом плане.

В результате государство из «орудия подавления» становится необходимым институтом общества. Специальные правовые механизмы содействуют развитию общества, обеспечению прав и свобод человека и гражданина.

Однако на этом качественное развитие государства и общества не закончилось. В XX в. начинается формироваться государство, основанное на праве. Оно уже не может быть названо буржуазным в чистом виде, так как законы содержат не только волю буржуазии (или людей капитала), но и интересы других социальных групп, слоев, структур. Сейчас государство выражает волю всего общества в целом.

Речь идет о тенденции формирования так называемого индустриального и постиндустриального общества и государства. *Индустриальное общество* характеризуется развитым машинным производством, общенациональным рынком и т.д. *Постиндустриальное общество* — это экологически чистая технология, развитая сфера услуг (общество потребления), интенсивное развитие науки, это общество, основанное на социальном равенстве и равноправии. Это наличие всемирного рынка (вместо массы национальных рынков), возвышение ведущих международных организаций и международных актов, основанных на гарантиях прав человека, и др.

## 2. Признаки и элементы гражданского общества

Специфичными признаками гражданского общества и одновременно теми базовыми идеями, на которых оно основывается, являются следующие черты:

- равноправие всех членов общества во всех сферах его жизни и равенство в политических, правовых, экономических и иных отношениях;
- многоукладность экономики (форм собственности, в первую очередь), рыночные отношения, свободный труд и выбор профессии, места жительства;
- безусловное признание, закрепление прав человека и гражданина, наличие механизмов, обеспечивающих правовую охрану и защищенность личности;

- наличие институтов непосредственной и представительной демократии;
  - политический и идеологический плюрализм, позволяющий гражданам не только реализовывать свои интересы и проявлять свои способности, но и создавать для этого различного рода свои объединения;
  - свобода слова, печати, независимость средств массовой информации;
  - легитимность власти, политическая и конституционно-правовая стабильность общества;
  - наличие прочных основ правовой государственности;
  - невмешательство государства в частную жизнь граждан, присутствие четкого механизма реализации взаимной ответственности государства и личности;
  - наличие в обществе множества различных социальных групп (страт) и объединений по самым различным основаниям и интересам;
  - автономная от государства и защищенная законом от его вмешательства система местного самоуправления;
  - в достаточной степени эффективная социальная политика государства, обеспечивающая достойный уровень жизни людей и др.
- Между государством и гражданским обществом имеются чрезвычайно тесные связи, прочность которых предопределяется наличием сходных и отличительных характеристик этих социальных институтов:
- гражданское общество, как и государство, возникает в процессе достаточно длительного и сложного периода развития человечества;
  - в государстве преобладает вертикальная система управления и подчинения (иерархия государственных органов), а в гражданском обществе — горизонтальная система связей и отношений граждан и их объединений, и если деятельность государственных органов основана на законе, то жизнедеятельность гражданского общества — на соглашениях и договорах, на неписаных правилах равенства, охраняющих общую свободу (например, на так называемом «золотом правиле»: «Поступай так, как бы ты хотел, чтобы по отношению к тебе поступали другие»);
  - государство регулирует сферу публичных интересов, гражданское общество — сферу частных свобод, частных интересов.

Государство является организацией публичной власти, обеспечивающей гармоничное и стабильное развитие сообщества людей. Для этого самим обществом оно наделено правом создания общих

для всех его членов правил поведения — норм права, реализация которых гарантируется силой государственного принуждения. Государство должно брать на себя только некоторые важнейшие заботы, от которых зависит само существование общества: бороться с преступностью, создавать условия наибольшего благоприятствования реализации субъектами своих прав и свобод, представлять общество в международных отношениях др. Гражданское общество воздействует на государство через демократические институты (представительные и непарламентские): общественное мнение, политический плюрализм и др.; оно заставляет государство создавать законодательство, основанное на признании прав и свобод человека, быть открытым в своей деятельности (отчетность и ответственность должностных лиц, гласное судопроизводство и т.п.).

Сущностью гражданского общества является наиболее гармоничная реализация материальных и духовных потребностей человека как личности, его прав, интересов и ценностей. Для этого человек действует самостоятельно и (или) объединяется с другими людьми.

*Структура гражданского общества* — это внутреннее строение общества, отражающее многообразие и взаимодействие его составляющих, которое обеспечивает целостность и динамизм развития. Структуру современного общества составляют социальная, экономическая, политическая, духовно-культурная и информационная системы:

- *социальная система* выступает как совокупность социальных групп, классов, этносов, наций, народов и т.д.: человек (индивид, личность); семья; различные социальные группы (творческие союзы, профсоюзы, домохозяйки, инвалиды, студенты и пр.); объединения людей (религиозные и общественные образования, политические партии) и др. В процессе жизни человек может переходить из одной категории гражданского общества в другую. Интересы каждой из них должны учитываться государством, тем самым создавая социальное равновесие, определенный компромисс;
- *экономическая система* состоит из эффективных рыночных основ; видового разнообразия института собственности; производственных процессов; экономических отношений (производства, распределения, обмена и потребления); различного рода хозяйствующих субъектов;
- *политическая система* — это совокупность государственных, партийных, общественных организаций; права в целом; политических отношений, норм и т.п.;

- *духовно-культурная система* — это совокупность институтов и отношений в сфере информационной, культурно-просветительской деятельности (образование, культура, воспитание, творчество, религия и институты, их опосредующие);
- *информационная система* — это совокупность отношений, которые складываются в результате общения людей друг с другом непосредственно и через средства массовой информации: общественные, муниципальные и частные организации, учреждения, предприятия, а также граждане и их объединения, осуществляющие производство и выпуск средств массовой информации.

### Некоторые ключевые понятия темы

*Жизненно важные интересы* — совокупность потребностей, удовлетворение которых надежно обеспечивает существование и возможности прогрессивного развития личности, общества и государства.

*Интересы личности* — совокупность необходимых для существования государства условий, которые заключаются в наиболее полной реализации конституционных прав и свобод, в обеспечении личной безопасности, в повышении качества и уровня жизни, физическом, духовном и интеллектуальном развитии человека и гражданина.

*Интересы государства* — совокупность необходимых для существования государства условий, которые заключаются в незыблемости конституционного строя, суверенитета и территориальной целостности, политической, экономической и социальной стабильности, безусловном обеспечении законности и поддержании правопорядка, развитии равноправного и взаимовыгодного международного сотрудничества.

*Социальный институт* — историческая форма организации и регулирования общества, с помощью которой упорядочиваются отношения между людьми, их деятельность и поведение, обеспечивается устойчивость общественной жизни; это определенная совокупность учреждений, соответствующих социальной структуре общества; это совокупность социальных норм и культурных образцов, определяющих устойчивые формы социального поведения и действия, это система поведения в соответствии с этими нормами.

*Структура общества* — внутреннее строение общества, отражающее многообразие и взаимодействие его составляющих, обеспечивающее целостность и динамизм развития. Структуру современного общества составляют социальная, экономическая, политическая, духовно-культурная и информационная системы.

*Человек* (философский аспект) — субъект исторического процесса, развития материальной и духовной культуры, биосоциальное



существо, выделившееся из других форм жизни благодаря способности производить орудия труда, обладающее членораздельной речью, мышлением и сознанием.

*Семья* — круг лиц, связанных общностью быта и взаимными правами и обязанностями, вытекающими из брака, родства, усыновления или иной формы принятия детей на воспитание.

*Социальная группа* — общность взаимодействующих объединенных общими интересами индивидов, помогающих друг другу в достижении личных и групповых целей; это объединение двух и более лиц, связанных общением и общей целью, ориентированных на общие ценности и обособленных по названным и иным признакам от других социальных общностей.

*Народ* — все население данного государства, образующее единую социально-экономическую и политическую общность независимо от деления его на какие-либо национальные общности.

*Нация* — исторически сложившаяся устойчивая общность людей, складывающаяся в процессе формирования общности их территории, экономических связей, языка, самосознания и социальной структуры, этнических особенностей культуры и характера.

*Классы* — большие социальные группы людей, владеющих (либо не владеющих) средствами производства, занимающих определенное место в системе общественного разделения труда и характеризующихся специфическим способом получения дохода.

*Касты* — обособленные общественные группы, члены которых связаны происхождением или правовым положением, и принадлежность к которым является наследственной.

*Элита* — термин, обозначающий общественный слой или лиц, обладающих специфическими личностными особенностями и профессиональными качествами, делающих их уникальными в той или иной сфере общества (науки, производства, искусства и др.).

*Стратификация* — иерархическое расположение социальных слоев по признаку неравенства (неодинаковости) в доходах, образовании, профессиональной деятельности и др.

*Сословие* — социальная группа, обладающая закрепленными обычаями или законом и передаваемыми по наследству правами и обязанностями.

*Социальная мобильность* — переходы людей из одних общественных групп и слоев в другие (социальное передвижение), а также их продвижение к позициям с более высоким престижем, доходом и властью (социальное восхождение), либо движение к более низким иерархическим позициям.

*Толерантность* (психол.) — отсутствие или ослабление реагирования на какой-либо неблагоприятный фактор в результате сниже-

ния чувствительности к его воздействию; это способность человека противостоять разного рода жизненным трудностям без утраты психологической адаптации.

*Социальные отношения* — отношения людей, определяющие социокультурное и духовное воспроизводство общественной жизни (семья, церковь, учреждения образования и культуры и др.).

*Социальная система* — упорядоченная, самоуправляемая целостность множества разнообразных общественных отношений, носителем которых является человек и те социальные группы, в которые он включен.

*Духовно-культурная система современного общества* — совокупность отношений между людьми, их объединениями, государством и обществом в целом по поводу духовно-культурных благ и соответствующих материализованных институтов, учреждений (образовательных, научных, культурных, религиозных), через которые реализуются эти отношения.

*Социальная система современного общества* — совокупность объективно сформировавшихся общностей людей и взаимоотношений между ними.

*Социальный контроль* — механизм саморегуляции и самоорганизации общества путем установления и поддержания в нем нормативного порядка, устранения, нейтрализации или минимизации нормонарушающего поведения.

*Групповые нормы* — совокупность требований и правил, вырабатываемых внутри группы как определенного сообщества и играющих роль важнейшего средства регуляции поведения членов данной группы, а также характера взаимоотношений, взаимодействия и общения внутри нее.

*Ценностные ориентации личности* — разделяемые личностью социальные ценности, выступающие в качестве целей жизни и основных средств достижения этих целей и в силу этого приобретающие функцию важнейших регуляторов социального поведения индивидов.

*Религия* (социол.) — сложная социальная система, в которую входят религиозное сознание, религиозное отношение, религиозные организации и религиозный культ.

*Церковь* — организация последователей той или иной религии на основе общности вероучения и культа; это специфическое понятие мистического сообщества верующих, в котором осуществляется единение человека с Богом через совместное участие в таинствах.

### Контрольные вопросы

1. Общество, его составные части и их характеристика.
2. Основные социальные и политические институты общества.
3. Гражданское общество: понятие и основные характеристики.
4. Возникновение и развитие идеи гражданского общества.
5. Правовое государство в истории политико-правовой мысли.
6. Социально-экономическая, политическая, идеологическая и духовная структуры гражданского общества.
7. Гражданское общество и политическая организация общества.
8. Право и личность. Понятие и природа прав и свобод личности.
9. Права человека и права гражданина: понятие и классификация.
10. Взаимоотношения гражданского общества и правового государства.
11. Проблемы формирования гражданского общества в Российской Федерации.

---

# РАЗДЕЛ V

## ГОСУДАРСТВО. ПРАВО. ЭКОНОМИКА

### ТЕМА 29

#### Закономерности взаимодействия государства, права и экономики

**План:** 1. Государство, право и экономика: подходы к установлению взаимоотношений. 2. Воздействие права на взаимоотношения государства и экономики. 3. Некоторые проблемы становления рыночных отношений в Российской Федерации.

##### 1. Государство, право и экономика: подходы к установлению взаимоотношений

Соотношение государства, права и экономики является одним из важнейших вопросов, волновавших человеческое общество во все времена. Наиболее остро этот вопрос вставал в периоды революционных (социальных) преобразований.

В истории были различные подходы к соотношению государства и экономики, от крайних до компромиссных. Так, в период становления капиталистического хозяйства (середина XVIII — начало XIX вв.) наибольшее распространение получила теория *невмешательства государства в экономику*, ему отводилась роль «ночного сторожа». В настоящее время доминируют позиции так называемой *либеральной школы*, считающей, что лучшим средством развития экономики служит эффективная конкуренция, для которой необходимо лишь установить определенные (достаточно широкие) юридические рамки (Ф. Хайек).

Задачей правового регулирования данной сферы является также обеспечение и защита интересов участников экономических отношений. Только государство создает необходимые условия для развития и поддержания основ рыночной экономики: свободы предпринимательства и добросовестной конкуренции.

Особую роль государство играет в условиях перехода к рыночным отношениям. Государственное регулирование экономики представляет собой систему мер законодательного, исполнительного и контролирующего характера, направленную на стабилизацию и приспособление существующей социально-экономической системы

к изменяющимся условиям (Т.В. Калентьева). В рамках экономической функции государство занимается регулированием отношений собственности, предпринимательства, налогов, финансов, валютным и таможенным регулированием.

## **2. Воздействие права на взаимоотношения государства и экономики**

Главный вопрос взаимодействия государства, права и экономики — это вопрос о *механизме и степени государственного воздействия на экономику*. От того, насколько эффективно применяется правовой механизм такого воздействия, зависят благосостояние самого государства, экономика страны.

Рассмотреть социальное назначение права в деле государственного регулирования экономики можно на примере отдельных отраслей права и законодательства, активно включенных в участие в этом процессе (Р.З. Лившиц).

*Конституция РФ* закрепляет множество положений, так или иначе касающихся экономических отношений, их основы. В том числе: о государственной поддержке конкуренции и о свободе экономической деятельности (ст. 8); о праве каждого на предпринимательскую и иную, не запрещенную законом, экономическую деятельность, кроме деятельности, направленной на монополизацию и недобросовестную конкуренцию (ст. 34); об охране частной собственности и о праве на ее защиту (ст. 35, 45); о свободе труда (ст. 37); об обязанности граждан платить налоги (ст. 57) и другие статьи. При этом декларативные положения Основного закона конкретизируются в иных нормативных актах, регламентирующих самые различные сферы и правовые отношения.

*Законодательство о предпринимательстве* проникнуто идеей максимальной свободы и широких прав участников отношений, пока они находятся в законных рамках. Роль определенных запретов и границ призваны выполнять некоторые нормативные предписания и обязанности.

К последним относятся следующие требования: выполнять обязанности, вытекающие из законов и договоров; заключать трудовые договоры с наемными работниками, полностью рассчитываться с ними, независимо от финансового состояния предприятия, осуществлять все виды страхования наемных работников, обеспечивать им условия труда в соответствии с законодательством и коллективными договорами, соблюдать решения органов власти по социальной защите инвалидов и других лиц с ограниченной дееспособно-

стью; своевременно представлять декларацию о доходах и уплате налогов; заявлять о банкротстве при невозможности исполнения обязательств перед кредиторами.

*Налоговое законодательство* имеет чрезвычайно важное значение, прежде всего, для самого государства. Поступления от налогов составляют основную доходную часть бюджета государства и расходуются на социальную сферу, содержание армии, государственного аппарата, науку и культуру и т.д. Право в данном случае только закрепляет *определенные размеры налога* и вырабатывает *правовой режим налогообложения*.

Таким образом, налоговое законодательство устанавливает и регламентирует: перечень плательщиков того или иного налога; размеры налога и льготы по налогообложению; виды выплат, доходов, подлежащих налогообложению; порядок регистрации плательщиков налога в финансовых органах; порядок уплаты налога; ответственность за уклонение от уплаты налога и т.д.

*Социальное законодательство* — это законодательство о социальном обеспечении, занятости, здравоохранении, образовании, науке и культуре, а также часть жилищного и экологического законодательства. Отрасли законодательства, регулирующие социальную сферу: трудовое, пенсионное, страховое и др.

*Трудовое законодательство* — это совокупность нормативно-правовых актов, регулирующих отношения между работодателями и работниками и порядок разрешения производственных (трудовых) конфликтов. Трудовое законодательство регламентирует, как правило, отношения коллективного труда. При этом данное законодательство призвано сгладить два вида имеющихся противоречий: *между производственными и социальными элементами, между имущественными и управленческими элементами труда*.

Противоречия между производственными и социальными элементами труда при всем желании полностью устранить нельзя, так как, с одной стороны, работодатель (собственник) заинтересован в удовлетворении потребностей рынка, росте производительности труда и увеличении прибыли (производственная сфера); а с другой стороны, наемный работник заинтересован в улучшении условий своего труда и повышении заработной платы (социальная сфера).

Противоречия между имущественными и управленческими элементами коллективного труда объясняются тем, что трудовое законодательство синтезирует в себе принципы и институты гражданского (равенство сторон, диспозитивность отношений) и админист-

ративного права (организующие, управленческие начала трудовых отношений).

Нормы трудового законодательства должны распространяться на все формы коллективного труда (и частного, и государственного). Этим право должно смягчать противоречия, имеющиеся в трудовых отношениях.

Обобщив сказанное о противоречиях, можно увидеть главное: *противоречия между экономической и социальной сферами*. Право в виде трудового законодательства должно обеспечить баланс между двумя противоречивыми областями: экономической — содействовать развитию производства, получению прибыли и социальной — защитить интересы человека труда, обеспечить его достойное существование.

Для этого право устанавливает и обеспечивает выполнение *социально-экономических гарантий* трудовых отношений:

- *социальные гарантии* (право на защиту от безработицы; право на минимум оплаты труда; ограничение максимальной продолжительности рабочего времени, право на отпуск, установление его минимума; право на здоровье, на благоприятные условия труда; право работников на судебную защиту прав; право на социальное страхование);
- *экономические гарантии* зависят от уровня развития конкретного производства (конкретные размеры оплаты труда, уровень материальных гарантий, конкретная продолжительность рабочего дня и отпуска, дополнительные льготы);
- *юридические гарантии* (невозможность в одностороннем порядке изменить договорные условия, установление ответственности за нарушение трудового законодательства).

*Пенсионное законодательство* полностью посвящено материальному обеспечению нетрудоспособного населения. Здесь право должно отладить механизм формирования и расходов пенсионных фондов. Для этого оно должно регламентировать: процент отчислений; минимальный размер пенсий; достижение необходимого возраста и других оснований (инвалидность, производственная травма, профессиональное заболевание); необходимый трудовой стаж; размеры пенсионных платежей и т.д.

*Законодательства об образовании, здравоохранении, жилищное* существуют вследствие противостояния экономических и социальных начал — как платное и бесплатное.

Весьма важную роль в экономических отношениях играет *правоохранительное законодательство*. Оно выражено в материальных

(уголовное и административное право) и процессуальных отраслях (уголовный, гражданский и арбитражный процесс).

Действующее уголовное законодательство ориентируется на защиту законных интересов собственников, охрану добросовестной конкуренции, защиту интересов прав потребителей.

Уголовно-правовые меры по обеспечению экономической безопасности предпринимательства подразделяются на четыре группы норм, действующих в сфере: взаимоотношений предпринимателей с государственными и общественными институтами; взаимоотношений предпринимательских структур; собственно предпринимательской (производственной, коммерческой и иной) деятельности; защиты от криминальных посягательств «извне».

В отношении лиц, осуществляющих коммерческую деятельность, как и в отношении иных граждан, закон должен пресекать любые преступные посягательства. Это: преступления против жизни и здоровья (ст. 105, 107—113 УК РФ); преступления против личной свободы (ст. 126—128 УК РФ); причинение имущественного ущерба путем обмана либо злоупотребления доверием (ст. 165 УК РФ); вымогательство путем применения насилия, причинения тяжкого вреда здоровью потерпевшего или повреждений зданий, помещений и иного имущества потерпевшего (ст. 163, 167 УК РФ); хищения чужого имущества путем кражи, разбоя, мошенничества (ст. 158—162 УК РФ); различные составы должностных преступлений (ст. 285, 286, 292, 293 УК РФ); преступления против достоинства личности, конституционных прав и свобод (ст. 129, 130, 136—140 УК РФ) и др.

Однако особый род деятельности ставит предпринимателя в особое положение, которое объясняется постоянным нахождением его в зоне повышенного риска, повышенной опасности и угрозы от обстоятельств, зачастую ему неподвластных. Поэтому действующее законодательство предусматривает уголовную ответственность за деяния, препятствующие нормальной экономической деятельности предпринимателя: воспрепятствование законной предпринимательской деятельности (ст. 169 УК РФ); коммерческий подкуп, провокация взятки (ст. 204, 304 УК РФ).

Имеется ряд преступных деяний, субъектами которых выступают сами предприниматели: незаконное предпринимательство, лжепредпринимательство, незаконное занятие частной медицинской практикой (ст. 171, 173, 235 УК РФ); незаконная банковская деятельность (ст. 172 УК РФ) незаконное получение кредита (ст. 176 УК РФ) злостное уклонение от погашения кредитной задолженности (ст. 177 УК РФ); легализация (отмывание) денежных средств



или иного имущества, полученных незаконным путем (ст. 174 УК РФ); монополистические действия и ограничение конкуренции (ст. 178 УК РФ) незаконное использование товарного знака, заведомо ложная реклама (ст. 180—182 УК РФ); криминальное банкротство (ст. 195—197 УК РФ); злоупотребление полномочиями и превышение их должностными лицами коммерческих организаций (ст. 201—203 УК РФ); недобросовестное оказание услуг, выполнение работ (ст. 238 УК РФ) и др.

### **3. Некоторые проблемы становления рыночных отношений в Российской Федерации**

Следует признать, что Россия является государством, в котором рыночные отношения только формируются.

В настоящее время после определенного замешательства государства в начале 90-х годов прошлого столетия перед Российской Федерацией определились важнейшие задачи, в числе которых можно назвать следующие:

- выработка общей (для всей страны) внутренней и внешней экономической политики;
- правовое обеспечение возникающих рыночных отношений; определение круга и статуса субъектов экономических отношений;
- выработка социальной политики и действенных средств защиты интересов населения;
- запрещение и пресечение криминальных методов и средств ведения хозяйственных и коммерческих отношений;
- создание наиболее благоприятных условий для развития отечественного производства, защита его от недобросовестной конкуренции, монополизма и от засилья зарубежного капитала;
- создание механизмов разрешения споров в экономической деятельности субъектов и установление (и реализация) ответственности за соответствующие нарушения;
- уделение пристального внимания нерентабельным, но жизненно важным для общества сферам транспорта, энергетики, промышленности и сельского хозяйства (политика дотирования);
- удержание в руках правоохранительных структур (недопущение сращивания с преступным элементом) и армии;
- выработка разумного механизма приватизации; недопущение дальнейшего увеличения пропасти между богатыми и бедными;
- решение острейшей проблемы занятости населения и др.

## Некоторые ключевые понятия темы

*Либерализм* — политическая идеология, отстаивающая ценности правового государства, в котором утверждается приоритет свобод личности над интересами государства, а также принципы свободного рынка с минимальным вмешательством государства в экономическую сферу.

*Предпринимательство* — инициативная самостоятельная деятельность людей, направленная на получение прибыли или личного дохода, осуществляемая от собственного имени, под свою ответственность или от имени и под ответственность юридического лица (фирмы, предприятия).

*Рыночная экономика* — система, основанная на частной собственности, свободе выбора и конкуренции, опирающаяся на личные интересы и ограничивающая государственное участие.

*Экономические методы государственного регулирования экономики* — приемы и способы воздействия государства на экономические процессы, протекающие в обществе (определенная и достаточно жесткая налоговая политика, которая позволяет государству успешно решать социальные задачи, а также перераспределять часть национального дохода в целях более сбалансированного развития производительных сил общества; создание наиболее благоприятных условий хозяйствования в приоритетных отраслях экономики, развитие которых дает наибольшую выгоду обществу в целом).

*Недобросовестная конкуренция* — любые направленные на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности действия хозяйствующих субъектов, которые противоречат положениям действующего законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и могут причинить (или причинили) убытки другим хозяйствующим субъектам (конкурентам) либо нанести ущерб их деловой репутации.

*Национализация* — переход частных предприятий и других видов частной собственности в собственность государства как путем экспроприации, так и на основе выкупных операций.

*Приватизация* — передача государственного или муниципально-го имущества в частную собственность.

*Первоначальное накопление капитала* — процесс массового, принудительного, зачастую кровавого и криминального, с использованием государственной мощи отделения непосредственных производителей от ранее принадлежавших им средств производства и жизненных средств, т.е. экспроприация непосредственных производителей. Природой этого явления с экономической точки зрения выступает перераспределение ранее созданного национального богатст-

ва в пользу заведомого меньшинства — нового правящего класса — новой буржуазии.

*Заработная плата* — вознаграждение за труд в зависимости от квалификации работника, сложности и качества его труда, которое работодатель обязан выплатить работнику в размере, на условиях и в порядке, установленных законодательством, коллективным договором и трудовым договором (соглашением).

*Минимальный размер оплаты труда (МРОТ)* — устанавливаемый федеральным законом гарантируемый минимум месячной заработной платы, ниже которого не может оплачиваться труд работника, отработавшего полностью определенную на этот период норму рабочего времени и выполнившего свои трудовые обязанности (нормы труда).

*Забастовка* (стачка) — одна из форм борьбы трудящихся за свои права, заключающаяся в коллективном прекращении работы рабочими и служащими, предъявляющими предпринимателям или правительству свои экономические или политические требования.

*Безработица* — социально-экономическая ситуация, при которой часть активного, трудоспособного населения не может найти работу, которую эти люди способны выполнить.

*Налог* — обязательный индивидуально безвозмездный платеж, взимаемый с организации или физического лица в форме отчуждения принадлежащих им на праве собственности, хозяйственного ведения или оперативного управления денежных средств в целях финансового обеспечения деятельности государства и (или) муниципальных образований.

*Акциз* (выборочный и универсальный) — косвенный налог, включаемый в цену товара или услуги, преимущественно массового потребления, а также услуг частных предприятий, и оплачиваемый покупателями (потребителями).

*Государственный капитализм* — такой тип рыночной экономики, для которого характерны активное вмешательство государства в хозяйственную жизнь и высокая доля государственной собственности в ведущих отраслях народного хозяйства.

### Контрольные вопросы

1. Экономика как одна из важнейших сфер человеческих отношений.
2. Предпринимательство: его понятие и разновидности.
3. Соотношение государства и экономики.
4. Этатистский подход к соотношению государства и экономики.
5. Либеральный подход к соотношению государства и экономики.
6. Границы государственно-правового воздействия на экономические отношения.

---

## Контрольные вопросы для самопроверки и подготовки к экзамену

1. Предмет теории государства и права.
2. Методы теории государства и права.
3. Место теории государства и права среди общественных и юридических наук.
4. Государство: понятие и признаки.
5. Основные теории происхождения государства.
6. Особенности происхождения государства у различных народов мира.
7. Современные подходы к понятию и сущности государства.
8. Политическая система: понятие, элементы, основные черты и виды.
9. Государство в политической системе общества.
10. Типология государств: виды и их краткая характеристика.
11. Цивилизационный и формационный подходы к типологии государств.
12. Соотношение права и государства.
13. Государственная власть: ее признаки и формы осуществления.
14. Функции государства: понятие и классификация.
15. Формы осуществления функций государства.
16. Механизм (аппарат) государства: понятие и признаки.
17. Государственные органы, государственные учреждения и организации.
18. Принципы организации и деятельности государственного аппарата.
19. Форма государства: понятие и элементы.
20. Форма правления: понятие и краткая характеристика видов.
21. Форма государственного устройства: понятие и виды.
22. Государственный (политический) режим: понятие и виды.
23. Правовое государство: понятие и основные принципы.
24. Разделение властей как принцип организации и деятельности правового государства.
25. Государство и гражданское общество.
26. Понятие и признаки права.
27. Основные теории происхождения права.
28. Современные подходы к правопониманию.
29. Правовой нигилизм и правовой идеализм.
30. Объективное и субъективное право.
31. Публичное и частное право.
32. Принципы права, их классификация.
33. Право в системе социальных норм.
34. Соотношение права и морали.
35. Социальная роль права и его функции.
36. Правовое действие и правовое регулирование.

37. Эффективность права и пути ее повышения.
38. Механизм правового регулирования: понятие, элементы, стадии.
39. Формы (источники) права: понятие, виды.
40. Нормы права: понятие и признаки.
41. Виды норм права: их классификация.
42. Структура юридической нормы: гипотеза, диспозиция и санкция.
43. Способы изложения правовой нормы в нормативно-правовых актах.
44. Правотворчество: понятие и виды.
45. Законотворчество (законодательный процесс): понятие, основные черты, стадии.
46. Юридическая техника: понятие, значение для правотворчества.
47. Юридическая стилистика, терминология, конструкция.
48. Нормативно-правовые акты: понятие, признаки, виды.
49. Закон в системе нормативно-правовых актов государства.
50. Соотношение права и закона.
51. Действие нормативно-правовых актов во времени, в пространстве и по кругу лиц.
52. Систематизация нормативно-правовых актов: понятие, виды.
53. Система права: понятие и элементы (норма права, отрасль права, институт права).
54. Соотношение системы права и системы законодательства.
55. Правоотношение: понятие, признаки и структура.
56. Содержание правоотношения: субъективные права и юридические обязанности.
57. Виды правовых отношений.
58. Понятие и виды субъектов права.
59. Правосубъектность. Правоспособность, дееспособность, деликтоспособность.
60. Правовой статус личности.
61. Права и свободы человека и гражданина: понятие и классификация.
62. Юридические факты: понятие и виды.
63. Фактический (юридический) состав.
64. Реализация норм права и ее виды.
65. Применение норм права: понятие, признаки.
66. Требования к правильному применению норм права.
67. Стадии правоприменительной деятельности.
68. Акты применения норм права: понятие, виды, структура.
69. Толкование норм права: понятие, виды.
70. Официальное толкование права, его виды.
71. Способы толкования права.
72. Пробелы в праве и способы их восполнения: аналогия права, аналогия закона.
73. Юридические коллизии и пути их преодоления.
74. Правовое поведение, его особенности и виды.
75. Правомерное поведение и его виды.
76. Правонарушение: понятие и признаки.
77. Юридический состав правонарушения.

78. Виды правонарушений.
79. Условия и причины правонарушений и пути их устранения.
80. Позитивный и ретроспективный аспекты юридической ответственности.
81. Юридическая ответственность: понятие и признаки.
82. Виды юридической ответственности.
83. Принципы юридической ответственности.
84. Основания освобождения от юридической ответственности и обстоятельства, исключающие юридическую ответственность.
85. Законность: понятие, основные принципы, гарантии.
86. Законность, правопорядок, общественный порядок, дисциплина: понятия и соотношение.
87. Правосознание: понятие, структура, виды.
88. Правовая культура: понятие, структура, уровни (виды).
89. Правовая система: понятие и элементы.
90. Основные правовые системы современности: виды, краткая характеристика.
91. Право, государство и экономика.
92. Воздействие права на отношения государства и экономики.

---

## Библиографический список

### Нормативные акты

Уголовный кодекс РФ; Конституция Российской Федерации; Уголовно-процессуальный кодекс РФ; Гражданский кодекс РФ; Гражданско-процессуальный кодекс РФ; Кодекс РФ об административных правонарушениях; Трудовой кодекс РФ; Семейный кодекс РФ.

### Основная учебная литература

*Алексеев С.С.* Восхождение к праву. Поиски и решения. М.: Норма, 2001.

*Бабаев В.К., Баранов В.М., Толстик В.А.* Теория права и государства в схемах и определениях. М.: Юрист, 2002.

*Венгеров А.Б.* Теория государства и права: Учебник для юридических вузов. 3-е изд. М.: Юриспруденция, 2000.

*Власов В.И.* Теория государства и права: Учебник для высших юридических учебных заведений и факультетов. Ростов н/Д.: Феникс, 2002.

*Гойман-Червонюк В.И.* Очерк теории государства и права. М., 1996.

*Иванов А.А.* Теория государства и права. Основные категории и понятия: Словарь-справочник. 2-е изд., стереотип. М.: Экзамен, 2007.

*Иванов А.А.* Римское право: основные понятия, законы и иски, персоналии и сентенции. М.: ЗАО «Издательство «Экономическое образование», 2008.

Краткий юридический словарь. М.: ИНФРА-М, 2003.

*Лазарев В.В., Липень С.В.* Теория государства и права: Учебник для вузов. М.: Спарк, 1998.

*Любашец В.Я., Мордовцев А.Ю., Тимошенко И.В.* Теория государства и права: Учебное пособие. Ростов н/Д.: МарТ, 2002.

*Малахов В.П.* Концепция философии права. М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2007.

*Марченко М.Н.* Проблемы теории государства и права: Учебник. М.: Проспект, 2001.

*Матузов Н.И., Малько А.В.* Теория государства и права: Учебник. М.: Юрист, 2002.

*Нерсесянц В.С.* Общая теория права и государства: Учебник для вузов. М.: Норма, 2001.

Общая теория государства и права: Учебник / Под ред. В.В. Лазарева. 3-е изд. перераб. и доп. М.: Юрист, 2002.

Общая теория права: курс лекций / Под ред. В.К. Бабаева. Н. Новгород, 1993.

Обществознание: Учебный курс для поступающих в вузы / Под ред. Д.И. Луковской, Е.Б. Хохлова. 5-е изд., перераб. и доп. СПб., 2004.

*Оксамытный В.В.* Теория государства и права: Учебник для студентов высших учебных заведений. М.: ИМПЭ-ПАБЛИШ, 2004.

Проблемы теории государства и права: Учебное пособие / Под ред. М.Н. Марченко. М.: Юристь, 2002.

*Радько Т.Н.* Теория государства и права: Учебник для вузов. М.: ЮНИТИ-ДАНА, Закон и право, 2004.

*Семенов В.И.* Теория государства и права. Вопросы и ответы: Учебное пособие. М., 2002.

Теория государства и права: Учебник для вузов / Под ред. М.М. Рассолова. 2-е изд., перераб. и доп. М.: ЮНИТИ-ДАНА, Закон и право, 2004.

Теория государства и права: Учебник / Под ред. В.К. Бабаева. М.: Юристь, 1999.

Теория государства и права / Под ред. В.П. Малахова, В.Н. Казакова. М.: Екатеринбург: Академический Проект; Деловая книга, 2002.

Теория государства и права: Учебник для вузов / Под ред. В.М. Корельского, В.Д. Перевалова. 2-е изд. М.: Норма, 2002.

Теория государства и права: Учебное пособие. Конспект лекций в схемах и определениях / Под ред. Л.В. Смирнова. М.: Книжный мир, 2004.

Теория государства и права: курс лекций / Под ред. М.Н. Марченко. М., 2000.

*Хропанюк В.Н.* Теория государства и права: Учеб. пос. для высших учебных заведений / Под ред. В.Г. Стрекозова. Изд. 2-е, доп. и испр. М., 2002.

*Черданцев А.Ф.* Теория государства и права. М.: Юристь, 2001.

*Чиркин В.Е.* Государствование: Учебник. 2-е изд., испр. и доп. М.: Юристь, 2000.

### Дополнительная литература

*Алексеев С.С.* Право. Опыт комплексного исследования. М., 1999.

*Базылев Б.Т.* Юридическая ответственность. Красноярск, 1985.

*Витрук Н.В.* Правовой статус личности в СССР. М., 1985.

*Вопленко Н.Н.* Сущность, принципы и функции права. Волгоград, 1998.

*Вопленко Н.Н.* Источники и формы права. Волгоград, 2004.

*Гегель Г.В.* Философия права. Предисловие. М., 1990.

*Гойман В.И.* Действие права (методологический анализ). М., 1992.

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

*Денисов Г.И.* Юридическая техника: теория и практика // Журнал российского права. 2005. № 8.

*Дробышевский С.А.* Политическая организация общества и право как явления социальной эволюции. Красноярск, 1996.

*Емельянов С.А.* Право: определение, понятия. М., 1992.



- Иванов А.А., Иванов В.П.* Правонарушение и юридическая ответственность. Теория и законодательная практика. 2-е изд., доп. и перераб., М., 2006.
- Исаев И.А., Золотухина Н.М.* История политических и правовых учений России: Учебник. 2-е изд., перераб. и доп. М., 2003.
- Исаков В.Б.* Юридические факты в советском праве. М., 1984.
- Зорькин В.Д.* Позитивистская теория права в России. М, 1978.
- Казимирчук В.П.* Право и методы его изучения. М., 1965.
- Керимов Д.А.* Культура и техника законоотворчества. М., 1991.
- Козлов В.А.* Проблемы предмета и методологии общей теории права. Л., 1989.
- Кудрявцев В.Н.* Закон, поступок, ответственность. М., 1986.
- Лебедев С.Я.* Традиции, обычаи и преступность: теория, методология, опыт криминологического анализа. М., 1995.
- Левченко И.П.* Механизм применения права. Смоленск, 1997.
- Лившиц Р.З.* Теория права: Учебник. М., 1994.
- Малахов В.П.* Формирование профессионального правосознания сотрудников правоохранительных органов // Право и образование. 2002. № 6.
- Малеин Н.С.* Правонарушение: понятие, причины, ответственность. М., 1985.
- Мамут Л.С.* Государство в ценностном измерении. М., 1998.
- Муромцев Г.И.* Источники права (теоретические аспекты проблемы) // Правоведение. 1992. № 2.
- Нерсесянц В.С.* Право в системе социальной регуляции. М., 1987.
- Права человека: Учебник для вузов / Под ред. Е.А. Лукашевой.* М., 1996.
- Пьянов Н.А.* Формы государства // Сибирский юридический вестник. 2002. № 4.
- Радько Т.Н., Толстик В.А.* Функции права. Н. Новгород, 1995.
- Ростовщиков И.В.* Права личности в России: их обеспечение и защита органами внутренних дел. Волгоград, 1997.
- Тихомиров Ю.А.* Действие закона. М., 1992.
- Топорнин Б.Н.* Разделение властей и государственная организация // Разделение властей и парламентаризм. М., 1992.
- Халфина Р.О.* Общее учение о правоотношении. М., 1974.
- Четвернин В.А.* Демократическое конституционное государство: введение в теорию. М.: ИГП РАН, 1993.
- Энгельс Ф.* Происхождение семьи, частной собственности и государства / Маркс К., Энгельс Ф. Соч. 2-е изд. Т. 21.
- Энтин М.А.* Разделение властей: опыт современных государств. М., 1995.
- Юридическая служба в государственных органах и на предприятиях / Под ред. А.А. Иванова.* 2-е изд., стереотип. М., 2008.

*Ягофарова И.Д.* Основная характеристика ограничения прав и свобод человека: теоретико-правовой аспект // Академический юридический журнал. 2002. № 4.

**Дореволюционные учебные курсы  
(для самостоятельного изучения)**

- Виноградов П.Г.* Очерки по теории права. М., 1915.  
*Коркунов Н.М.* Лекции по общей теории права. СПб., 1914.  
*Михайловский И.В.* Очерки философии права. Т. 1. Томск, 1914.  
*Новгородцев П.И.* История философии права. М., 1897.  
*Петражицкий Л.И.* Теория права и государства в связи с теорией нравственности. СПб., 1907.  
*Рождественский А.* Основы общей теории права. СПб., 1914.  
*Тарановский Ф.В.* Учебник энциклопедии права. Юрьев, 1917.  
*Трубецкой Е.Н.* Лекции по энциклопедии права. М., 1917.  
*Хвостов В.М.* Общая теория права. Элементарный очерк. М., 1911.  
*Чичерин Б.Н.* Философия права. М., 1900.  
*Шершеневич Г.Ф.* Общая теория права. М., 1912.

---

# Оглавление

<b>ОТ АВТОРА</b>	<b>3</b>
<b>РАЗДЕЛ I. ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА КАК НАУКА И УЧЕБНАЯ ДИСЦИПЛИНА</b>	<b>5</b>
<b>Тема 1. Предмет и методология теории государства и права</b>	<b>5</b>
1. Понятие и предмет теории государства и права	5
2. Функции теории государства и права	8
3. Методология теории государства и права	9
4. Место теории государства и права среди иных юридических наук	12
5. Система курса теории государства и права	13
Некоторые ключевые понятия темы	14
Контрольные вопросы	16
<b>Тема 2. Происхождение государства и права</b>	<b>17</b>
1. Общие закономерности возникновения государства	17
2. Особенности возникновения государства у различных народов мира	20
3. Особенности происхождения права	23
4. Основные теории происхождения государства и права	26
Некоторые ключевые понятия темы	29
Контрольные вопросы	29
<b>РАЗДЕЛ II. ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА</b>	<b>31</b>
<b>Тема 3. Государство и политическая система общества</b>	<b>31</b>
1. Понятие и признаки государства	31
2. Виды, сущность и социальное назначение государства	33
3. Современные теории государства	36
4. Политическая система общества и государство	37
Некоторые ключевые понятия темы	39
Контрольные вопросы	41
<b>Тема 4. Типология государств</b>	<b>42</b>
1. Понятие типологии государств	42
2. Формационный подход	43
3. Цивилизационный подход	47
Некоторые ключевые понятия темы	49
Контрольные вопросы	51
<b>Тема 5. Форма государства</b>	<b>52</b>
1. Понятие формы государства	52
2. Форма правления	53
3. Форма государственного устройства	57
4. Политический режим	62
Некоторые ключевые понятия темы	65
Контрольные вопросы	67
<b>Тема 6. Функции государства</b>	<b>69</b>
1. Функции государства: понятие и признаки	69
2. Формы и методы осуществления государственных функций	70
3. Основные функции государства	72
Некоторые ключевые понятия темы	77
Контрольные вопросы	78
<b>Тема 7. Механизм (аппарат) государства</b>	<b>79</b>
1. Понятие и модели механизма (аппарата) государства	79
2. Структура механизма (аппарата) государства: органы и учреждения	80
3. Виды государственных органов	82
4. Принципы организации и деятельности государственного аппарата	85
Некоторые ключевые понятия темы	86
Контрольные вопросы	88

<b>РАЗДЕЛ III. ТЕОРИЯ ПРАВА</b>	<b>89</b>
<b>Тема 8. Право. Его понятия и принципы</b>	<b>89</b>
1. Понятие, признаки и свойства права	89
2. Видовое многообразие права	93
3. Принципы и аксиомы права	94
4. Социальная роль и функции права	97
Некоторые ключевые понятия темы	100
Контрольные вопросы	101
<b>Тема 9. Особенности современного правопонимания</b>	<b>102</b>
1. Виды отношения к праву в истории общественной мысли	102
2. Юридическое мировоззрение: современные типы правопонимания	102
Некоторые ключевые понятия темы	105
Контрольные вопросы	108
<b>Тема 10. Система нормативного регулирования общественных отношений</b>	<b>109</b>
1. Понятие и элементы системы нормативного регулирования	109
2. Нормы-обычай	111
3. Религиозные нормы	112
4. Корпоративные нормы	114
5. Моральные и этические нормы	115
6. Политические нормы	116
7. Техничко-правовые нормы	116
Некоторые ключевые понятия темы	117
Контрольные вопросы	118
<b>Тема 11. Форма (источники) права</b>	<b>119</b>
1. Общая характеристика форм (источников) права	119
2. Правовой обычай как форма (источник) права	120
3. Правовой прецедент	122
4. Правовая доктрина как источник права	125
5. Нормативный договор	126
6. Нормативно-правовой акт	127
7. К вопросу о нетрадиционных источниках российского права	128
Некоторые ключевые понятия темы	129
Контрольные вопросы	130
<b>Тема 12. Нормативно-правовые акты: их виды и действие</b>	<b>131</b>
1. Виды нормативно-правовых актов	131
2. Действие нормативно-правовых актов во времени, в пространстве и по кругу лиц	136
Некоторые ключевые понятия темы	141
Контрольные вопросы	143
<b>Тема 13. Правотворчество</b>	<b>144</b>
1. Понятие и принципы правотворчества	144
2. Виды правотворчества	145
3. Стадии правотворчества (законодательного процесса)	146
4. Презумпция знания законов	149
5. Юридическая техника	150
6. Систематизация нормативно-правовых актов и их учет	153
Некоторые ключевые понятия темы	157
Контрольные вопросы	159
<b>Тема 14. Нормы права</b>	<b>160</b>
1. Понятие нормы права (юридической нормы) и ее признаки	160
2. Классификация (виды) юридических норм	161
3. Структура юридической нормы: элементы и формат выражения	166
4. Соотношение нормы права и статьи нормативно-правового акта	169
5. Эффективность юридической нормы	170
Некоторые ключевые понятия темы	171
Контрольные вопросы	172

<b>Тема 15. Реализация норм права. Правоприменение</b>	<b>173</b>
1. Понятие и формы реализации норм права	173
2. Применение норм права как особая форма реализации права	174
3. Акты применения норм права, их виды и предъявляемые к ним требования	177
4. Соотношение нормативно-правового акта и акта применения норм права	179
Некоторые ключевые понятия темы	180
Контрольные вопросы	180
<b>Тема 16. Толкование норм права</b>	<b>182</b>
1. Понятие толкования правовых норм и его значение	182
2. Виды и способы толкования правовых норм	183
3. Пробелы в праве и пути их устранения	187
4. Толкование норм права при коллизии юридических норм	189
Некоторые ключевые понятия темы	191
Контрольные вопросы	192
<b>Тема 17. Правовые отношения</b>	<b>193</b>
1. Понятие, признаки и предпосылки правоотношения	193
2. Структура и содержание правоотношений	195
3. Виды правонарушений	201
Некоторые ключевые понятия темы	202
Контрольные вопросы	203
<b>Тема 18. Юридические факты</b>	<b>204</b>
1. Понятие и признаки юридических фактов	204
2. Виды юридических фактов	204
3. Фактический (юридический) состав	212
Некоторые ключевые понятия темы	213
Контрольные вопросы	215
<b>Тема 19. Система права и система законодательства</b>	<b>216</b>
1. Система права: понятие, основные признаки и элементы	216
2. Отрасли права и институты права	217
3. Некоторые основные отрасли российского права	220
4. Соотношение системы права и системы законодательства	223
Некоторые ключевые понятия темы	224
Контрольные вопросы	226
<b>Тема 20. Механизм правового регулирования</b>	<b>228</b>
1. Действие права, правовое воздействие, правовое регулирование	228
2. Предмет и методы правового регулирования	229
3. Виды правового регулирования	232
4. Понятие, элементы и стадии механизма правового регулирования	233
Некоторые ключевые понятия темы	234
Контрольные вопросы	236
<b>Тема 21. Правосознание и правовая культура</b>	<b>237</b>
1. Понятие и функции правосознания	237
2. Структура правосознания	238
3. Виды правосознания	240
4. Правовая культура, правовое воспитание и правовая социализация	241
Некоторые ключевые понятия темы	244
Контрольные вопросы	246
<b>Тема 22. Правовое и правомерное поведение</b>	<b>247</b>
1. Свойства и виды правового поведения	247
2. Правомерное поведение: понятие, признаки и социальная обусловленность	249
3. Механизм формирования правомерного поведения субъектов права	250
4. Виды правомерного поведения	252
5. Некоторые проблемы формирования правомерного поведения в современных условиях	254
6. Пограничные виды правового поведения	256
Некоторые ключевые понятия темы	257
Контрольные вопросы	258
<b>Тема 23. Правонарушение</b>	<b>259</b>
1. Понятие и признаки правонарушения	259

2. Юридический состав правонарушения	260
3. Виды правонарушений	264
4. Причины и условия совершения правонарушений	269
Некоторые ключевые понятия темы	271
Контрольные вопросы	274
<b>Тема 24. Юридическая ответственность</b>	<b>275</b>
1. Понятие, признаки и основания юридической ответственности	275
2. Отраслевые институты юридической ответственности	277
3. Цели юридической ответственности, ее функции и принципы	284
4. Основания освобождения от юридической ответственности и обстоятельства, ее исключающие	286
5. Соотношение юридической ответственности и иных мер государственного принуждения	288
Некоторые ключевые понятия темы	289
Контрольные вопросы	292
<b>Тема 25. Законность, правопорядок и дисциплина</b>	<b>293</b>
1. Понятие и принципы законности	293
2. Гарантии законности	295
3. Соотношение законности, правопорядка и дисциплины	297
4. Безопасность, ее понятие и виды	299
Некоторые ключевые понятия темы	300
Контрольные вопросы	302
<b>Тема 26. Основные правовые системы современности</b>	<b>303</b>
1. Понятие правовой системы	303
2. Романо-германская правовая система	304
3. Правовая семья общего права	305
4. Религиозно-традиционные правовые системы	306
5. Социалистическая правовая семья (социалистическое право)	308
Некоторые ключевые понятия темы	309
Контрольные вопросы	311
<b>РАЗДЕЛ IV. ЛИЧНОСТЬ. ПРАВО. ГОСУДАРСТВО</b>	<b>312</b>
<b>Тема 27. Правовое государство</b>	<b>312</b>
1. Возникновение и развитие идеи правового государства	312
2. Понятие и принципы правового государства	314
3. Права, свободы, обязанности личности и ее правовой статус	316
Некоторые ключевые понятия темы	321
Контрольные вопросы	323
<b>Тема 28. Гражданское общество и государство</b>	<b>324</b>
1. Гражданское общество: понятие и развитие концепции	325
2. Признаки и элементы гражданского общества	326
Некоторые ключевые понятия темы	329
Контрольные вопросы	332
<b>РАЗДЕЛ V. ГОСУДАРСТВО, ПРАВО, ЭКОНОМИКА</b>	<b>333</b>
<b>Тема 29. Закономерности взаимодействия государства, права и экономики</b>	<b>333</b>
1. Государство, право и экономика: подходы к установлению взаимоотношений	333
2. Воздействие права на взаимоотношения государства и экономики	334
3. Некоторые проблемы становления рыночных отношений в Российской Федерации	338
Некоторые ключевые понятия темы	339
Контрольные вопросы	340
<b>Контрольные вопросы для самопроверки и подготовки к экзамену</b>	<b>341</b>
<b>Библиографический список</b>	<b>344</b>