



РЕСПУБЛИКА КАЗАХСТАН  
МИНИСТЕРСТВО ВНУТРЕННИХ ДЕЛ  
КАРАГАНДИНСКАЯ АКАДЕМИЯ  
ИМ. БАРИМБЕКА БЕЙСЕНОВА

ДЖИЕМБАЕВ Р.К.

КОНЦЕПТУАЛЬНЫЕ  
ОСНОВЫ ТЕОРИИ ПРАВА  
И ГОСУДАРСТВА

КАРАГАНДА  
2017

**Республика Казахстан  
Министерство внутренних дел  
Карагандинская академия  
им. Баримбека Бейсенова**

**Джиембаев Р.К.**

**КОНЦЕПТУАЛЬНЫЕ  
ОСНОВЫ ТЕОРИИ ПРАВА  
И ГОСУДАРСТВА**

*Учебное пособие*

**КАРАГАНДА  
2017**



### **Сведения об авторе**

**Джиембаев Руслан Кайратович – начальник кафедры государственно-правовых дисциплин Карагандинской академии МВД РК им. Б. Бейсенова, кандидат юридических наук, подполковник полиции**

**УДК 340(075)**  
**ББК 67.0я73**  
**Д 41**

Публикуется по решению ученого совета Карагандинской академии им. Б. Бейсенова МВД Республики Казахстан

**Рецензенты:**

**Пакирдинов М.А.** – государственный советник юстиции 3 класса, кандидат юридических наук.

**Әбдікерев Р.Қ.** – секретарь Карагандинского областного маслихата.

**Кожаметов Ғ.З.** – декан юридического факультета Карагандинского государственного университета им. Е.А. Букетова, доктор юридических наук, профессор.

**Жакашев Д.С.** – начальник юридического института Карагандинской академии им. Б. Бейсенова МВД Республики Казахстан, кандидат юридических наук

**Д 41 Джиембаев Р.К. Концептуальные основы теории права и государства:** Учебное пособие. – Карагандинская академия им. Б. Бейсенова МВД РК, 2017. – 244 с.

**ISBN 978-601-7881-19-1**

В основе учебного пособия – познавательные задачи, способствующие расширению кругозора обучающихся по узкой специализации «Правоохранительная деятельность», где в ущерб фундаментальным общетеоретическим научным знаниям традиционно уделяется больше внимания отраслевым, прикладным юридическим наукам, а также профилирующим специализированным дисциплинам.

Учебное пособие предназначено для преподавателей юридических вузов, докторантов, магистрантов института послевузовского образования, курсантов, студентов очной и заочной форм обучения, а также для широкого круга читателей.

**УДК 340(075)**  
**ББК 67.0я73**  
**Д 41**

**ISBN 978-601-7881-19-1**

**© Джиембаев Р.К.**  
**Карагандинская академия им. Баримбека Бейсенова**  
**МВД Республики Казахстан, Караганда, 2017**

## СОДЕРЖАНИЕ

Введение.....	5
1. МНОГОГРАННОСТЬ ПОДХОДОВ К ВОПРОСУ О ПРОИСХОЖДЕНИИ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА. ТИПОЛОГИЯ ГОСУДАРСТВ.....	7
1.1 Общество и государство.....	7
1.2 Характеристика основных теорий происхождения государства.....	9
1.3 Теории правопонимания.....	18
1.4 Понятие и основные признаки государства.....	22
1.5 Типология государств.....	25
2 СТАНОВЛЕНИЕ ПОНЯТИЯ ФОРМЫ ГОСУДАРСТВА И ЕГО ЭВОЛЮЦИЯ.....	34
2.1 Понятие формы государства в политико-правовой мысли.....	34
2.2 Форма государства в конституционно-правовом развитии. Принцип разделения властей.....	48
3 ФОРМЫ СОВРЕМЕННОГО ГОСУДАРСТВА.....	63
3.1 Формы правления.....	63
3.2 Формы государственного устройства.....	70
3.3 Государственный (политический) режим.....	74
4 ГЕНЕЗИС ПОЛИТИЧЕСКОЙ СИСТЕМЫ ОБЩЕСТВА.....	79
4.1 Политическая система общества: понятие, структура и политические идеологии.....	79
4.2 Правовое государство и гражданское общество.....	94
5 ПРАВО В СИСТЕМЕ ОБЩЕСТВЕННЫХ ОТНОШЕНИЙ. ФОРМЫ-ИСТОЧНИКИ ПРАВА И ВОПРОСЫ КЛАССИФИКАЦИИ ПРАВОВЫХ СЕМЕЙ.....	103
5.1 Понятие права, его признаки, принципы и функции.....	103
5.2 Формы – источники права.....	110
5.3 Правовая система и правовая семья: многообразие критериев классификации.....	125
5.4 Экономический фактор в процессе интеграции права.....	130
5.5 Основные правовые семьи современности.....	135
5.6 Проблемы теоретической классификации правовых систем некоторых государств.....	142
6 ПРАВОТВОРЧЕСКИЙ ПРОЦЕСС И ЮРИДИЧЕСКАЯ ТЕХНИКА.....	147
6.1 Правотворчество: понятие, виды и основные принципы.....	147
6.2 Некоторые особенности законодательного процесса в зарубежных странах.....	150

6.3	Законодательный процесс в Республике Казахстан.....	153
6.4	Юридическая техника.....	160
6.5	Юридические коллизии и их виды.....	168
6.6	Понятие и виды пробелов в праве. Аналогия права. Аналогия закона.....	171
	Вопросы для самоконтроля.....	176
	Тесты.....	178
	Список рекомендуемой литературы .....	189
	ПРИЛОЖЕНИЕ.....	194
	Закон Республики Казахстан «О правовых актах».....	194

## Введение

В учебном пособии освещаются основные концепции теории права и государства, отслеживается эволюция всемирной историко-правовой мысли относительно государственно-правовых явлений, высказываются некоторые предположения о дальнейших тенденциях их развития. Акцентируется внимание на некоторых наиболее важных в теоретическом и методологическом плане темах, рассматривается их проблемная сторона.

Перефразировав слова известного ученого В.С. Нерсесянца, можно отметить, что современные концепции теории права и государства – одна из важных составных частей духовной культуры человечества. В ней сконцентрирован политико-правовой опыт прошлых поколений, отражены основные направления государственно-правовых явлений, вехи, подведены итоги исследований проблем права, политики и государства. Познавательный опыт, реализуемый за счет идей и достижений прошлого, оказывает заметное влияние на современные политические и правовые воззрения, на теорию и практику наших дней<sup>1</sup>.

В рамках учебного пособия осуществлена попытка анализа некоторых государственно-правовых явлений отдельных стран древнего мира, средневековья, нового и новейшего времени, в результате чего определенные явления прошлого можно считать актуальными и в настоящее время с учетом последовательного отражения их в современной теории государства и права.

По мере развития общества определенные изменения претерпевают и фундаментальные знания о государстве и праве и соотносящиеся с ними явления. Однако при этом имеют место лишь незначительные изменения, характерные для естественного эволюционного процесса. Они не приводят к деформации общего, сложившегося на протяжении веков, представления о государственно-правовых явлениях, институтах и учреждениях, а также об их месте и роли в жизни общества. Наряду с изменениями, происходящими в рамках теории государства и права, наблюдается непрерывный процесс накопления новых знаний в данной отрасли. Объективно он детерминирован реально происходящими процессами в жизни общества, государства, права, экономики и политической системы общества<sup>2</sup>.

Кроме того, сопоставительный анализ правовых систем приводит к пониманию закономерностей развития права в том или ином государстве, позволяет эффективно совершенствовать национальное законодательство, учитывая при этом социально-культурные особенности страны, ее историческое и политическое развитие. Метод сравнения в области правовых систем приобретает особую значимость в изучении позитивного и негативного юридического опыта, накопленного в каждой из них.

---

<sup>1</sup> История политических и правовых учений: Учебник для вузов / Под общ. ред. акад. РАН, д.ю.н., проф. В.С. Нерсесянца. – 4-е изд., перераб. и доп. – М.: Норма, 2004. – С. 7.

<sup>2</sup> Орумбаев Ж.Б. Общество, государство и право: Учеб. пос. – Караганда: КарЮИ им. Б. Бейсенова МВД РК, 2006. – С. 2.

Так, имеют место быть случаи, когда жители одной страны при обращении в суд субъективно рассматривают ситуацию, исходя из опыта отправления правосудия другого государства. Например, гражданин Республики Казахстан, поддавшись влиянию телевидения, проецирует увиденное на свое государство (например, нелепая судебная тяжба в США: человек обжегся горячим кофе в закусочной и по решению суда получает немалую сумму за нанесенный ущерб). Однако когда такого рода субъект встречает недоумение служителей фемиды и, как следствие, отказ в удовлетворении судебного иска, то делает однозначный вывод не в пользу собственного государства: наше государство не правовое, не демократичное, и права человека в нем не соблюдаются... На самом же деле подобные случаи говорят лишь об узком кругозоре самого обывателя, незнании им основ права и разновидностей правовых семей. То, что применимо, к примеру, в США, неприменимо в других государствах, таких как Казахстан, Россия, Беларусь и т.д., так как правовые системы и юридическая практика вышеуказанных государств кардинально отличаются.

Могут наблюдаться и другие ситуации, когда вроде бы умный и солидный человек, занимающий определенную должность в государственном аппарате Республики Казахстан (может быть даже и в законодательных органах), предлагает провести кардинальную реформу отдельной правовой отрасли, ссылаясь при этом на положительный опыт Великобритании, США, Австралии, Канады. Однако в этой связи он сталкивается с критикой и противодействием со стороны ученых-правоведов, что можно трактовать следующим образом: данный «деятель» не учел, что Великобритания, США и Австралия относятся к странам англосаксонской правовой семьи, а Республика Казахстан – к странам романо-германской правовой семьи. Различия между данными правовыми системами наблюдаются не только в юридической практике и источниках права, но и в правопонимании, идеологии и менталитете граждан.



# 1. МНОГОГРАННОСТЬ ПОДХОДОВ К ВОПРОСУ О ПРОИСХОЖДЕНИИ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА. ТИПОЛОГИЯ ГОСУДАРСТВ

## 1.1 Общество и государство

Государство и право существовали не всегда. Эти социальные институты сформировались на определенном этапе развития общества. В первобытном обществе не было ни государства, ни права. Между тем следует заметить, что человек все-таки мог выжить только в коллективе. Например, существование ранних форм объединения предков современного человека было, в первую очередь, обусловлено необходимостью защиты от суровой внешней среды и совместного добывания пищи. В настоящее время учеными отмечается, что общество возникло гораздо раньше государства. Первое произошло около 3-4,5 миллионов лет назад, а второе – всего лишь 5-6 тысяч лет назад<sup>3</sup>.

М.Б. Смоленский дает следующее понятие обществу. Обществом может называться определенная группа людей, объединившаяся для общения, совместного выполнения какой либо деятельности на основе общих интересов<sup>4</sup>.

Первичной организационной единицей воспроизводства человеческой жизни был род, основанный на кровнородственных отношениях его членов, ведущих совместную хозяйственную деятельность. Как отмечается в юридической литературе, в первобытном обществе доминировала полигамная семья, при которой все мужчины и женщины принадлежали друг другу. В условиях, когда отец ребенка не был известен, родство могло вестись лишь по материнской линии. Несколько позже, с помощью обычаев, сначала запрещаются браки между родителями и детьми, затем – между братьями и сестрами. В результате запрета инцеста (кровосмешения), послужившего биологической основой выделения человека из мира животных, браки стали заключаться между представителями родственных общин. При таких обстоятельствах несколько дружественных родов объединялись во фратрии, фратрии – в племена и союзы племен, что помогало более успешно вести хозяйственную деятельность, совершенствовать орудия труда и противостоять набегам других племен. Тем самым был заложен фундамент новой культуры и системы отношений, коммуникаций между людьми, т.е. образовалось общество<sup>5</sup>.

Социализация – это включение человека в развивающийся общественный организм, в процессе которого он усваивает опыт предшествующих поколений и современников. Приобретает знания и навыки, способы поведения и культуру. Эту общественную ориентацию можно назвать коллективистской устремленностью.

---

<sup>3</sup> Кулапов В.Л., Малько А.В.. Теория государства и права. – М., 2008. – С. 30.

<sup>4</sup> Смоленский М.Б. Теория государства и права. – М., 2010. – С. 12.

<sup>5</sup> Кулапов В.Л., Малько А.В. Теория государства и права. – М., 2008. – С. 31.

Определенным типам общества соответствуют и определенные типы личности. Так, на ранних этапах человеческой истории доминирует коллективистский тип личности. Здесь человек устанавливает свои отношения с миром, социальным, природным в основном через коллектив. Хорошо известен институт «остракизма» или высылание из общины в античной культуре, что являлось самым серьезным наказанием. В эпоху возрождения в европейской культуре начинается процесс все большей индивидуализации сознания и поведения людей, что нашло свое выражение в формировании к XX в. нового буржуазного типа общества, новой индустриальной культурно-исторической эпохи<sup>6</sup>.

Огромное значение на развитие общества оказала неолитическая революция. Она способствовала расслоению общества, делению его на классы вследствие перехода от присваивающей экономики (собирательства) к производству (разделение труда). Так, в доисторическое время люди жили путем собирательства и охоты. Однако, сильное оледенение в период позднего неолита (около 10-12 тысяч лет до н.э.) привело к гибели мегафлоры и мегафауны. Чтобы выжить, людям пришлось заниматься скотоводством и в определенные теплые периоды года земледелием, обрабатывать металлы и т.д. Кто-то в этом преуспел и стал иметь излишек. Тот, кто не преуспел, чтобы выжить, должен был заниматься работать к тому, кто преуспел<sup>7</sup>. Отметим, что подробно это рассматривает Ф. Энгельс в своем труде «Происхождение семьи, частной собственности и государства».

Общественные отношения – это отношения, которые возникают между людьми в процессе их жизнедеятельности. По сути, это вся совокупная деятельность людей, формы взаимодействия между ними. В более конкретном смысле можно сказать, что общественные отношения – это многообразные связи, возникшие между социальными группами, классами, нациями, а также внутри них в процессе экономической, социальной, политической, культурной жизни и деятельности. Отдельные люди вступают в общественные отношения именно как члены или представители тех или иных социальных общностей или групп<sup>8</sup>.

В научной литературе структура общественных отношений может быть рассмотрена с разных точек зрения. В соответствии с марксистской концепцией, все общественные отношения делятся на материальные и духовные. Материальные отношения интерпретируются как базисные, возникающие без непосредственного участия сознания. Их характер определяется производительными силами общества. Духовные отношения понимаются как производные от материальных отношений. Они относятся к надстроечным, возникают и функционируют, проходя через сознание людей.

---

<sup>6</sup> Обществознание: Пособие-репетитор / под ред. О.С. Белокрыловой, В.И. Филоненко. – Изд. 22-е. – Ростов н/Д : Феникс, 2016. – С. 110.

<sup>7</sup> Джиембаев Р.К. Теория государства и права: Учебное пособие. – Караганды: РИО «Болашак-Баспа», 2012. – С. 12.

<sup>8</sup> Обществознание: Пособие-репетитор / под ред. О.С. Белокрыловой, В.И. Филоненко. – Изд. 22-е. – Ростов н/Д : Феникс, 2016. – С. 111.

К духовным отношениям относятся политические, правовые, нравственные и др. С точки зрения основных видов практики, структура общественных отношений будет представлена двумя типами отношений. Во-первых, - это отношения «люди-природа» (производственная практика, преобразование человеком природы). Во-вторых, это отношения «человек-человек» (социально-историческая практика)<sup>9</sup>.

В каждом обществе существуют стандарты поведения – социальные нормы. Разновидностями социальных норм выступают обычаи, традиции, правовые нормы, нормы морали и т.д.

Обычаи – это исторически сложившиеся правила поведения.

Традиции – это элементы социального и культурного наследия, сохранившиеся в определенных обществах, социальных группах в течение длительного времени.

Нормы морали – это требования определенного поведения, основанные на принятых в обществе представлениях о добре и зле, должном и непозволительном.

Религиозные нормы – правила поведения, основанные на вере в Бога. Например, Коран, Библия, Талмуд<sup>10</sup>.

Правовые нормы – это общеобязательные правила поведения, установленные государством для регулирования общественных отношений.

## **1.2 Характеристика основных теорий происхождения государства**

Существует множество теорий происхождения государств. Все они с различной полнотой отражают те или иные стороны данного процесса. Рассмотрим основные из них.

*1. Теологическая теория* (от греч. «теос» – Бог, «логос» – учение, т.е. учение о Боге) является одной из самых ранних. Она получила распространение в средневековье в трудах Фомы Аквинского, в современных условиях ее развивали идеологи исламской религии и католической церкви (Ж. Маритен, Д. Мерсье), а зародилась она, как отмечает А.М. Лушников, в древнем Египте, Вавилоне, Индии и Китае<sup>11</sup>.

По мнению представителей данной доктрины, государство – продукт божественной воли, в силу чего государственная власть вечна и незыблема, зависимо главным образом от религиозных организаций и деятелей. В связи с этим каждый обязан подчиняться государю во всем. Существующее социально-экономическое и правовое неравенство людей предопределено той же божественной волей, с чем необходимо смириться и не оказывать сопротивления продолжателю на земле власти Бога. Следовательно, непослушание государственной власти может расцениваться как непослушание Всевышнему. Основоположники этой теории утверждали, что

---

<sup>9</sup> Там же. – С. 112.

<sup>10</sup> Джембаев Р.К. Теория государства и права: Учебное пособие. – Караганды: РИО «Болашак-Баспа», 2012. – С. 76.

<sup>11</sup> Лушников А.М. Теория государства и права. Элементарный курс. – М., 2009. – С. 17.

государство создано и существует по воле Бога, в связи с чем церковная власть имеет приоритет над светской властью. Именно поэтому вступление всякого монарха на престол должно быть освящено церковью. Данная теория широко использовалась для обоснования и оправдания неограниченной монархии, а также пропаганды смирения подданных перед государственной властью<sup>12</sup>.

Ж.Ч. Салимбаева по этому поводу рассуждает следующим образом: в основе происхождения государства лежит природа человека на объединение и защиту в процессе совместного проживания от угрозы на жизнь и собственность. Откуда у человека такие потребности? Кто же сделал человека социальным, политическим существом? Ответ один – Бог. Если человек – это личность, а создать личность может только другая личность, естественно, более высокого порядка, то создать человека может только Абсолютная Личность Бога. Если человек наделен качествами, то тот, кто наделил человека этими качествами, также имеет эти качества. Эти качества в Абсолютной Личности Бога, создателя человека, будут со знаком плюс и проявлены в полной мере.

Бог создал человека, и для человека Бог создал условия его существования в общества. Правила поведения, которыми должен человек руководствоваться также установлены Богом. Значит происхождение государства и божественного права – это творение Бога<sup>13</sup>.

По мнению А.М. Лушникова данная теория имеет определенные достоинства:

- 1) она способствует укреплению гражданского согласия в обществе, усилению духовности;
- 2) препятствует насилию, революциям и гражданским войнам, переделу власти и собственности;
- 3) очевидно, что становление первых государств было поддержано авторитетом религии, а многие монархические династии выводили свои родословные непосредственно от божеств (египетские фараоны, императоры Китая и Японии и др.).

Главным же недостатком этой теории, по мнению ученого, является то, что она основана на вере в Бога, а не на проверенном научном знании, для верующего эта теория незыблема, а для атеиста – антинаучна<sup>14</sup>.

**II. Патриархальная теория (Патерналистская).** К наиболее известным ее представителям можно отнести древнегреческого философа Аристотеля, древнекитайского философа Конфуция, а также более современных философов Р. Филмера и Н.К. Михайловского.

Они исходят из того, что люди – существа коллективные, стремящиеся к взаимному общению, приводящему к возникновению семьи. В

---

<sup>12</sup> Кулапов В.Л., Малько А.В. Теория государства и права. – М., 2008. – С. 39.

<sup>13</sup> Салимбаева Ж.Ч. Теория возникновения государств: трансформация взглядов. / <http://krishna.kz/ru/node/597>

<sup>14</sup> Лушников А.М. Теория государства и права. Элементарный курс. – М., 2009. – С. 17.

последующем развитие и разрастание семьи в результате объединения людей и увеличения числа этих семей и приводит в конечном счете к образованию государства<sup>15</sup>.

Государство – это результат исторического развития семьи (разросшаяся семья). Глава государства (монарх) является отцом (патриархом) по отношению к своим подданным, которые должны относиться к нему с почтением и слушаться неукоснительно. Отсюда власть государя есть продолжение власти отца (патриарха) в семье, которая выступает как неограниченная. Поскольку признается изначально божественное происхождение власти «патриарха», подданным предложено покорно подчиняться государю. Как и в семье отец, так и в государстве монарх не выбирается, не назначается и не смещается подданными, ибо последние – его дети<sup>16</sup>.

Как отмечает М.Б. Смоленский, патриархальная концепция в определенной степени отражала важнейшие моменты перехода человечества от социально-организованной жизни в первобытном обществе к государственным формам в раннеклассовом обществе. В частности, в городах-полисах, объединение семей было определяющим в возникновении государства<sup>17</sup>.

Индивид подчиняется правителю, т.к. тот оберегает и направляет подданных, подобно отцу-наставнику, считает Конфуций (ок. 551-479 до н.э.), раскрывая концепцию патриархальной теории. Аристотель (384-322 до н.э.), развивая эту теорию, считает, что в государстве все формы общения достигают своего завершения, особенно в отношении защиты, т.к. это суть *потребности тела*. Государство – это продукт естественного развития отношений, заложенных в первичных формах общения семьи. Человек по своей природе существо политическое, и в государстве завершается генезис этой *политической природы* человека. Государство же – это политическое общение между свободными и равными. Поэтому люди подсознательно стремятся к образованию единой большой семьи. Главной функцией семьи является воспроизводство рода и совместная жизнь. Данная теория раскрывает такую сторону человека, как защита своих интересов через заботу других – членов его семьи. В этом особенность *уровня сознания* патриархальной теории происхождения государства<sup>18</sup>.

К достоинствам данной теории А.М. Лушников относит следующее:

1) она способствует сплочению общества, уважению и почитанию носителей государственной власти как организующего звена общества.

2) культивирует дух родства, братства, взаимосвязанности членов общества как членов семьи.

---

<sup>15</sup> Джембаев Р.К. Теория государства и права: Учебное пособие. – Караганды: РИО «Болашак-Баспа», 2012. – С. 14.

<sup>16</sup> Кулапов В.Л., Малько А.В. Теория государства и права. – М., 2008. – С. 40.

<sup>17</sup> Смоленский М.Б. Теория государства и права. – М., 2010. – С. 23.

<sup>18</sup> Салимбаева Ж.Ч. Теория возникновения государств: трансформация взглядов / <http://krishna.kz/ru/node/597>

Недостатком же является прямое отождествление государства и семьи, власти монарха и отца. Ведь государственная власть, прежде всего, основана на приоритете территориальных связей и гражданства над кровно-родовыми связями<sup>19</sup>.

**III. Договорная теория (Естественно-правовая).** Ее истоки восходят к трудам древнегреческих философов (Эпикур, Цицерон и др.). В современной трактовке данная теория происхождения государства была разработана в XVII – XVIII вв. в трудах Г. Гроция, Б. Спинозы, Т. Гоббса, Д. Локка, Ж.Ж. Руссо, А.Н. Радищева, П. Гольбаха. По мнению представителей договорной теории, государство возникает как продукт сознательного творчества, как результат договора, в который вступают люди, находившиеся до этого времени в «естественном», первобытном состоянии. Ранее каждый преследовал только свои интересы, не считаясь с интересами других. В результате это могло привести к «войне всех против всех». В результате «войны всех против всех» неорганизованное общество могло уничтожить само себя. Чтобы этого не случилось, люди заключили «общественный договор», в силу которого каждый отказывался от всех или от части своих интересов в пользу создаваемого государства ради взаимного выживания и гарантированности естественных прав<sup>20</sup>. Государство – не проявление божественной воли, а продукт человеческого разума. Согласно этой теории единственным источником государственной власти является народ, а все государственные служащие, как слуги общества, обязаны отчитываться перед ним за использование властных полномочий<sup>21</sup>.

По мнению А.М. Лушников, данная теория имела определенные достоинства:

1) сделан шаг к признанию гражданского общества, первичного по отношению к государству (сначала интересы людей);

2) фактически выдвинут принцип народного суверенитета – власть производна от народа и принадлежит народу, а правители только уполномочены народом управлять государством;

3) государственные структуры, властные органы существуют не сами по себе, а должны выражать интересы народа, быть у него на службе.

В свою очередь, ее недостатками являются:

1) такой путь создания государства – через общественный договор – скорее идеал, нежели реальная действительность, ведь зачастую государства возникали в результате войн, насилия или же вследствие других условий;

2) общество воспринимается одномерно, как единое целое, в то время как в реальной действительности оно разделено на различные группы, классы, сословия, общины, как правило, имеющие разные интересы, а в отдельные периоды даже враждебные друг другу.

---

<sup>19</sup> Лушников А.М. Теория государства и права. Элементарный курс. – М., 2009. – С. 18.

<sup>20</sup> Джембаев Р.К. Теория государства и права: Учебное пособие. – Караганды: РИО «Болашак-Баспа», 2012. – С. 15.

<sup>21</sup> Кулапов В.Л., Малько А.В. Теория государства и права. – М., 2008. – С. 40.

**IV Теория насилия.** Наиболее видными ее сторонниками являются немецкий философ и экономист Е. Дюринг, австрийский социолог и государствовед Л. Гумплович, известный «ревизионист марксизма» К. Каутский.

Как отмечает Т.В. Кашанина, краеугольным камнем теории насилия является утверждение о том, что главная причина возникновения государства и права лежит не в социально-экономическом развитии общества и возникновении классов, а в завоевании, насилии, порабощении одних племен другими<sup>22</sup>. В данной теории государство рассматривается как учреждение, существующее исключительно для блага сильного, а право – как средство обуздания одних слоев общества в интересах других.

С. Гумплович, ссылаясь на пример образования ряда стран Европы и Азии, которые возникли, по его мнению, не иначе как путем насилия, делал окончательный вывод, согласно которому «вследствие подчинения одного класса людей другому образуется государство». Из потребности победителей обладать «живыми орудиями» возникла экономическая основа античной семьи, отношения властвования, существовавшие между господином и его слугою<sup>23</sup>.

Таким образом, государство возникло путем акта насилия, завоевания одним более сильным народом (как правило, кочевым) другого более слабого народа (как правило, оседлого). Для удержания в повиновении покоренные народы завоеватели создают государство, в котором сами образуют политически господствующее сословие (класс).

По мнению А.М. Лушников, в пользу данной теории говорит то, что насилие действительно является одним из основных факторов, на которых основывается государство, а история изобилует примерами, когда основание государств происходило параллельно с актом завоевания.

Недостатком теории (при всей ее важной роли) является то, что насилие было не единственным, а только одним из факторов, повлиявших на возникновение государства. Предпосылки возникновения государственности, в первую очередь, – это внутренний процесс, а внешнее насилие может его только ускорить или замедлить<sup>24</sup>.

**V Марксистская теория** происхождения государства (классовая). основоположники – немецкие ученые К. Маркс и Ф. Энгельс, а развивал ее В. Ленин. Некоторые ученые еще называют эту теорию **материалистической**.

Первостепенное значение для развития экономики, а следовательно, и для появления государственности имели три крупных разделения труда (от земледелия отделилось скотоводство и ремесло, обособился класс людей, занятых только обменом). Подобное разделение труда и связанное с ним

---

<sup>22</sup> Кашанина Т.В. Происхождение государства и права. Современные трактовки и новые подходы. – М. 1909. – С. 58.

<sup>23</sup> Гумплович Л. Общее учение о государстве. – СПб, 1910. - С. 120.

<sup>24</sup> Лушников А.М. Теория государства и права. Элементарный курс. – М., 2009. – С. 20.

совершенствование орудий труда дали толчок росту его производительности. Возник избыточный продукт, который в конечном счете и привел к возникновению частной собственности, в результате чего общество раскололось на имущие и неимущие классы, на эксплуататоров и эксплуатируемых<sup>25</sup>.

Важнейшим последствием появления частной собственности выступает выделение публичной власти, уже не совпадающей с обществом и не выражающей интересы всех его членов. Властная роль переходит к богатым людям, превращающимся в категорию управляющих. Они создают для защиты своих экономических интересов новую политическую структуру – государство, которое прежде всего выступает как инструмент проведения воли имущих.

Как отмечал Энгельс, государство – это машина для подавления одного класса другим<sup>26</sup>.

По оценкам специалистов, «теория отличается чёткостью и ясностью исходных положений, логической стройностью и, несомненно, представляет собой большое достижение теоретической мысли»<sup>27</sup>.

По мнению А.М. Лушников, теория имеет рациональное зерно – экономические предпосылки возникновения государств, признание наличия в обществе групп с противоположными (или различными) интересами – классов и др.

Главным недостатком данной теории является то, что вряд ли правильно рассматривать государство только как аппарат господства одних (экономически сильных) классов над другими. Очевидно также, что, помимо экономических предпосылок, существенное влияние на возникновение государств оказывали духовные факторы и религия<sup>28</sup>.

**VI Патримониальная теория.** Основоположник – швейцарский мыслитель А. Галлер. Он полагал, что истоки происхождения государства лежат в собственности на землю. Так, когда человеческое общество находилось на ранней стадии своего развития, и основной хозяйственной деятельностью было собирание продуктов, дарованных природой (присваивающая экономика) земля была главным ресурсом. Именно борьбой за территории А. Галлер объяснял конфликты между общинами и племенами.

На первобытной стадии развития человеческого общества земля еще принадлежала всем членам общины и находилась в коллективной собственности. Однако впоследствии, в результате общественного развития, когда общество перешло к производящей экономике, значение земли выросло еще больше, поскольку новый вид экономической и хозяйственной

---

<sup>25</sup> Джембаев Р.К. Теория государства и права: Учебное пособие. – Караганды: РИО «Болашак-Баспа», 2012. – С. 17.

<sup>26</sup> Энгельс Ф. Происхождение семьи, частной собственности и государства. Избранные произведения. В 3-х т. Т. 3. – М.: Политиздат, 1986. – 639 с.

<sup>27</sup> Алексеев С.С., Корельский В.М. Теория государства и права. – М. 2000. – С. 50.

<sup>28</sup> Лушников А.М. Теория государства и права. Элементарный курс. – М., 2009. – С. 20.



деятельности предполагал оседлый образ жизни. Этот период характеризуется тем, что земельная собственность и политическая власть концентрируется в руках вождей и элиты общества и постепенно перерастает во власть государственную. Так, формируется государство. Первые государственные институты формируются из политической власти государя (вождя с наибольшими земельными владениями), органы управления государством формируются из наиболее близких к государю (вождю) представителей общества. Военная служба и налоговая повинность в этот период являются не государственными, а условно добровольными институтами, основными на личной зависимости представителей общества от государя<sup>29</sup>.

Таким образом, государство возникло из права собственности на землю (патримониум), а политическая власть – из власти земледельца.

Как отмечает А.М. Лушников, теория имеет рациональное зерно – одной из причин появления государства было выделение фактического класса владельцев земельных угодий и возможное их объединение<sup>30</sup>.

Недостатком данной теории, по мнению В.Л. Кулапова и А.В. Малько, является то, что в рамках данной теории в процессе происхождения государственности преувеличена роль частной собственности на землю и одновременно недооценено влияние на него военно-политических, национальных и религиозных факторов<sup>31</sup>.

**VII Психологическая теория.** Ее представители и разработчики – Г. Тард, Л.И. Петражицкий, З. Фрейд, Н.М. Коркунов видели причину возникновения государства в человеческой психике, в потребности индивида в общении, жить в коллективе, желании повелевать и подчиняться. Они утверждали, что в результате психологических взаимодействий людей возникает совершенная форма эмоционального общения – государство. Оно способствует более быстрому приспособлению людей к изменениям среды обитания<sup>32</sup>.

Таким образом, государство возникло благодаря особым свойствам психики человека, потребности одних во властвовании над другими людьми и стремлению других подчиняться, подражать.

Возникновение психологической теории происхождения государства было в определенной степени большим прорывом для юридической науки. Это стало возможным лишь в конце XIX в., когда начала формироваться психология как самостоятельная отрасль знаний. Интерес обществоведов к проблемам психологической науки заметно возрос, поскольку в ней возобладали экспериментальные методы исследований и начали складываться крупные школы, расходившиеся в трактовке понятия «психика». Воспринятые социологами и юристами идеи этих школ и

---

<sup>29</sup> <http://student-pravo.ru/proishozdenie-gosudarstva-i-prava/patrimonialnaya-teoria-proizhozdenia-gosudarstva/>

<sup>30</sup> Лушников А.М. Теория государства и права. Элементарный курс. – М., 2009. – С. 20.

<sup>31</sup> Кулапов В.Л., Малько А.В. Теория государства и права. – М., 2008. – С. 46.

<sup>32</sup> Смоленский М.Б. Теория государства и права. – М., 2010. – С. 26.

положили начало формированию новых направлений в юридической науке. Было справедливо замечено, что психика человека существенно отличается от психики животных. Человеку свойственна куда более развитая психика. В ней присутствует чувство солидарности, чувство коллективизма. Заслугой сторонников данной теории является указание на то, что в процессе образования государства большую роль играют психологические факторы. Тем самым ученые постарались сделать шаг в сторону от экономического детерминизма, безраздельно овладевшего умами многих. Верно и то, что различные интересы людей (экономические, политические, культурные, бытовые и пр.) реализуются только через психику. Все действия человека проходят через его психику на уровне условных и безусловных рефлексов<sup>33</sup>.

А.М. Лушников отмечает, что данная теория обоснована лишь отчасти. Стремление к общению, доминированию, подчинению действительно свойственно человеческой психике и вполне могло оказать влияние на процесс образования государства. Однако эта теория не учитывает другие факторы, благодаря которым возникло государство – социальные, экономические, политические и др. Все-таки психологические факторы не были решающими в процессе формирования государств<sup>34</sup>.

**VIII Ирригационная теория** (гидравлическая). Автор данной теории немец К. Виттфогель, частично к ней склонялся К. Маркс («Азиатский способ производства»). Согласно Виттфогелю государство возникло в целях коллективного ведения земледелия в долинах крупных рек путем эффективного использования их водных ресурсов (ирригация). Существующая потребность организовывать массы людей на строительство ирригационных сооружений (каналов, дамб и др.) инициировала создание государств. Организовать такие работы может только постоянно действующая организация власти, т.е. государство<sup>35</sup>.

Т.В. Кашанина по этому поводу пишет: «Строительство Гигантских общественных сооружений началось в Египте с возведением огромных систем для увлажнения земель, т.е. ирригационных сооружений. Впоследствии с укреплением власти фараонов стали возводиться гигантские усыпальницы, или пирамиды, силами многотысячного отряда египетских рабов. Далее опыт строительства гигантских сооружений стал распространяться. Сады Семирамиды, Храм Зевса и другие исторические памятники, относящиеся к семи чудесам света, сооружались силами многих и многих тысяч людей. Строительство этих сложных объектов требовало особых организаторов и координаторов, которые в дальнейшем, обретя опыт, стали решать и другие общественные задачи. Они становились государственными служащими, профессиональными управленцами, представителями государственной власти. Авторы, объясняющие процесс возникновения государства, понимают под строительством общественных

---

<sup>33</sup> Кашанина Т.В. Происхождение государства и права / <https://ru.wikipedia.org/wiki>

<sup>34</sup> Лушников А.М. Теория государства и права. Элементарный курс. – М., 2009. – С. 21.

<sup>35</sup> Смоленский М.Б. Теория государства и права. – М., 2010. – С. 27.

сооружений не только ирригационные системы, но и другие крупные сооружения, которые требовали огромных трудозатрат и служили в той или иной степени интересам всего общества. Однако ученые обобщают и обозначают все эти общественные системы одним термином «ирригационные сооружения», отдавая дань мысли человеческой, побудившей строить эти большие объекты, мысли, появившейся на заре цивилизации, в Египте»<sup>36</sup>.

По мнению А.М. Лушникова, в подтверждение данной теории говорит тот факт, что первые государства действительно возникли в долинах крупных рек (Египет – в долине Нила, Китай – в долинах Хуанхэ и Янцзы, Вавилон, Шумер и Аккад в долинах Тигра и Ефрата) и имели в своем появлении определенную ирригационную основу.

Главным недостатком данной теории является то, что она не объясняет причину появления государств, расположенных не в долинах рек (например, в горных и степных районах и т.д.)<sup>37</sup>.

**IX Органическая теория.** Ее основоположниками являются англичанин Г. Спенсер и немец Р. Вормс. Согласно этой теории государство приравнивалось к человеческому организму и являлось продуктом действия сил природы, создающим его наряду с обществом и человеком<sup>38</sup>. Люди образуют государство, как клетки – живой организм. Государственные институты подобны частям организма: правители – головному мозгу, коммуникации (почта, транспорт) и финансы – кровеносной системе, которая обеспечивает деятельность организма.

По этому поводу существует басня о чреве и членах человеческого тела. Имеется в виду предание о том, как в 494 году до н. э. римские плебеи, возмущенные жестокими притеснениями со стороны патрициев, покинули Рим и удалились на Священную гору (невдалеке от города). Посол патрициев Менений Агриппа умиротворил народ, рассказав басню о членах человеческого тела, которые взбунтовались против желудка, за что сами поплатились крайним изнеможением<sup>39</sup>.

По мнению А.М. Лушникова, достоинством данной теории является восприятие государства как единого целого, целостного и взаимосвязанного организма, признание роли конкуренции государств в совершенствовании их внутреннего механизма.

Недостатком является прямое проецирование биологических законов на жизнь общества, необоснованная биологизация и вульгаризация общественной жизни. Отсюда – отождествление государства с

---

<sup>36</sup> Кашанина Т.В. Происхождение государства и права. – ООО «Проспект», 2014.

<sup>37</sup> Лушников А.М. Теория государства и права. Элементарный курс. – М., 2009. – С. 21.

<sup>38</sup> Смоленский М.Б. Теория государства и права. – М., 2010. – С. 27.

<sup>39</sup> Савельев Нация и государство. Теория консервативной реконструкции (2005): 2.1. Определение невозможно, смысл познаваем

биологическим организмом, в то время как оно скорее является организмом социальным<sup>40</sup>.

Следует отметить, что в настоящее время подавляющим большинством учёных эта теория отвергнута.

**X Теория инцеста** (кровосмешения). Ее основоположником является французский антрополог и философ К. Леви-Строс. Суть данной теории заключается во введении запрета на инцест, т.е. кровосмешение. Внутри общины выделились специальные органы для контроля за соблюдением данного запрета, которые стали прообразом государственных органов<sup>41</sup>.

Как отмечает А.М. Лушников, в первобытном обществе запрет на инцест соблюдался, как правило, добровольно и специального аппарата для этого не создавалось<sup>42</sup>.

**XI Расовая теория.** Ее основатель – француз Ж. Габино. Отмечается, что большой вклад в ее разработку внес немецкий философ Ф. Ницше. Данная теория основана на том, что существуют высшие расы, физически и психически полноценные (прежде всего, белая раса), и низшие, неполноценные (прежде всего, негроидная и монголоидная расы). Высшая раса создает государства, а представителям низших рас уготовлена участь подчиняться представителям высшей расы. Следовательно, появление государства связано с необходимостью обеспечения господства высших рас над низшими<sup>43</sup>. К низшей расе, согласно данной теории, также были отнесены и славяне, евреи и цыгане.

Как отмечает А.В. Клименко, «сама расовая теория носит не научный, а политический характер. Не случайно ее положения об изначальном неравенстве различных рас и народов использовались нацистами для обоснования права арийской расы на захват территорий других народов и уничтожение последних во время Второй мировой войны. Таким образом, становится абсолютно очевидно, что теория Ницше неверна»<sup>44</sup>.

Подводя итог, хотелось бы отметить, что ни одна из этих теорий (версий) в полном объеме не объясняет происхождения государства как планетного явления, но объясняет разные стороны этого процесса или возникновение отдельных государств.

Ж.Ч. Салимбаева по этому поводу делает вывод, что каждая теория раскрывает определенные стороны развития человеческого общества. В какой-то степени они дополняют друг друга или имеют одни и те же сферы соприкосновения. Во всех теориях происхождения государства можно выделить общее, а именно – представители каждой теории строят свои

---

<sup>40</sup> Лушников А.М. Теория государства и права. Элементарный курс. – М., 2009. – С. 22.

<sup>41</sup> Смоленский М.Б. Теория государства и права. – М., 2010. – С. 27.

<sup>42</sup> Лушников А.М. Теория государства и права. Элементарный курс. – М., 2009. – С. 23.

<sup>43</sup> Там же.

<sup>44</sup> Клименко А.В. Обществознание / <http://dic.academic.ru/dic.nsf/ruwiki/461447>

доказательства, исходя из *потребностей тела человека, его биологической природы, уровня сознания*<sup>45</sup>.

### 1.3 Теории правопонимания

Необходимо отметить, что, по мнению ученых, право в силу тех же причин, что и государство, появляется в мире, и под воздействием тех же экономических, социальных и политических процессов изменяется<sup>46</sup>. Условия, вызвавшие к жизни право, во многом аналогичны причинам, породившим государство<sup>47</sup>.

В науке существует несколько теорий правопонимания.

**Теологическая теория** (Фома Аквинский). Как создание государства – воля Бога, так и право опирается на религию, исходит в значительной части от пророков, зафиксировано в священных текстах (Библия, Коран). Сущность ее в том, что она, не раскрывая конкретных путей и способов реализации Божественной воли, отстаивает идеи незыблемости и вечности государства и права, незыблемости безропотного подчинения государственной воле, символизирующей власть от Всевышнего (Бога, Аллаха). В XVI-XVIII вв. теологическую теорию использовали для обоснования неограниченной власти монарха (халифа, имама, кайзера)<sup>48</sup>.

Итак, согласно данной теории право создано Богом для регулирования жизни людей. При этом общественное регулирование осуществляется правителями государства. Например, в Законах Хаммурапи отмечается, что Хаммурапи – вавилонский царь, утвердил правду и справедливость по всей стране. Это произошло после того, как бог Мардук раскрыл ему суть справедливости и достойного управления людьми<sup>49</sup>.

Сторонники **нормативистской теории** (Г. Кельзен, П.И. Новгородцев, Р. Штаммлер) определяют право как совокупность охраняемых норм. Право, согласно данному пониманию, – это система норм, где на самом верху находится основная норма, принятая законодателем, и где каждая низшая норма черпает свою законность в норме более значительной юридической силы (пирамида). Содержание нормативистского подхода к праву определяется во взгляде на действительность через признак принятых государством нормативных правовых актов<sup>50</sup>.

Согласно **теории естественного права** (Сократ, Платон, Аристотель, Т. Гоббс, Д. Локк, Ш.Л. Монтескье, Ж.Ж. Руссо, П. Гольбах) в обществе существуют два права: естественное и благоприобретенное. Естественное право принадлежит человеку от рождения и включает в себя право на жизнь, личную свободу, частную собственность, право быть счастливым. Эти права

---

<sup>45</sup> Салимбаева Ж.Ч. Теория возникновения государств: трансформация взглядов / <http://krishna.kz/ru/node/597>

<sup>46</sup> Теория государства и права. Курс лекций / Под ред. М.Н. Марченко. – М., 1996. – С. 27.

<sup>47</sup> Теория государства и права. Учебник / Под ред. В.М. Корельского и В.Д. Перевалова. – М., 1997. – С. 41.

<sup>48</sup> Теория государства и права: Учебник / Р.Х. Макуев. – 3-е изд., изм. и доп. – М., 2010. – С. 81.

<sup>49</sup> Рассказов Л.П. Теория государства и права: Учебник для вузов. – 3-е изд. – М.: РИОР: ИНФРА-М, 2010. – С. 185.

<sup>50</sup> Ибраева А.С. Теория государства и права. Учебное пособие. – Алматы, 2006. – С. 70.

признаются неотъемлемыми, и всякое посягательство на них других лиц, в том числе и государства, является правонарушением либо вовсе преступлением (*позитивное право*). В свою очередь благоприобретенные права устанавливаются государством в форме законов и иных нормативных правовых актов. В основе этого права лежат естественные права человека. Закон признается правовым постольку, поскольку он соответствует, развивает и конкретизирует естественные права человека. Несправедливый закон не создает право – таков основополагающий принцип данной теории<sup>51</sup>.

В настоящее время различают два основных направления теории естественного права:

- *неотомистская теория* (новейшая интерпретация средневекового учения Фомы Аквинского), согласно которой источником естественного закона является Бог (сторонники – Ж. Маритен, В. Катарини);

- *светская доктрина*, согласно которой естественные права исходят из самой человеческой природы, а писаному (позитивному) праву предшествуют естественные права, базирующиеся на принципе справедливости. Сторонники светской теории считают, что естественное право существует само по себе, при этом оно вытекает из особенностей человека как социально-биологического существа<sup>52</sup>.

Смысл *исторической школы права* (германские правоведы Г. Гуго, Ф. Савиньи, Ф. Пухта) заключается в следующем: у каждого народа свое право, а единого для всех права не существует. Право складывается «снизу», черпает себя из исторической жизни человека, является результатом длительного совместного существования представителей единой национальной общности. Следовательно, право – это историческое явление, как и язык, нравы народа, оно никем не вводится, а возникает постепенно. Его основой являются правовые обычаи, а не законодательные установления. Право, таким образом, выражает «дух нации»<sup>53</sup>.

Право – это историческое явление, которое, как и язык, не устанавливается договором, не вводится по чьему-либо указанию, а возникает и развивается постепенно. Законодатель должен максимально выражать «общее убеждение нации». Право основано на общих интересах, солидарности (многопартийность в парламенте), создание норм международного права – нормы договора (фиксированное согласие) или обычай (молчаливое согласие). Творец права – не законодатель, а народ; Народ – правотворец, а основной источник права – обычай. Негативное отношение к кодификации права. Такая кодификация вредна, так как законодатель может исказить волю народа<sup>54</sup>.

---

<sup>51</sup> Смоленский М.Б. Теория государства и права. Учебник. – М., 2010. – С. 142.

<sup>52</sup> Рассказов Л.П. Теория государства и права: Учебник для вузов. – 3-е изд. – М. РИОР: ИНФРА-М, 2010. – С. 190.

<sup>53</sup> Лушников А.М. Теория государства и права. Элементарный курс. – М., 2009. – С. 96.

<sup>54</sup> Лейст О.Э. Сущность права: Проблемы теории и философии права / МГУ им. М.В. Ломоносова. — М.: Зерцало-М, 2002. — 279 с.

В *психологической теории* (Л.И. Петражицкий, Г. Тард) наряду с писаными законами, то есть с реально существующей системой правовых норм (предписаний), установленных государством, правом признаются также психические переживания людей. Это означает, что правовые нормы могут создаваться и помимо государства, в результате определенных эмоций и переживаний человека по поводу права. Право рассматривается не как общественное явление, связанное с государством, а как нечто интуитивное, как явление, существующее в сфере эмоций, индивидуальных психических переживаний человека. Таким образом, государственное принуждение здесь не выступает в качестве существенного признака права. На первый план выдвигаются личностно-психологические установки индивида<sup>55</sup>. Именно эмоции, переживания людей являются регулятором общественных отношений, именно они являются интуитивным правом.

Например, разновидностью переживаний интуитивного права являются переживания по поводу карточного долга, переживания детьми своих обязанностей в игре, которые соответственно формируют игорное право, детское право. Интуитивное право носит императивно-атрибутивный (обязательно-притязательный) характер, т.е. представляет собой переживания чувства обязанности сделать что-то (императивная норма) и переживания чувства правомочия на что-то. Таким образом, интуитивное право отождествляется, по сути, с правосознанием<sup>56</sup>.

Представители *социологической школы права* (Ф. Жени, Е. Эрлих, С.А. Муромцев, Д. Дьюи, Р. Паунд, Д. Фрэйк) полагают, что право не следует искать в законах или психологических переживаниях личности. Право, по их мнению, – это реальная жизнь, воплощенная в конкретных решениях в сфере предпринимательской деятельности, во взаимоотношениях работников и предпринимателей, иных лиц и социальных групп. При этом поиск «живого» права ведется в двух направлениях.

Одни авторы считают, что в обществе существует множество правовых систем, поскольку государство не в состоянии предусмотреть все необходимые для общества и его компонентов нормы права. Как объясняет М.Б. Смоленский, каждая коллективная общность людей, будь то спортивный клуб, торговое общество, профсоюзы или нация может иметь свое право. Так, народ, нация создают свои обычаи и традиции, профсоюзы – профсоюзное право, причем негосударственные правовые системы могут создавать сильную конкуренцию праву, установленную государством.

Представители другого направления «живое» право видят в свободе судейского усмотрения при разрешении конкретных дел. Разумное и точное решение юридических казусов представляется им большим правом, нежели абстрактные нормы с их абстрактной справедливостью.

---

<sup>55</sup> Оспанов К.И. Основы права: Учебн. пос. – Алматы, 2006. – С. 28.

<sup>56</sup> Рассказов Л.П. Теория государства и права: Учебник для вузов. – 3-е изд. – М. РИОР: ИНФРА-М, 2010. – С. 186.

Изменения в системе общественных отношений судья осознает значительно быстрее законодателя и неизбежно должен выходить за рамки закона, который не соответствует «живому» праву, действующим в обществе отношениям. По мнению сторонников этого направления, судья сперва выносит решение, руководствуясь своими представлениями, а затем подбирает к принятому решению соответствующую правовую аргументацию<sup>57</sup>.

Таким образом, представители социологической школы называли позитивное право «мертвым», «книжным» правом. В противовес ему они ставили «живое право», «право в действии» (прецедентное право).

Согласно *Марксистской теории* (К. Маркс, Ф. Энгельс, В.И. Ленин, дополнялась Н.И. Бухариным, И.В. Сталиным) право – это возведенная в закон воля правящего класса, т.е. сугубо классовое явление. Только при социализме право отражает сначала интересы бывших поработанных классов, прежде всего пролетариата, а затем общенародные интересы. В этой теории право рассматривается как часть надстройки, которая всецело обусловлена базисом, т.е. сложившимся типом экономики, производительными силами и производственными отношениями. Сила этой теории в том, что право связывается с экономикой, классовой структурой общества, дает развернутую аргументацию возникновения государства, аналогичную с возникновением права, право связывается с государством и подчеркивается его формальность. Однако, как отмечается некоторыми современными учеными, в данной теории явно преувеличивается значение экономического фактора при возникновении права, завышено значение классовых основ права относительно общечеловеческих, что делает эту теорию упрощенной и снижает ее достоверность<sup>58</sup>. Как выразился К. Маркс: «Право – возведенная в закон воля господствующего класса».

*Реалистическая школа права* (Р. Иеринг). Согласно данной теории право возникает и развивается под влиянием внешних факторов. Этими факторами являются интересы, двигающие человеком, заставляющие его ставить цели. Данные цели достигаются при посредстве права. Право существует в виде позитивного. Государство есть сознательный творец права. В праве нет ничего неизменного, вечного. Оно постоянно меняется в соответствии с влиянием новых внешних факторов (интересов человека)<sup>59</sup>.

*Теория солидаризма* (Л. Дюги). Согласно данной теории человек – существо социальное. Общество функционирует благодаря солидарности (общности интересов, поддержке, взаимовыручке) индивидов. Классовое общество следует преобразовать на основе солидарности классов и профессиональных групп. В этом случае выборный парламент заменяется корпоративным представительством профсоюзов и партий. Право должно

---

<sup>57</sup> Теория государства и права: Учебник / М.Б. Смоленский. – М., 2010. – С. 144

<sup>58</sup> Лушников А.М. Теория государства и права. Элементарный курс. – М., 2009. – С. 98.

<sup>59</sup> Рассказов Л.П. Теория государства и права: Учебник для вузов. – 3-е изд. – М. РИОР: ИНФРА-М, 2010. – С. 197.



основываться на норме социальной солидарности. Этой высшей и правовой норме должно соответствовать все позитивное право. Свобода для Дюги – лишь «свобода выполнять свой социальный долг», так как в интересах социальной солидарности человек несет социальную обязанность<sup>60</sup>.

#### 1.4 Понятие и основные признаки государства

В настоящее время существует множество определений понятия «государство». По мнению М.Б. Смоленского, это вызвано тем, что, во-первых, государство – сложное и многогранное явление. Во-вторых, термином «государство» часто обозначаются самые разнообразные предметы и явления: общество в целом, или особые формы общества, или какие-либо органы общества, или территория, на которой проживает население страны, и т.п.

Еще в глубокой древности величайший мыслитель античности Аристотель определял государство как «самодовлеющее общение граждан ...». Древнеримский философ и оратор Цицерон рассматривал государство как «общий правопорядок». Яркий представитель эпохи Возрождения Н. Макиавелли утверждал, что государство – «общее благо, которое должно получаться от выполнения реальных государственных интересов». Родоначальник либерализма Джон Локк определял государство как совокупность людей, соединившихся в единое целое под началом ими же установленного закона. Позже К. Маркс и Ф. Энгельс рассматривали государство как политическую организацию экономически господствующего класса<sup>61</sup>.

Прежде чем дать определение понятию «государство», рассмотрим его признаки<sup>62</sup>.

1. **Наличие территории и населения. Иначе говоря, территориальная организация населения и осуществление публичной власти в территориальных пределах.** Любое государство имеет определенную территорию, закрепленную границами и определенный круг людей, проживающих на этой территории (население). При этом государственная власть распространяется лишь на территорию государства, если иное не предусмотрено международными соглашениями.

2. **Наличие публичной (государственной) власти.** Публичной эта власть называется, потому что она распространяется на все население государства, выступая от его имени. К публично-политической власти относятся органы власти и управления, а также специальный аппарат принуждения. Только государство включает такие структуры как суд, прокуратура, органы внутренних дел и т.п., и материальные придатки (армия,

---

<sup>60</sup> Там же. – С. 198.

<sup>61</sup> Теория государства и права: Учебник / М.Б. Смоленский. – М., 2010. – С. 33.

<sup>62</sup> Джембаев Р.К. Теория государства и права: Учебное пособие. – Караганды: РИО «Болашак-Баспа», 2012. – С. 21.

тюрьмы и пр.), которые обеспечивают реализацию государственных решений, в том числе по необходимости и принудительными средствами.

**3. Государственный суверенитет**, т.е. независимость государства, как во внутренних, так и во внешних делах. Суверенитет государственной власти заключается в следующем:

- **верховенство власти**, которое выражается в том, что государственная власть является единственной властью, распространяющейся на всю территорию государства и его населения. Государственная власть может отменить и признать вне закона любую другую власть. Она должна обладать средствами и методами принуждения,

- **единство государственной власти**, которое выражается в том, что существует единая система государственных органов,

- **независимость власти**, которая выражается в исключительном праве государственной власти решать свои дела самостоятельно.

Между тем, в мире всегда существовали и существуют государства с **формальным** или **ограниченным** суверенитетом. М. Н. Марченко отмечает, что формальным суверенитет государства считается тогда, когда он юридически и политически провозглашается, а фактически, в силу распространения на него влияния других государств, диктующих свою волю, не осуществляется<sup>63</sup>.

*Частичное ограничение* суверенитета может быть принудительным и добровольным.

*Принудительное ограничение* суверенитета может иметь место, например, по отношению к побежденному в войне государству со стороны государств-победителей.

*Добровольное ограничение* суверенитета допускается самим государством по взаимной договоренности с другими государствами, например, ради достижения определенных, общих для всех них целей. Добровольно суверенитет ограничивается и тогда, когда государства объединяются в федерацию и передают ей часть своих суверенных прав. (Например, Российская Федерация).

**4. Наличие права, законов.** Связь государства и права неразрывна. Любое государство проводит свою государственную политику, для претворения в жизнь которой необходимо закрепить ее в нормативных правовых актах. Право при этом узаконивает не только само государство, но и его политику. Закон здесь понимается как акт высшей юридической силы (в узком смысле) и как любой нормативный правовой акт, исходящий от государства (в широком смысле).

**5. Наличие налогов и налоговой системы.** (По способу взимания они делятся на **прямые** и **косвенные**. Прямые налоги взимаются с доходов и имущества граждан и юридических лиц прямо, непосредственно, косвенные – опосредованно, путем включения их в стоимость производимой продукции

---

<sup>63</sup> Марченко М.Н. Теория государства и права. Учебник. – М., 2008. – С. 59.

или путем прибавления их к цене товаров). Налоги и сборы – это часть доходов населения, которая безвозмездно удерживается государством и расходуется на содержание публично-политической власти, государственного аппарата и на нужды всего общества в целом. При этом существует обратная связь между количеством налогов и количеством государственных органов. Чем больше государственный аппарат, тем больше налогов, чем меньше государственный аппарат, тем меньше налогов. Так, знаменитый римский оратор, государственный деятель и мыслитель Цицерон (106-43 гг. н.э.) рассматривал в качестве одного из основных признаков государства дело, «достойное народа». Причем под народом им понималось «не любое соединение людей, собранных вместе каким бы то ни было образом, а соединение многих людей, связанных между собою согласием в вопросах права и общностью интересов».

Современные демократические государства постоянно стремятся к уменьшению количества государственных служащих, а налоги стремятся расходовать, прежде всего, на социальные нужды общества.

Например, в Швейцарии Федеральное правительство (Федеральный совет Швейцарии), являющееся коллективным главой государства состоит всего из семи членов, каждый из них возглавляет свой федеральный департамент. Каждый год один из семи членов Федерального совета избирается Федеральным собранием (законодательный орган) президентом и вице-президентом. По соглашению, каждый член Совета раз в семь лет становится вице-президентом, а на следующий год президентом<sup>64</sup>.

По мнению таких современных ученых, как В.Л. Кулапов и А.В. Малько, государство – это особая суверенная организация политической власти, содействующая преимущественному осуществлению классовых, общечеловеческих, религиозных, национальных, расовых и иных интересов в пределах определенной территории<sup>65</sup>.

А. С. Ибраева, в свою очередь, дает следующее понятие государству: «Государство – это особый аппарат публично-политической власти, главной задачей которого является управление обществом, обеспечение порядка в обществе, защита прав и свобод граждан»<sup>66</sup>.

***Таким образом, по общему признанию государство – это политическая организация публичной власти, действующая на определенной территории, издающая общеобязательные нормативные правовые акты и обладающая аппаратом насилия для обеспечения соблюдения этих актов.***

## 1.5 Типология государств

Как точно подметил М.Н. Марченко, *типология или классификация государств и правовых систем представляет собой объективно*

---

<sup>64</sup> Information services of the Federal Chancellery (2008). The Swiss Confederation a brief guide 2008. — P. 42

<sup>65</sup> Кулапов В.Л., Малько А.В. Теория государства и права. – М., 2008. – С. 47.

<sup>66</sup> Ибраева А.С. Теория государства и права. – Алматы, 2006. – С. 25.

*необходимые, закономерные методы познания государственно-исторического процесса развития государства и права. Они выступают как отражение исторически неизбежной смены одних типов государства и права другими.* Типология является одним из важнейших приемов или средств познания исторического процесса развития государства и права <sup>67</sup>.

В свою очередь В.Л. Кулапов и А.В. Малько утверждают, что типология государств является особой разновидностью классификации. Она основывается на объективных критериях, апробированных социальной практикой и отражающих сущностную природу государства. Типология позволяет:

А) познать естественно-исторический процесс развития государств, установить последовательность эволюционного и революционного перехода от одного состояния к другому;

Б) выявить внутреннюю логику, тенденции и закономерности функционирования государства и на этой основе определить перспективы его дальнейшего развития;

В) на основе познания общих закономерностей определить специфику функционирования отдельных государственно-правовых явлений, установить их системные связи друг с другом и зависимость от иных явлений социальной действительности <sup>68</sup>.

Следует заметить, что в научной литературе предпринимались попытки классификации государств следующим образом. Так, Л. Гумплович пытался классифицировать современные ему государства в зависимости от размеров территории и численности населения. «С этих двух точек зрения, - писал он. – все современные государства можно разделить на мировые, великие и малые» <sup>69</sup>.

Однако мнение Л. Гумпловича и других авторов, стоявших в данном вопросе на сходных позициях, не получило поддержки и развития, во-первых, в силу того, что предлагаемая классификация распространялась не на всю историю, а лишь на относительно ограниченный, современный автору период существования государств. А во-вторых, в силу того, что она затрагивала не все стороны жизнедеятельности государств, а лишь их внешнюю, количественную сторону (территорию, население). Что же касается их внутренней, качественной, стороны, связанной с сущностью, содержанием, функциями и социальным назначением государств, которая, собственно, и должна была лежать в основе классификации, то о ней даже не упоминалось <sup>70</sup>.

---

<sup>67</sup> Марченко М.Н. Теория государства и права в вопросах и ответах: учебное пособие. – 2 –е изд., перераб. и доп. – Москва: Проспект, 2016. – С. 52.

<sup>68</sup> Кулапов В.Л., Малько А.В. Теория государства и права. – М., 2008. – С. 60.

<sup>69</sup> Гумплович Л. Общее учение о государстве. – Спб., 1990. – С. 254.

<sup>70</sup> Марченко М.Н. Теория государства и права в вопросах и ответах: учебное пособие. – 2–е изд., перераб. и доп. – М.: Проспект, 2016. – С. 52.

Таким образом, существуют различные типологии государств, но на современном этапе учеными общепризнаны два основных подхода: формационный и цивилизационный.

**Формационная теория.** В соответствии с данной теорией тип государства – это обобщенная характеристика государства, соответствующего определенной общественно-экономической формации, а история человечества – это история данных формаций<sup>71</sup>. Данный подход к изучению типологии государств изложен в работах К. Маркса, Ф. Энгельса и В.И. Ленина. Под формацией подразумевается определенный тип общества, основанный на том или ином способе производства. Этот тип общества определяется производственными отношениями. Надстройка (в том числе культура, наука, религия, государство, право и др.) является вторичной, производной от базиса (каков тип экономики, таково и государство).

Согласно данной теории выделяются следующие общественно-экономические формации: первобытно-общинная, рабовладельческая, феодальная, буржуазная (капиталистическая), социалистическая и капиталистическая.

Как отметил Л.П. Рассказов, в первобытно-общинной формации государства еще нет, а в коммунистической оно должно отмереть, уступив место самоуправлению<sup>72</sup>.

Остальным формациям соответствуют следующие типы государства:

- рабовладельческое;
- феодальное;
- буржуазное (капиталистическое);
- социалистическое.

**Рабовладельческое государство.** Рабовладельческое государство является исторически первым типом государственной организации, возникшей на развалинах первобытнообщинного строя в силу разложения общества на классы и возникновения первых противостоящих друг другу социальных сил в виде рабовладельцев и рабов. Наиболее древними рабовладельческими государствами были государства, образовавшиеся в конце IV — начале III тыс. до н.э. в Древнем Египте — Египетское царство, в долинах азиатских рек Тигра и Евфрата — Шумерийские государства, а также Ассирийское государство (III тыс. до н.э.), государства Индии и Китая (II 7 тыс. до н.э.) и Хеттское государство (конец II тыс. до н.э.). Более поздними рабовладельческими государствами были государства Древней Греции и Древнего Рима, возникшие в бассейне Средиземного моря<sup>73</sup>.

Источником рабства был плен. Основными функциями рабовладельческого государства были внутренняя (главная) и внешняя (неглавная) функции.

---

<sup>71</sup> Рассказов Л.П. Теория государства и права: Учебник для вузов. – 3-е изд. – М. РИОР: ИНФРА-М, 2010. – С. 38.

<sup>72</sup> Там же.

<sup>73</sup> <http://www.allpravo.ru/diploma/doc43p0/instrum664/item670.html>

Главная (внутренняя) функция рабовладельческого государства состояла в том, чтобы держать в узде эксплуатируемое большинство рабов и пресекать всякие попытки с их стороны сопротивляться эксплуатации, попытки сбросить с себя иго и господство рабовладельцев. Рабовладельцы прибегали к внеэкономическому принуждению в виде неприкрытого грубого физического насилия, как главного средства, с помощью которого раба заставляли работать на рабовладельца. Рабы были лишены собственности, не имели семьи и совершенно не были заинтересованы в труде. Эксплуатация рабов не имела никаких пределов. Границы этой эксплуатации устанавливались только в тех случаях, когда этого требовали интересы самих рабовладельцев (в случаях небольшого притока рабов; в эксплуатации рабов на особо квалифицированных работах, требовавших относительно бережного отношения к их исполнителям)<sup>74</sup>. Так, например, после подавления восстания Спартака в Древнем Риме в 71 г. н.э. около 6000 рабов было распято на крестах по дороге от Рима до Капуи.

Внешняя функция рабовладельческого государства была направлена на расширение территории своего государства за счет территории других государств или защиту территории своего государства от нападений со стороны других государств. Внешняя функция была тесно связана с внутренней. Главная цель, которую преследовала агрессивная политика рабовладельческого государства, состояла в том, чтобы обеспечить господствующий класс наряду с другими средствами производства и рабами. Этим объясняются и такие законы, и обычаи войны рабовладельческих государств, как превращение военнопленных, а в ряде случаев и покоренного населения в рабов. Осуществляя внешнюю функцию, рабовладельческие государства на протяжении всего периода своего существования вели между собой продолжительные войны, приводившие к покорению одних государств другими, к превращению в рабов целые народы<sup>75</sup>.

Вместе с тем, форма правления рабовладельческих государств отличалась друг от друга. Для древневосточных рабовладельческих государств была характерна форма правления в виде деспотии, когда вся власть сосредоточивается в руках одного человека – деспота (монарха) и передается по наследству. Существовала высокая степень централизации государственного аппарата<sup>76</sup>.

Для Древней Греции и Древнего Рима были характерны демократические формы правления, когда власть формировалась путем выборов. Однако в выборах мог участвовать лишь сравнительно небольшой слой населения – свободные мужчины, обладающие, как правило, определенным имущественным цензом<sup>77</sup>.

---

<sup>74</sup>[http://soviet\\_legal.academic.ru/1523/](http://soviet_legal.academic.ru/1523/)

<sup>75</sup> Там же.

<sup>76</sup> Рассказов Л.П. Теория государства и права: Учебник для вузов. – 3-е изд. – М. РИОР: ИНФРА-М, 2010. – С. 39.

<sup>77</sup> Там же.

Однако стоит отметить, что многие государства, миновав рабовладение, сразу образовались как феодальные, например, Древнерусское государство (Империя Рюриковичей), Франкское государство, Сефевидское государство и др.

**Феодальное государство.** Период феодального государства в истории человечества охватывается примерно V – XVII вв.

Процесс возникновения феодального строя заключался в следующем: с одной стороны, он состоял в образовании крупного землевладения и превращения светской и духовной знати в класс феодалов, а с другой, – в разложении сельской общины и превращении свободных крестьян-общинников и несвободных землевладельцев в феодально зависимых от крупных землевладельцев либо от государства крепостных крестьян. Последние, в отличие от рабов полностью отделившись, согласно действовавшему рабовладельческому праву, от всех средств производства, хотя и лишались права собственности на землю, однако имели свое небольшое хозяйство, обладали правом личной собственности на некоторые сельскохозяйственные орудия труда. Не будучи собственником земли, крепостной крестьянин владел домом, сельскохозяйственными постройками, инвентарем, выступал как непосредственный производитель материальных благ и как зависимый от помещика землепользователь. Остатки вырабатываемой им продукции, за исключением той, которая присваивалась феодалом, поступали в его собственность. Это создавало определенную заинтересованность крепостного крестьянства в результатах своего труда, вело к росту его производительности по сравнению с трудом рабов. Все это указывало на то, что феодальный способ производства, а вместе с ним и весь феодальный строй, являлся более эффективным, исторически прогрессивным по сравнению с рабовладельческим способом производства и рабовладельческим строем<sup>78</sup>. Например, в период сословно-представительной монархии Франции (XIV – XV вв.) среди крестьян вместо сервов (лично зависимых крестьян) появились цензитарии – лично свободные крестьяне, держатели наследственного земельного надела – цензивы<sup>79</sup>.

**Буржуазное (капиталистическое) государство.** Период буржуазного государства начинается с первой буржуазной революции, которая произошла в Англии в середине XVII в.<sup>80</sup>.

С.С. Алексеев приводит следующие этапы развития буржуазного государства:

**Первый этап** можно назвать периодом становления и развития капиталистического государства. В экономическом плане это период

---

<sup>78</sup> <http://lawtoday.ru/razdel/biblo/tgp/021.php>

<sup>79</sup> Булгакова Д.А., Истаев А.Ж. Всеобщая история государства и права. Учебно-методическое пособие. – Алматы: Юридическая литература, 2005. – С. 56.

<sup>80</sup> Рассказов Л.П. Теория государства и права: Учебник для вузов. – 3-е изд. – М. РИОР: ИНФРА-М, 2010. – С. 40.

свободной конкуренции большого числа собственников. Государство здесь не вмешивается в экономику. Экономическую жизнь определяют стихийный рынок и конкуренция. Для выявления общеклассовых интересов и воли развивающейся буржуазии необходим был новый, более современный механизм. Таким механизмом стали буржуазная демократия, парламентаризм, законность. Государство обеспечивало благоприятные условия для развития капиталистических общественных отношений. Классовая борьба еще не достигла особой остроты;

**Второй этап** развития буржуазного государства совпал с периодом монополистического капитализма. Его можно назвать этапом начала и углубления кризиса буржуазной государственности (конец XIX в. – первая половина XX в.). В экономике на данном этапе происходят большие изменения. Мелкие предприятия и фирмы для повышения конкуренции объединяются, монополизуются различные виды производства и распределения, возникают мощные объединения – тресты, синдикаты, корпорации и т.п.; усиливается эксплуатация рабочего класса, платежеспособный спрос населения отстает от производства товаров. Следствием этого стали периодические кризисы и депрессии, сопровождавшиеся банкротством предприятий, ростом безработицы, обострением классовой борьбы. Монополизация и концентрация капитала привели к объединению рабочего класса, который стал носителем революционных марксистских идей. Парижская Коммуна 1871 г. – исторически первая попытка рабочего класса завоевать революционным путем государственную власть и использовать ее в своих интересах.

На рубеже XIX и XX столетий буржуазное государство все более превращается в политический институт крупной монополистической буржуазии, которая начинает отказываться от демократии и законности. В ряде стран это приводит к возникновению реакционных политических режимов (фашистские режимы в Германии и Италии). Во внутренней деятельности буржуазных государств усиливается функция борьбы с революционным рабочим движением, во внешней – функция ведения войн за захват чужих территорий и рынки сбыта. Все это сопровождается ростом военно-бюрократического государственного аппарата. Первые десятилетия XX в. – это годы первой мировой войны, пролетарские революции, распад колониальной системы, тяжелые экономические кризисы и депрессии. Перед буржуазным обществом и государством неотвратимо встала жесткая альтернатива – или саморазрушение под натиском острых противоречий, или реформы и преобразования. Они выбрали второй путь;

В 30-е гг. нашего столетия буржуазное государство вступило в **третий (современный) этап** своего развития, который, по всей вероятности, является переходным к более высокому типу государства. Начало ему положил «Новый курс» президента США Ф. Рузвельта, но более масштабные изменения, совпавшие с развернувшейся научно-технической революцией, происходили после второй мировой войны. На данном этапе существенно



меняется экономическая основа государства, «чистая» частная собственность перестает быть доминирующей. До 30% и более экономического потенциала развитых стран превращается в государственную собственность, быстрыми темпами развивается собственность акционеров, возникает кооперативная собственность. Словом, экономика приобретает смешанный характер. Многообразие видов и форм собственности придает экономике больший динамизм, способность приспосабливаться к изменяющимся условиям<sup>81</sup>.

Не меньшие изменения происходят и в социально-классовой структуре общества. Многие рабочие становятся держателями акций и вместе с другими слоями общества (научно-технической интеллигенцией и др.) образуют «средний» класс – основной стабилизатор общественных отношений.

Государство сохраняет буржуазно-классовые черты, но делается более демократичным и социальным. Многие его основные функции вытекают из потребностей всего общества – экономическая, социальная. Оно активно вмешивается в экономику путем гибкого планирования, размещения государственных заказов, кредитования и т.п.

Изменения, происходящие в развитых капиталистических странах, нашли свое отражение в различных теориях. Значительное распространение, например, получила теория государства всеобщего благоденствия. Согласно этой теории на рассматриваемом этапе капитализм в корне изменился, он стал народным капитализмом, а буржуазное государство полностью утратило классовый характер, превратилось в орган всеобщего благоденствия, делающий при помощи государственно-правового регулирования богатых победнее, а бедных – побогаче. Данная теория, несомненно, опирается на реальные процессы, факты, но все-таки существенно идеализирует буржуазное общество и государство<sup>82</sup>.

**Социалистическое государство.** Это должны были быть бесклассовые общенародные государства, создаваемые в результате политической революции, свергающей власть буржуазии. Первоначальная диктатура пролетариата должна была смениться властью всего народа (с отменой частной собственности).

Отмечается, что Советское государство является классическим образцом социалистического государства, живым воплощением марксистско-ленинского учения о диктатуре пролетариата, ярким доказательством жизнеспособности и силы марксистско-ленинских идей. За короткий исторический срок Советское социалистическое государство, несмотря на наличие враждебного капиталистического окружения, добилось уничтожения эксплуататорских классов, победы социализма, установления морально-политического единства народа, превращения нашей в прошлом отсталой страны в самую передовую в мире, в могучую социалистическую

---

<sup>81</sup> Алексеев С.С. Теория государства и права / [http://www.e-reading.club/chapter.php/1566/83/Alekseev\\_-\\_Teoriya\\_gosudarstva\\_i\\_prava.html](http://www.e-reading.club/chapter.php/1566/83/Alekseev_-_Teoriya_gosudarstva_i_prava.html)

<sup>82</sup> Там же.

индустриальную державу с передовым коллективным сельским хозяйством. Достижения Советского социалистического государства в области хозяйства, культуры, в деле повышения материального уровня нашего народа являют всему миру доказательства великих преимуществ социалистического общественного и государственного строя<sup>83</sup>.

Таким образом, все государства, кроме социалистического, выражали волю правящего класса (рабовладельцев, феодалов, капиталистов) и являлись «эксплуататорскими». Социалистическое государство должно было отражать волю большинства, а затем и всего народа<sup>84</sup>.

**Цивилизационный подход к типологии государства** (лат. Civil - гражданский).

Одним из первых термин «цивилизация» в научный оборот ввёл философ Адам Фергюсон, который подразумевал под термином стадию в развитии человеческого общества, характеризующуюся существованием общественных страт, а также городов, письменности и других подобных явлений. Предложенная шотландским ученым стадийная периодизация мировой истории (дикость — варварство — цивилизация) пользовалась поддержкой в научных кругах в конце XVIII — начале XIX вв., но с ростом популярности в конце XIX — начале XX века плюрально-циклического подхода к истории, под общим понятием «цивилизации» всё больше стали подразумеваться «локальные цивилизации»<sup>85</sup>.

Данная теория изложена в работах российских исследователей Н.Я. Данилевского, П.А. Сорокина, немцев М Верба и О. Шпенглера, британца А. Тойнби.

При этом подходе акцент делается на идеологию, духовный и культурный уровень народа, а экономика и политика играют подчиненную роль. Каждой цивилизации соответствует своя неповторимая форма государства (например, античная цивилизация – античное государство, китайская цивилизация – китайское государство). В самом общем смысле цивилизацию можно определить как культурную общность наивысшего ранга, как самый широкий уровень идентичности людей, локализованный во временных и пространственных пределах. То есть основой цивилизационного подхода является духовно-культурная жизнь общества. В соответствии с этим выделяется более 20 цивилизаций (египетская, китайская, западная, православная, дальневосточная, арабская и т.д.)<sup>86</sup>.

Если при формационном подходе во главе экономика, затем политика и культура, то при цивилизационном во главе всего человек, затем культура, мировоззрение и уж потом экономика и политика.

---

<sup>83</sup>[http://soviet\\_legal.academic.ru/1723](http://soviet_legal.academic.ru/1723)

<sup>84</sup> Лушников А.М. Теория государства и права. Элементарный курс. – М., 2009. – С. 34.

<sup>85</sup> Семенов Ю.И. Философия истории. (Общая теория, основные проблемы, идеи и концепции от древности до наших дней) – М.: Современные тетради, 2003. – С. 114-115.

<sup>86</sup> Кулапов В.Л., Малько А.В. Теория государства и права. – М., 2008. – С. 61.

Л.П. Рассказов подробно рассматривает восточный и западный пути возникновения государств<sup>87</sup>. Анализирую тезисы автора, можно отметить их следующие основные черты:

Таблица 1. Пути возникновения государства.

<b>Восточный путь возникновения государств</b>	<b>Западный путь возникновения государств</b>
<p>На формирование государств существенное влияние оказали географические особенности среды обитания. Например, выполнения грандиозных общественных работ, превышающих возможности отдельных общин (строительство ирригационных сооружений).</p>	<p>На раннем этапе разложения общинного строя появляется частная собственность. Это приводит к классовому разделению общества (Например, Древние Афины – классическая форма возникновения государственности).</p>
<p>Для сооружения и эксплуатации этих систем создавались особые резервные фонды, в которых концентрировалась большая часть общественного избыточного продукта. Для управления этими фондами внутри общины выделялась особая группа должностных лиц (администраторы, казначеи, контролёры и т.д.). Таким образом сложился аппарат государства.</p>	<p>Сформировавшаяся частная собственность становится фундаментом для утверждения экономического господства имущих классов. Они оказывают влияние на институты публичной власти и используют их для защиты своих интересов.</p>
<p>Административно-государственные структуры складывались прежде, чем возникала частная собственность. Экономика складывается на государственной и общественной формах собственности.</p>	<p>Наличие рыночных отношений.</p>
<p>Власть имеет деспотический характер.</p>	<p>Ярко выраженная классовая структура общества.</p>
<p>В основе экономики лежала государственная форма собственности на основные средства производства. Земля формально находилась в собственности общин,</p>	<p>Присутствие демократических начал.</p>

<sup>87</sup> Рассказов Л.П. Теория государства и права: Учебник для вузов. – 3-е изд. – М. РИОР: ИНФРА-М, 2010. – С. 43.

однако реально ею распоряжались государственные чиновники. Рыночных отношений не было.	
--	--

Подводя итог, хотелось бы вслед за М.Н. Марченко отметить, что в сравнении с формационным подходом обнаруживается, по крайней мере, два недостатка. Это, во-первых, неопределенность, аморфность понятия цивилизации, во-вторых, неопределенность данного критерия не столько при репрезентации типологии государств, сколько при классификационной характеристике высокоразвитых обществ.

Р.Х. Макуев, в свою очередь, добавляет, что при внимательном анализе сути цивилизационного подхода и различных точек зрения на его сущность, представляется верным вывод о том, что формационный подход – базовый, а цивилизационный дополняет его. Однако более рациональным, с научной точки зрения, представляется подход, связанный с признанием взаимосвязи этих двух критериев<sup>88</sup>.

## **2. СТАНОВЛЕНИЕ ПОНЯТИЯ ФОРМЫ ГОСУДАРСТВА И ЕГО ЭВОЛЮЦИОННОЕ РАЗВИТИЕ**

### **2.1 Понятие формы государства в политико-правовой мысли**

Согласно толковому словарю С.И. Ожегова слово «форма» означает способ существования содержания, неотделимый от него и служащий его выражением. Единство формы и содержания. Внешнее очертание, наружный вид предмета<sup>89</sup>.

Древние греки не случайно подчеркивали значение формы. Платон, например, отводил форме определяющую, активную роль. Сама идея государства неотделима от его формы, на что указывает этимология термина (форма, идея, эйдос, морфэ). У Аристотеля форма пользуется приоритетом перед содержанием, материей не только в юриспруденции, но и в космологии (признание трансцендентного ума) и в антропологии (признание «отделимости» и бессмертия высшей духовной способности – души). «Forma dat esse rei» – «форма дает бытие вещи» – считали и римские юристы<sup>90</sup>.

Таким образом, под словом «форма» будем понимать то, посредством чего выражается интересующий нас предмет в материальном мире (его проявление и характеристика). В данном случае государство.

Слово «государство», в свою очередь, по общему признанию означает политическую организацию публичной власти, действующую на определенной территории, издающую общеобязательные нормативные

---

<sup>88</sup> Теория государства и права: Учебник / Р.Х. Макуев. – 3-е изд., изм. и доп. – М.: Норма : Инфра – М, 2010. – С. 180.

<sup>89</sup> <http://slovarozhegova.ru/word.php?wordid=34006>

<sup>90</sup> Теория права и государства. Учебник / Под ред. проф. В.В. Лазарева. – 2-е, перераб. и доп. изд-е. – М.: Право и закон, 2002. – С. 385.

правовые акты и обладающую аппаратом насилия для обеспечения соблюдения этих актов<sup>91</sup>.

Как отмечает профессор В.В. Лазарев, проявления понятия «форма» применительно к государству многолики: от униформы представителя власти, государственного служащего до внутренней организации государства, его структуры. От пренебрежения формальной стороной юридической сферы в значительной степени берет свое начало государственно-правовой нигилизм – тяжелый социальный недуг нашего времени<sup>92</sup>.

Между тем именно формальное начало выделило из нерасчлененного единства социальных норм древности право, именно форме обязано своим появлением государство. Исследование формы государства было магистральным направлением теорий с самых азов. На протяжении многих сотен лет, по традиции, идущей еще от античности, государственно-правовая наука держала в центре своего внимания два вопроса: 1) какие формы государства знает история и современность и 2) какая из известных государственных форм наилучшим образом подходит для данного народа в данное время<sup>93</sup>.

Известный государствовед В.Е. Чиркин рассуждает по этому поводу следующим образом: «Форма государства изучается в различных общественных науках с позиции своего предмета. Для конституционного права той или иной страны форма государства – это, прежде всего комплексный правовой институт, т.е. система внутренне согласованных норм, регулирующих реальное явление в данной стране (форму государства), ее различных сторон в их правовых взаимосвязях. С этих позиций конституционалисты Великобритании изучают унитарную парламентскую демократическую монархию в своей стране, конституционалисты США – федеративную президентскую демократическую республику в США, конституционалисты Китая – свою государственную форму и т.д. В государствоведении той или иной страны при изучении формы государства анализируются не нормы права и правовые взаимосвязи, а прежде всего фактически складывающиеся отношения. Конечно, в первом случае невозможно, да и не следует исключать анализ фактических отношений, а во втором – правовых норм. Форму государства в Великобритании, где нет писаной конституции, невозможно понять, не рассматривая фактические отношения между монархом, парламентом, правительством, государством в целом и автономиями, без анализа методов государственного управления»<sup>94</sup>. Точно так же картина будет неточной, если оценивая государственную

---

<sup>91</sup> Джембаев Р.К. Теория государства и права: Учебное пособие. – Караганды: РИО «Болашак-Баспа», 2012. – С. 23.

<sup>92</sup> Теория права и государства. Учебник / Под ред. проф. В.В. Лазарева. – 2-е, перераб. и доп. изд-е. – М.: Право и закон, 2002. – С. 384.

<sup>93</sup> Там же.

<sup>94</sup> Чиркин В.Е. Государствоведение: Учебник. – М.: Юристъ, 1999. – С. 130.

форму в Республики Казахстан, игнорировать положения конституции об отношениях президента, парламента и правительства.

Таким образом, вопросы формы государства представляются очень значимыми для современного понимания мироустройства, так как они отражают естественный процесс эволюции человеческого общества, отслеживают развитие государства в ту или иную сторону в определенный исторический момент, а также обращают внимание на причины и факторы, послужившие дальнейшему прогрессу человечества. Уяснив основные закономерности развития государственно-правовых явлений, можно впоследствии сделать и определенные прогнозы относительно различных гибридных форм.

В настоящее время, в теории общепризнано, что под *формой государства следует понимать организацию политической власти в государстве, взятую в единстве трех ее элементов – формы государственного правления, формы государственного устройства и государственного (политического) режима*<sup>95</sup>. Данная совокупность внешних признаков в наши дни, позволяет отличить одно государство от другого.

По мнению М.Н. Марченко, форма государства выступает как непосредственное выражение его сущности и содержания. Каковы сущность и содержание (функции) государства, такова, в конечном счете, и его форма.

Как отмечает профессор, «исследовать государство с точки зрения сущности означает выявить волю и интересы таких слоев общества, групп, классов, которые оно в первую очередь выражает и защищает. Рассмотреть государство под углом зрения содержания означает установить, как, в каких направлениях оно действует. Изучить же государство с точки зрения формы – значит, в первую очередь изучить его строение, его основные составные части, внутреннюю структуру, основные методы становления и осуществления государственной власти»<sup>96</sup>.

Если форма правления отвечает на вопрос о том, кто и как правит, осуществляет государственную власть в государственно-организованном обществе, как устроены, организованы и действуют в нем государственно-властные структуры (органы государства), то форма государственного устройства раскрывает способы объединения населения на определенной территории, связь этого населения через различные территориальные и политические образования с государством в целом. В свою очередь политический режим характеризует, как, каким способом осуществляется государственная власть в конкретном обществе, с помощью каких приемов и методов государство выполняет свое социальное назначение – обеспечивает

---

<sup>95</sup> Рассказов Л.П. Теория государства и права: Учебник для вузов. – 3-е изд. – М.: РИОР: ИНФРА-М, 2010. – С. 88.

<sup>96</sup> Марченко М.Н. Теория государства и права: учеб. – 2-е изд., перераб. и доп. – М.: ТК Велби, Москва, 2008. – С. 296.

экономическую жизнь, общественный порядок, защиту граждан, решает другие общесоциальные задачи.

Таким образом, можно дать следующее краткое определение форме государства и ее трем элементам:

*- Форма государства – это совокупность формы правления, формы государственного устройства и государственного (политического) режима;*

*- Форма правления – это то, как устроены высшие государственные органы и их взаимоотношения с населением;*

*- Форма государственного устройства – это то, как организована территория государства;*

*- Государственный (политический) режим – это то, каким способом и какими методами осуществляется власть в государстве.*

Но почему в классификации форм современных государств используются только три элемента? Исчерпывает ли каждый из них все факторы, влияющие на данную классификацию?

Нетрудно заметить, что содержание такого понятия как «форма государства» – три указанных выше блока, весьма четко привязывается к трем основным характеристикам государства как особой политической, структурной и территориальной организации общества, раскрывает предметно, где собственно, эти характеристики можно наблюдать и соответственно, изучать. Вот почему форму государства можно определить как такое «устройство (строение) государства, в котором проявляются его основные характеристики и которое обеспечивает в комплексе, в системе организацию государственной власти, территориальную организацию населения»<sup>97</sup>.

А.В. Мелехин в качестве основных факторов, влияющих на многообразие форм современных государств, приводит следующие:

- исторические традиции развития национальных государств;
- исторические особенности становления национальной государственности;
- реальное соотношение социальных сил в стране;
- национальный состав населения страны;
- менталитет населения;
- зарубежный опыт;
- уровень жизни населения;
- степень влияния бывших метрополий на выбор государственной формы в ранее зависимых от них странах;
- роль мирового сообщества<sup>98</sup>.

В.Е. Чиркин дополняет, что системный подход к изучению формы государства предполагает учет не только элементов (формы правления,

---

<sup>97</sup> Еншбарян Р.В., Краснов Ю.К. Теория государства и права: Учебное пособие. – М., 1999. – С. 75.

<sup>98</sup> Мелехин А.В. Теория государства и права: Учебник / А.В. Мелехин. — М.: Маркет ДС, 2007. — С. 154.

территориально-политического устройства и др.), но и связей между ними, образующих единое целое (форму государства), а также связей элементов с этим целым, ибо целое выступает вовне как новое, самостоятельное образование, а не только через свои элементы. Это новое образование обладает такими качествами, которые не были присущи его элементам, взятым по отдельности. Получается, что три традиционно называемые элемента представляют собой лишь определенные (главные) стороны формы государства, в которых она проявляется, но не исчерпывают своих качеств до конца. Помимо формы правления (а она традиционно ограничивается структурой и взаимоотношениями основных высших органов государства), формы государственного устройства (территориальной организации государства) и формы государственного режима (методы деятельности государства, его органов), есть и другие способы проявления особенностей той или иной формы государства. Самым ярким примером, может быть, служит «республика советов» сверху донизу, вплоть до сельского совета, который тоже рассматривался как единственный полномочный орган, реализующий государственную власть на своей территории. Но и во Франции без учета роли префектов, назначенных и действующих от имени государства на местах, роли административных судов, рассматривающих споры в связи с государственным управлением, Конституционного совета, Экономического и социального совета, методов «социального контракта», некоторых других органов и методов представление о форме государства оказалось бы не точным<sup>99</sup>.

Таким образом, В.Е. Чиркин предлагает, не отвергая понятие формы государства (оно удобно для учебных целей), использовать и более широкий подход.

Справедливости ради следует отметить, что за всю историю развития государства и права были выдвинуты десятки, если не сотни различных теорий о форме государства. Так, например, один из величайших мыслителей античности, древнегреческий философ Платон исходил из того, что идеальной формой правления «идеального государства» как государства «лучших и благородных» является «законная власть немногих» – аристократия. Кроме того, им рассматривались «законная монархия» – царская власть и «незаконная» – олигархия. Идеальное государство не вечно. Государство может деградировать и соответственно, в этом же направлении изменять свою форму<sup>100</sup>.

Аристократия, согласно учению Платона, приводящая к появлению частной собственности на землю и превращению свободных людей в рабов, может вырождаться в так называемую демократию. Последняя, представляющая собой критско-спартанский тип государства, господство наиболее сильных воинов, может постепенно превращаться в олигархию.

---

<sup>99</sup> Чиркин В.Е. Государствоведение: Учебник. – М.: Юристъ, 1999. – С. 132.

<sup>100</sup> Марченко М.Н. Теория государства и права: Учебник – 2-е изд., перераб. и доп. – М.: ТК Велби, Москва, 2008. – С. 297.



Олигархия же, основанная на имущественном цензе и власти немногих богатых, – в демократию. Наконец, демократия как власть народа и для народа, в силу опьянения последнего свободой сверх меры, в «неразбавленном виде» может вырождаться в свою противоположность – тиранию. Тирания – самая худшая форма государства, при которой безраздельно господствует произвол, бесправие широких масс населения. Глава государства – тиран захватывает власть от имени народа и выступает как «ставленник народа»<sup>101</sup>.

Древнеримский философ Цицерон выделял в зависимости от числа правителей три простые формы государства (царскую власть – монархию, власть оптиматов – аристократию, народную власть – демократию) и смешанную форму.

Аристотель – ученик Платона и вместе с тем его критик, развивая положения своего учителя, высказывал по этому поводу и свои взгляды. Монархию, аристократию и политику (правление большинства ради общей пользы, смесь лучших черт демократии с законами олигархии) он называл «правильными формами государства», так как в них просматривалась общая польза правителей. Каждая из данных «правильных» форм могла легко исказиться и превращаться в соответствующую «неправильную» форму – тиранию, олигархию и охлократию. «Неправильные» формы использовались правителями, по мнению Аристотеля, лишь в личных целях<sup>102</sup>.

О «правильных» формах государства Аристотель рассуждал следующим образом: там, где государственное устройство считается и с богатством, и с добродетелью, и с народом, как, например, в Карфагене, это и есть строй аристократический. Там, где принимаются в расчет только два элемента, т.е. добродетель граждан и народа, как в Спарте, получается смешение двух видов – демократического и основанного на добродетели<sup>103</sup>.

В таком случае возникают вопросы:

1. Почему предложенные Аристотелем элементы «правильных» и «неправильных» форм государства не учитываются в современной теории государства и права?

2. Если смысл монархии как формы правления нам предельно ясен, то, что же тогда понимал античный философ под аристократией, охлократией, олигархией и тиранией?

3. Остались ли эти элементы далеко в прошлом или же они периодически проявляются и в современной государственной жизни?

Попробуем ответить на эти вопросы, рассмотрев конкретные примеры, что позволит определить актуальность использования данных понятий в дальнейшем.

**Аристократия** – форма государственного правления, при которой власть принадлежит знати, например, римские патриции.

---

<sup>101</sup> Там же.

<sup>102</sup> Там же. – С. 298.

<sup>103</sup> Графский В.Г. Всеобщая история права и государства: Учебник для вузов. – М.: Норма, 2004. – С. 167.

Обратимся к истории. Так, устройство высших государственных органов и их взаимоотношения с населением в Риме в VII в. до н.э., характеризующую аристократию, было следующее.

Население города-государства составляли две основные группы: собственно римские граждане, так называемые патриции, и их антагонисты – плебеи. Первые были полноправными гражданами и распадались на три племени. Каждое племя состояло из 100 родов. Каждые 10 родов образовывали курию. Курии обладали общими земельными владениями, полученными, согласно преданию, когда легендарный римский рекс («царь») Ромул делил римскую землю на 30 частей – по числу курий (оставив ее общей для всего города). Каждая курия имела своего вождя, собиралась на собрания, решавшие внутренние дела, и с единым мнением вступала на общем собрании всех 30 курий. Каждая из них имела по традиции один голос<sup>104</sup>. Общее народное собрание, куриатные комиции, принимало или отвергало предложенные ему законопроекты, избирало всех высших должностных лиц, выступало в качестве верховной апелляционной инстанции при решении вопроса о смертной казни, объявляло войну.

Дела непосредственного управления, выработка законопроектов, заключение мира входили в компетенцию римского совета старейшин – сената. Он состоял из старейшин всех 300 родов и потому так назывался (от «сенекс» – старейший). Старейшины эти составляли потомственную аристократию римской общины, поскольку укоренился обычай, согласно которому их избирали из одной и той же семьи каждого рода<sup>105</sup>.

Происхождение плебеев, со слов З.М. Черниловского, неясно и спорно. Доподлинно известно, что они стояли вне родовой организации и поэтому не могли принимать участие в управлении общиной<sup>106</sup>.

Реформы Сервия Туллия в VI в. до н.э. привели к распаду аристократической формы правления в Риме.

Ф. Энгельс по этому поводу писал: «В Риме родовое общество превращается в замкнутую аристократию, окруженную многочисленным, стоящим вне этого общества, бесправным, но несущим обязанности плебсом; победа плебса взрывает старый родовой строй и на его развалинах воздвигает государство, в котором скоро совершенно растворяются и родовая аристократия и плебс»<sup>107</sup>.

Позицию Аристотеля поддерживали и другие античные философы. Сократ, превознося господство меньшинства, учил, что властвование есть «царское искусство», к которому должны быть допущены лишь те, кто овладел подлинным знанием, мудростью, «лучшие» люди, предназначенные

---

<sup>104</sup> Черниловский З.М. Всеобщая история государства и права (история государства и права зарубежных стран): Учебник. – 2-е изд., перераб. и доп. – М.: Высш. шк., 1983. – С. 59.

<sup>105</sup> Черниловский З.М. Всеобщая история государства и права (история государства и права зарубежных стран): Учебник. – 2-е изд., перераб. и доп. – М.: Высш. шк., 1983. – С. 59.

<sup>106</sup> Там же.

<sup>107</sup> Маркс К., Энгельс Ф. Сочинения – 2-е изд. – Т. 21. – М., 1991. – С. 128.

для этого как своим рождением, так, в особенности, воспитанием и обучением. Идеалом Сократа тоже была аристократия. Философ осуждал принятое в афинской демократии замещение должностей посредством жребия<sup>108</sup>.

Кроме того, Сократ неодобрительно отзывался и о составе народного собрания – верховного органа афинского государства. Народное собрание, по его словам, состоит из ремесленников и торговцев, «... думающих только о том, чтоб им купить что-нибудь подешевле и продать подороже», из людей, которые «... никогда не думали о государственных делах...»<sup>109</sup>.

Вместе с тем, на деле вопрос об избранничестве лучших умов находит различное разрешение. В одних аристократиях определяющим началом является знатность происхождения, в других – воинская доблесть, высшее умственное развитие, религиозное или нравственное превосходство, наконец, также размеры и род имущества. Впрочем, в большинстве аристократий несколько этих факторов, или все они вместе соединяются для определения права на государственную власть<sup>110</sup>.

Впоследствии же термин «аристократия» претерпел смысловое изменение и стал употребляться скорее для обозначения определенного слоя общества (сословия), личностных качеств, а не формы правления. Например, тот, кто принадлежит к высшему привилегированному слою общества. Или так говорят о человеке с изысканными, утонченными, изящными манерами, с особенностями поведения, а также рафинированными независимыми суждениями<sup>111</sup>. «Я – аристократ духа!» - писал Л. Толстой.

Таким образом, можно сделать вывод о рудиментарном значении термина «аристократия» применительно к форме правления в ее современном понимании. Другими словами, такой формы правления, как аристократия не существует в современном мире в том виде, о котором говорили Аристотель и Сократ. Она уступила место популярной сейчас повсеместно демократии (политический режим).

Теперь перейдем, к так называемым «неправильным» формам государства по Аристотелю.

**Охлократия** – это вырожденная форма демократии, основанная на меняющихся прихотях толпы, постоянно попадающих под влияние демагогов<sup>112</sup>. Сегодня данное понятие больше используется в социально-гуманитарных науках, нежели в теории государства и права.

Ссылаясь все на того же Аристотеля, некоторые популярные информационные источники в качестве примера охлократии приводят Афины в период правления Перикла. Отмечается, что тогда господствовала

---

<sup>108</sup> История политических учений // Под. ред. проф. С.Ф. Кечекьяна и доц. Г.И. Федькина. – М.: Юр. Литература, 1955. – С. 54.

<sup>109</sup> Ксенофонт. Воспоминания о Сократе. – М.: Наука/Интерпериодика МАИК, 1993. – С. 9, 10.

<sup>110</sup> <https://ru.wikipedia.org/wiki>

<sup>111</sup> <http://popular.academic.ru/229>

<sup>112</sup> Водовозов В.В. Охлократия // Энциклопедический словарь Брокгауза и Ефрона: в 86 т. (82 т. и 4 доп.). — СПб., 1890 — 1907.

чернь, люди знатного происхождения систематически устранялись от участия в делах управления, при назначении на должность решающую роль играла жеребьевка, неизбежным результатом такой системы являлся деспотизм по отношению к союзникам и беспорядки в управлении<sup>113</sup>.

При этом справедливости ради, стоит отметить, что в других источниках Афины при Перикле, напротив, представляются образцом демократии. Так, в этих источниках указывается, что для создания более прозрачной системы управления Перикл учредил народное собрание, членами которого были все мужчины, достигшие 20-летнего возраста. На собрании, которое проводилось раз в неделю, принимались новые законы и обсуждались все проблемные аспекты жизни общества. Свое мнение имел право высказать каждый член собрания. Для того чтобы беднейшие слои населения также смогли принимать участия в собрании, Перикл платил им за посещение сумму, которую они могли бы заработать за этот день, работая на полях или в мастерских. Для искоренения коррупции в судопроизводстве Периклом была введена система, при которой судья до последнего момента не знал, какое дело будет рассматривать. Судьей мог стать любой гражданин Афин, достигший 30 летнего возраста<sup>114</sup>.

Примечательно заметить, что охлократия имеет место и в современный период. Например, как отмечает А.М. Цуладзе, «крах Советского Союза породил самые разнообразные, в том числе и охлократические, явления. Прежде всего, это стихийные или дезорганизирующие действия, осуществляемые посредством толпы, которая способна творить самые невероятные действия для создания безвластия, отсутствия вразумительного организационного начала, готовая на расправу с любым лицом или органом, который покажется врагом, и в то же время неспособная обеспечить хотя бы относительно устойчивый общественный порядок. Ее идеологией становится популизм, заигрывание и потакание животным потребностям. Для нее характерны крутая смена настроений и ориентаций, попытки подчиниться и действовать согласно абсурдным началам»<sup>115</sup>.

Затем, наиболее наглядно охлократические тенденции проявились и в ельцинскую эпоху в соседнем государстве – России. Так, к концу правления Ельцина, по словам профессора Ж.Т. Тощенко, «Россия неуклонно превращалась в конгломерат «удельных княжеств», которые все меньше зависели от Москвы. Более того, столица стала подчиняться правилам игры региональных вождей. По федеративному государству прокатилась волна установления особых договорных отношений сначала между республиками (инициатором был Татарстан, который де-факто стал государством в государстве со своим особым суверенитетом), а затем с областями и краями. Было заключено более 40 таких договоров, т.е. почти с половиной субъектов Федерации. В результате Россия превращалась в некое аморфное

---

<sup>113</sup><https://ru.wikipedia.org/wiki>

<sup>114</sup> <http://www.nado5.ru/e-book/afiny-pri-perikle>

<sup>115</sup> Цуладзе А.М. Политические манипуляции или покорение толпы. – М., 1999. – С. 25.

образование, которое теряло всякую управляемость. Следствием этого стали упадок промышленности и обороноспособности, обнищание населения, разрушение экономической базы»<sup>116</sup>. Из-за бездействия президента произошло, по меткому выражению В. Никонова, «обнуление государственной власти», результатом чего «стало разрушение системы выработки, принятия и реализации политических решений, госмеханизм перестал нормально функционировать»<sup>117</sup>.

Многие социологические исследования в России в 1990-е гг. фиксировали падение авторитета всех ветвей политической власти, всех ее представителей с четкой переориентацией на личные и групповые (корпоративные) ценности, нередко носящие противоправный характер.

Так, среди средств, используемых охлократией, следует отметить неконтролируемое и беспредельное применение насилия. Оно проявляется в самых различных формах. Прежде всего, это поведение толпы, которая может крушить правых и виноватых, потому что воображаемых врагов она считает главным препятствием для устранения бед<sup>118</sup>.

Говоря о современном проявлении охлократии, нельзя обойти стороной и события в Украине. В социальных сетях некоторые блогеры даже шутливо называют «демократию» с украинским лицом «хохлократией»<sup>119</sup>. Как по этому поводу отмечает О. Фаличев, «сегодня практически вся Украина – это не образец демократии, с чем себя публично олицетворяет, а яркий пример охлократии. Охлократия здесь – это власть толпы, которой манипулирует олигархия ради собственного обогащения. Одураченный, обманутый народ при этом даже не понимает, за чьи интересы воюет, во имя чего отправляет на фронт своих детей. Простой вопрос: за чьи интересы и во имя чего погибли или были ранены почти 27 тысяч человек – таков (по некоторым данным) реальный результат четырех месяцев войны? Для сравнения: за десять лет пребывания в Афганистане ограниченного контингента советских войск СССР потерял свыше 14 тысяч человек убитыми»<sup>120</sup>.

Таким образом, если обобщить имеющиеся определения, то можно сказать, что охлократия означает:

1) власть социально-политических групп, использующих популистские настроения и ориентации населения в крайне примитивных формах, что создает условия для произвола и бесправия во всех сферах общественной жизни;

2) ситуацию беспорядков, мятежей, погромов, побуждающих низменные устремления, бессмысленные разрушения, безрассудные убийства и произвол, попрание всех гарантий прав и свобод человека.

---

<sup>116</sup> Тощенко Ж.Т. <http://toschenko.ru/publication/4/>

<sup>117</sup> Никонов В. Безвластие // Известия. 20 октября 1998 г.

<sup>118</sup> Московичи С. Век толп: Исторический трактат по психологии масс. – М., 1998. – С. 78.

<sup>119</sup> <http://forum.lvivport.com/threads/oxlokratija-hoxlokratija-chego-segodnja-v-ukraine.96024/>

<sup>120</sup> Фаличев О. Как олигархия Украины манипулирует народом в своих интересах / <http://vpk-news.ru/articles/21823>

Данное явление характерно для кризисных периодов в развитии государства. Несмотря на то, что охлократия имеет непостоянный характер, она все же достаточно часто проявляется в современном мире. В связи с этим такое понятие должно быть широко использовано не только в социально-гуманитарных науках, но и в теории государства и права, в частности. Особенно при рассмотрении вопроса о форме правления. Термин «охлократия» в таком случае, может применяться для обозначения вышеупомянутых негативных явлений в процессе развития современных государств.

**Олигархия** – это политический режим, при котором власть сосредоточена в руках сравнительно малочисленной группы граждан, обслуживает их личные и групповые интересы, а не интересы всех граждан. Олигархи — члены олигархии, могут либо сами быть членами правительства, либо оказывать решающее влияние на его формирование и принятие решений в своих личных и групповых интересах<sup>121</sup>.

Аристотель считал любую олигархию несовершенной. Так, описывая государственное устройство Спарты с ее «ротационной» олигархией эфоров, – ограничивавших власть царей, он писал: «Плохо обстоит дело с эфорией. Эта власть у них ведаёт важнейшими отраслями управления. Пополняется же она из среды всего гражданского населения, так что в состав правительства попадают зачастую люди совсем бедные, которых легко можно подкупить»<sup>122</sup>.

Впрочем, и распространенное в его время мнение о необходимости имущественного ценза при избрании достойнейших — как это происходило в Карфагене — Аристотель также отвергал из-за фактической «покупки власти»<sup>123</sup>.

Особой формой олигархии является плутократия. Это форма правления, где решения правительства определяются мнением не всего народа, а влиятельного класса богатых людей, при этом существует глубокое социальное неравенство и низкая социальная мобильность<sup>124</sup>.

Как отмечается в интернет-источниках, «всего правильнее данный термин можно было бы применить к государствам, в которых господствует высокий имущественный ценз, (Италия до реформ 1912 и 1919 гг., Бельгия до 1893 г., отчасти Англия после 1832 г. до двух парламентских реформ 1867 и 1884 гг.), но чаще он употребляется по отношению к государствам, где богатые классы, не имея формальных преимуществ, гарантированных законом, фактически пользуются преобладающим влиянием на выборы и вообще на ход государственной жизни»<sup>125</sup>.

---

<sup>121</sup> <https://ru.wikipedia.org/wiki>

<sup>122</sup> Аристотель. Политика. Антология мировой философии. – М., 1969. – Т. 1. – С. 465-475.

<sup>123</sup> Аристотель. Политика (II, Разбор государственного устройства критян и карфагенян). - М., 1969. – Т. 1. – С. 5-8.

<sup>124</sup> Плутократия // Малый энциклопедический словарь Брокгауза и Ефрона: в 4 т. — СПб., 1907—1909.

<sup>125</sup> <https://ru.wikipedia.org/wiki>

В русском языке термин «плутократия» имеет особо яркую негативную окраску, так как интерпретируется как однокоренной к слову «плут», то есть мошенник, ловкий, хитрый человек. По мнению исследователей, плутократы, будучи способными «комбинаторами», создателями пирамид, финансовых схем, позволяющих наживаться, во главу угла всегда ставят исключительно собственные эгоистические интересы<sup>126</sup>. Данный термин широко использовался в России в девяностые годы, а именно в период укрепления связей богатых собственников капитала с властными структурами.

Примечательно, что в XX веке мнение Аристотеля о несовершенстве олигархической формы государства разделил Роберт Михельс. Немецкий социолог впервые сформулировал принцип теории элит под названием «Железный закон олигархии» в 1911 году.

Из железного закона олигархии следует, что демократическое управление невозможно в сколько-нибудь крупных сообществах индивидов. Чем больше организация — тем меньше в ней элементов демократии и больше элементов олигархии<sup>127</sup>.

В настоящее время во многих странах мира сосредоточение власти и бизнеса ограничено законодательством. Это относится как к исполнительной, так и к законодательной ветви власти.

Таким образом, представляется, что термин «олигархия» более востребован в социально-гуманитарных науках для обозначения им различных политических процессов в капиталистических обществах и обоснования соответствующих научных парадигм. В теории государства и права данное понятие также может быть использовано для характеристики отдельных разновидностей демократического политического режима, но значительно уже, лишь как элемента формы государства.

**Тирания** — это форма государственной власти, основанная на единоличном правлении. Также тирания — это форма политического устройства ряда средневековых городов-государств Северной и Средней Италии, то есть Синьория<sup>128</sup>.

Тиран (жестокий деспот, злой мучитель) — в Древней Греции (в основном в VII—VI веках до н. э.) лицо, насильственно захватившее власть<sup>129</sup>. В качестве примера можно привести известного Афинского тирана Писистрата (560-527 до н.э.), низвергнувшего власть аристократов.

Как отмечается в официальных источниках, термин «тирания», особенно с эпохи Просвещения, приобрел нарицательное значение — жестокое, деспотичное правление (в том числе и по отношению к наследственным монархиям), поэтому по отношению к форме правления он сменился в XIX веке более нейтральным термином диктатура<sup>130</sup>.

---

<sup>126</sup> Крухмалев А.Е. Плутократия как феномен трансформирующейся России. — 2010. — С. 19.

<sup>127</sup> Robert Michels. Political parties a sociological study of the oligarchal tendencies of modern democracy. — М., 2001.

<sup>128</sup> <https://ru.wikipedia.org/wiki>

<sup>129</sup> Тираны // Малый энциклопедический словарь Брокгауза и Ефрона: в 4 т. — СПб., 1907—1909.

<sup>130</sup> <https://ru.wikipedia.org/wiki>

В свою очередь, диктатура – это ничем неограниченная власть, опирающаяся на прямое насилие. Сущность государственной власти, обеспечивающее политическое господство определенному классу, либо одному человеку, либо одной идеологии<sup>131</sup>. На современном этапе развития общества диктаторские политические системы могут существовать в одной из двух основных форм: авторитаризма и тоталитаризма. Отметим, что данные формы недемократического политического режима мы рассмотрим ниже, в рамках вопроса «Государственный (политический) режим».

Таким образом, тиранию как форму государственной власти следует рассматривать с позиции синонима термина «диктатура», которая в современном понимании является одной из разновидностей недемократического государственного (политического) режима.

Кроме всего уже вышесказанного, необходимо обратить внимание и на тот факт, что в истории рабовладельческих государств, в частности Древней Спарты, упоминается еще и такая форма правления, как диархия, которая, к сожалению, в современной классификации форм правления тоже не упоминается.

*Диархия* – это равенство статуса двух высших должностных лиц государства<sup>132</sup>.

Например, начиная с XI века до н.э. Спарта одновременно возглавлялась двумя царями – дорийским и ахейским<sup>133</sup>. По одной из версий, диархия здесь возникла после прихода дорийцев в результате смешения двух общин — дорийской и ахейской. Подтверждение этой теории можно найти в словах царя Клеомена I, утверждавшего, что он ахеец, а не дориец<sup>134</sup>.

Как отмечается в официальных источниках, на сегодняшний день диархия присуща государственному строю таких стран, как Республика Сан-Марино, Княжество Андорра и Королевство Бутан<sup>135</sup>.

Рассмотрим политическую структуру указанных стран подробнее.

Так, согласно Конституции, в Сан-Марино закреплена республиканская форма правления (парламентская республика). Главами государства являются два капитана-регента, избираемые Большим Генеральным советом. Капитаны-регенты избираются из противоборствующих политических партий для сохранения баланса власти на срок 6 месяцев, с 1 апреля до 1 октября и с 1 октября до 1 апреля каждого года. Они выполняют функции главы государства и осуществляют исполнительную власть. Большой Генеральный Совет является парламентом Республики, он состоит из 60 депутатов, избираемых всеобщим голосованием по системе

---

<sup>131</sup> Ожегов С.И. Словарь русского языка: 70 000 слов / Под ред. Н.Ю. Шведовой. – 21-е изд., перераб. и доп. – М.: Рус. яз., 1989. – С. 169.

<sup>132</sup> Диархия // Конституционное право: Энциклопедический словарь / Отв. ред. С.А. Авакьян. — М.: «Норма», 2001.

<sup>133</sup> Черниловский З.М. Всеобщая история государства и права (история государства и права зарубежных стран): Учебник. – 2-е изд., перераб. и доп. – М.: Высш. шк., 1983. – С. 54.

<sup>134</sup> Геродот. История. – V, 72.

<sup>135</sup> <https://ru.wikipedia.org>



пропорционального представительства сроком на 5 лет<sup>136</sup>. Данное государство находится в Южной Европе, со всех сторон окружено территорией Италии.

Княжество Андорра также является одним из карликовых государств Европы. Оно расположено между Францией и Испанией. Примечательно, что до 1993 года андоррцы выплачивали своим сюзеренам ежегодную дань: 960 франков — президенту Французской республики, 460 песет, 12 головок сыра, 12 каплунов, 12 куропаток, 6 окороков — Урхельскому епископу<sup>137</sup>.

Согласно конституции 1993 года Княжество Андорра — парламентская демократия (парламентское княжество). Главами государства остаются князь-соправители, представленные в Андорре своими заместителями («вигье»), однако их власть в основном номинальна. Один соправитель — действующий президент Франции (это исторически был любой глава государства Франции, включая королей и императоров). Другой — текущий католический епископ Урхельский. Заместника-викария (вигье) епископа сменяют каждые три года, а вигье президента Франции служит назначаемый пожизненно префект французского департамента Восточные Пиренеи<sup>138</sup>. Получается, что нынешний Президент Франции (как и будущий) имеет княжеский титул. Вторым князем-соправителем с 2003 года является Епископ Урхельский - Жоан Энрик Вивес Сисилия (Епархия Римско-католической церкви с центром в городе Сео-де-Уржелль (Каталония, Испания))<sup>139</sup>.

Наполеон назвал Андорру «политическим курьезом, который необходимо сохранить»<sup>140</sup>.

В 1981 году в Андорре был утвержден Исполнительный совет, состоящий из главы правительства и семи министров. Каждые 4 года после всеобщих выборов Генеральный совет выбирает главу правительства, который, в свою очередь, выбирает других членов Исполнительного совета<sup>141</sup>.

Высший законодательный орган — однопалатный Генеральный совет Долин (Генеральный совет) состоит из 28 членов, избираемых на 4 года всеобщим и прямым голосованием (14 — по общенациональному округу, а остальные — по 2 от каждой из 7 общин страны). Глава Генерального совета — генеральный синдик (до 1993 — первый синдик), избирается из числа членов совета<sup>142</sup>.

С Королевством Бутан (государство в Южной Азии, расположенное между Индией и Китаем), в свою очередь, не все так однозначно. Дело в том,

---

<sup>136</sup> <http://www.consigliograndeegenerale.sm/on-line/home.html>

<sup>137</sup> Государства и территории мира. Справочные сведения // Атлас мира / Сост. и подгот. к изд. ПКО «Картография» в 2009 г.; гл. ред. Г. В. Поздняк. — М.: ПКО «Картография»: Оникс, 2010. — С. 14.

<sup>138</sup> Ильина Н. Удивительная Андорра/ <https://books.google.kz/books?id/>

<sup>139</sup> <http://www.bisbaturgell.org/index.php/ca/>

<sup>140</sup> <http://www.coprince-fr.ad/ca/>

<sup>141</sup> <https://www.govern.ad/>

<sup>142</sup> <https://ru.wikipedia.org/wiki/>

что одни информационные источники характеризуют его как современное государство с дуальной системой правления, другие же источники отмечают, что двоевластие в этой конституционной монархии уже в прошлом.

На культурное развитие Бутана большое влияние оказала традиционная тибетская система правления «Cho-sid-nyü», которая переводится как «двуединство религии и политики»<sup>143</sup>. Как видим, контроль над государством поделен между духовным лидером и светским (административным). Отмечается даже, что Бутан является единственным современным суверенным государством, в котором воплощена система правления Cho-sid-nyü, хотя и в очень изменённом виде<sup>144</sup>.

Конституция Бутана, принятая в 2008 году, подтверждает приверженность Бутана системе Cho-sid-nyü, однако титул духовного лидера не упомянут в Конституции, и все административные полномочия возложены на Короля Бутана и государственные учреждения<sup>145</sup>. Несмотря на это, позиция духовного лидера остается достаточно сильной и высший религиозный иерарх Бутана рассматривается как ближайший и самый влиятельный советник Короля<sup>146</sup>.

На основании вышеизложенного мы все же делаем вывод о неофициальной диархической системе правления в Бутане и не будем рассматривать данное государство в качестве примера в дальнейшем.

В целом, необходимо заключить, что такая система правления как «Диархия» не канула в историю, а имеет четко выраженную форму в современном мире в таких государствах, как Республика Сан-Марино и Княжество Андорра. В первом случае можно говорить о диархии как о разновидности республиканской формы правления, а во втором как о разновидности ограниченной монархии. В связи с этим она вполне заслуживает внимания и должна занять свое место в современной классификации форм государства наряду с монархией и республикой.

Подводя итог, можно сделать вывод о том, что серьезное влияние на форму государства оказывает культурный уровень народа, его исторические традиции, характер религиозных мировоззрений, национальные особенности, природные условия проживания и многие другие факторы. Специфику формы государства определяет также и характер взаимоотношений государства и его органов с населением и институтами гражданского общества (негосударственными организациями, партиями, профсоюзами, общественными движениями, церковью и т.д.). Кроме того, такие явления, как революции, гражданские войны напрямую связаны со стремлением людей изменить устройство государства и общества, так как от того как устроено государство, напрямую зависит их жизнь и благосостояние. Однако

---

<sup>143</sup> Tibetan-English-Dictionary of Buddhist Teaching & Practice (англ.). Diamond Way Buddhism Worldwide. Rangjung Yeshe Translations & Publications (1996).

<sup>144</sup> <https://ru.wikipedia.org/wiki/>

<sup>145</sup> Constitution of the Kingdom of Bhutan (English). - Government of Bhutan (18 July 2008).

<sup>146</sup> <https://topwar.ru/102937-strana-drakona-migranty-povstancy-i-nacionalnoe-schaste.html>

зачастую подобные действия, как показывает история, приводят не к улучшению качества жизни, а, наоборот, ... к падению государственных институтов и проявлению охлократии.

## **2.2 Форма государства в конституционно-правовом развитии.**

### **Принцип разделения властей**

Необходимо отметить, что в основе общепризнанной в современной науке классификации формы правления на абсолютные и ограниченные монархии, парламентарные и президентские республики, лежит принцип разделения властей. Данный принцип лежит также и в основе классификации такого элемента формы государства как государственный (политический) режим. В теории выделяют демократический политический режим и соответственно, недемократический, который подразделяется на авторитарный и тоталитарный.

Принцип разделения властей является сегодня одним из основополагающих конституционных принципов всех демократических государств. В настоящее время он закреплён в Основном законе подавляющего большинства стран мира. Суть его заключается в том, что государственная власть должна быть разделена между независимыми друг от друга (но при необходимости контролирующими друг друга) ветвями: законодательной, исполнительной и судебной.

Данная политико-правовая теория была впервые обоснована англичанином Джоном Локком в работах «Опыт о человеческом разуме» и «Два трактата о правительстве», а термин «принцип разделения властей» введен французом Шарль-Луи Монтескье в труде «О духе законов», который осуществил наиболее основательную разработку этого принципа. Таким образом, с конца XVIII – начала XIX вв. принцип разделения властей получил признание во многих государствах<sup>147</sup>.

Вместе с тем, следует отметить, что теория Джона Локка о реализации принципа разделения властей концептуально отличается от подобной теории Шарль-Луи Монтескье.

В чем же именно проявляются различия этих двух теорий, и каким образом факт их различия может повлиять на классификацию форм современных государств?

Обратимся к истории и рассмотрим эти аспекты подробнее.

**Шарль-Луи Монтескье** (1689-1755) был одним из выдающихся мыслителей эпохи Просвещения. Его работы предвосхитили многие положения современного понимания политики, государства и права. Самыми значительными его работами считаются: «Персидские письма», «О духе законов» и «Размышления о причинах величия и падения римлян».

Ш.Л. Монтескье выделял всего три формы правления – республика, монархия и деспотия – по характеру политических и иных отношений между

---

<sup>147</sup> <http://all-politologija.ru/knigi/osnovy-sociologii-i-politologii-kozyrev/principi-razdeleniya-vlasti>

правителями и управляемыми, причем, скорее, по характеру повиновения управляемых, который он называл «природой правления». Согласно Монтескье, в республиках и монархиях – умеренных формах правления – управление гражданами и подданными осуществляется при помощи законов, в отличие от деспотии, где граждане государства – рабы, а правитель их господин<sup>148</sup>.

Решающее влияние на законы, согласно Монтескье, оказывают природа и принцип правительства, учреждаемого в гражданском состоянии.

Говоря о законах, вытекающих непосредственно из природы различных форм правления, Монтескье применительно к демократии отмечает, что здесь народ является государем только в силу голосований, которыми он изъявляет свою волю. В этой связи основными для демократии он считает законы, определяющие право голосования. Народ, утверждает Монтескье, способен контролировать деятельность других лиц, но не способен вести дела сам. В соответствии с этим законы в условиях демократии должны предусматривать право народа избирать своих уполномоченных (должностных лиц государства) и контролировать их деятельность. К числу основных в демократии относится и закон, определяющий саму форму подачи избирательных бюллетеней, включая вопросы об открытом или тайном голосовании и т.д.<sup>149</sup>

К основным законам аристократии он относит те, которые определяют право части народа издавать законы и следить за их исполнением. В общем виде Монтескье отмечает, что аристократия будет тем лучше, чем она приближается к демократии, что, естественно, и должно определять, по его мнению, главное направление аристократического законодательства в целом<sup>150</sup>.

В монархии, где источником всякой политической и гражданской власти является сам государь, к основным Монтескье относит законы, которые определяют «существование посредствующих каналов, по которым движется власть», т.е. наличие «посредствующих, подчиненных и зависимых» властей, их правомочий. Главной из них является власть дворянства, так что без дворянства монарх становится деспотом. «Уничтожьте в монархии прерогативы сеньоров, духовенства, дворянства и городов, и вы скоро получите в результате государство либо народное, либо деспотичное»<sup>151</sup>.

Основным законом деспотического правления, где, собственно, нет законов, и их место занимают произвол и прихоть деспота, религия и обычаи, является наличие должности полновластного визиря.

---

<sup>148</sup> Монтескье Ш. Избранные произведения / Под ред. М.П. Баскина. – М.: Гос. изд-во Политической Литературы, 1955. – С. 27.

<sup>149</sup> История политических и правовых учений: Учебник для вузов / Под общ. ред. акад. РАН, д.ю.н., проф. В.С. Нерсесянца. – 3-е изд., стереотип. – М.: Издательство НОРМА-М., 2001. – С. 286.

<sup>150</sup> Там же.

<sup>151</sup> Там же.

Природе каждого вида правления соответствует и свой принцип, приводящий в движение механизм человеческих страстей, – особый для данного политического строя.

В республике (и особенно в демократии) таким принципом является добродетель, в монархии – честь, в деспотии – страх<sup>152</sup>.

Основная цель разделения властей – избежать злоупотребления властью. Для того чтобы пресечь такую возможность, подчеркивает Монтескье, «необходим такой порядок вещей, при котором различные власти могли бы взаимно сдерживать друг друга». Подобное взаимное сдерживание властей – необходимое условие их правомерного и согласованного функционирования в законно очерченных границах. «Казалось бы, – приводит слова Монтескье профессор Нерсесянц, – эти три власти должны прийти в состояние покоя и бездействия. Но так как необходимое течение вещей заставит их действовать, то они будут вынуждены действовать согласованно»<sup>153</sup>.

Разделение и взаимное сдерживание властей являются, согласно Монтескье, главным условием для обеспечения политической свободы в её отношениях к государственному устройству. «Если, – подчеркивает он, – власть законодательная и исполнительная будут соединены в одном лице или учреждении, то свободы не будет, так как можно опасаться, что этот монарх или сенат станет создавать тиранические законы для того, чтобы также тиранически применять их. Не будет свободы и в том случае, если судебная власть не отделена от власти законодательной и исполнительной. Если она соединена с законодательной властью, то жизнь и свобода граждан окажутся во власти произвола, ибо судья будет законодателем. Если судебная власть соединена с исполнительной, то судья получает возможность стать угнетателем. Все погибло бы, если бы в одном и том же лице или учреждении, составленном из сановников, из дворян или простых людей, были соединены эти три власти: власть создавать законы, власть приводить в исполнение постановления общегосударственного характера и власть судить преступления или тяжбы частных лиц»<sup>154</sup>.

*Джон Локк* (1632-1704 гг.) отмечал, что государство получает от образовавших его людей ровно столько власти, сколько необходимо и достаточно для достижения главной цели политического сообщества. Заключается же она в том, чтобы все (и каждый) могли обеспечивать, сохранять и реализовывать свои гражданские интересы: жизнь, здоровье, свободу «и владение такими внешними благами, как деньги, земли, дома,

---

<sup>152</sup> Там же. – С. 287.

<sup>153</sup> История политических и правовых учений: Учебник для вузов / Под общ. ред. акад. РАН, д.ю.н., проф. В.С. Нерсесянца. – 3-е изд., стереотип. – М.: Издательство НОРМА-М., 2001. – С. 288.

<sup>154</sup> Там же.

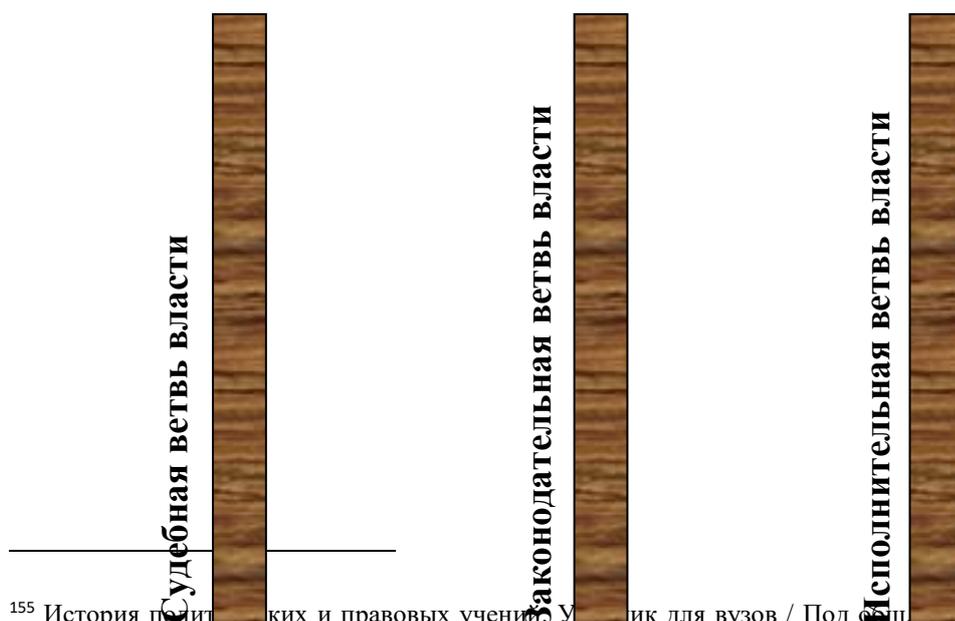
домашняя утварь и т.д.» Все перечисленное Джон Локк называл одним словом – собственность<sup>155</sup>.

Поддержание режима свободы, реализация «главной и великой цели» политического сообщества непременно требуют, по Джону Локку, чтобы публично-властные правомочия государства были четко разграничены и поделены между разными его органами. Правомочие принимать законы (законодательная власть) полагается только представительному учреждению всей нации – парламенту. Компетенция претворять законы в жизнь (исполнительная власть) подобает монарху, кабинету министров. Их дело ведать также сношениями с иностранными государствами. Джон Локк, однако, привнес в политическую теорию нечто гораздо большее, чем просто мысль о необходимости «уравновесить власть государства, вложив отдельные ее части в разные руки».

Имея в виду предотвращение узурпации кем-либо всей полноты государственной власти и предотвращение возможности деспотического использования этой власти, Локк наметил принципы связи и взаимодействия «отдельных ее частей». Соответствующие типы публично-властной деятельности располагаются им в иерархическом порядке. Первое место отводится власти законодательной как верховной (но не абсолютной!) в стране. Иные власти должны подчиняться ей. Вместе с тем они вовсе не являются пассивными придатками законодательной власти и оказывают на нее довольно активное влияние<sup>156</sup>.

*Таким образом, главным отличием теории Джона Локка от теории Шарль-Луи Монтескье является то, что законодательная ветвь власти занимает главенствующее значение, и исполнительная ветвь власти подчинена ей. Именно на основе данных теорий строится современная классификация форм правления.* Попробуем изобразить это схематически.

Рис. 1 Теория разделения властей Ш.Л. Монтескье



<sup>155</sup> История политических и правовых учений. Учебник для вузов / Под редакцией д.и.н., проф. В.С. Нерсесянца. – 3-е изд., стереотип. – М.: Издательство НОРМА-М., 2001. – С. 272.

<sup>156</sup> Там же. – С. 274.

Рис. 2 Теория разделения властей Джона Локка



На рисунке 1 изображены три ветви власти, которые разделены и «не пересекаются». По данной модели (французской) устроены в современном мире президентские и смешанные республики, где роль Президента является доминирующей. Например, в современном Казахстане четко действует система сдержек и противовесов между этими тремя ветвями власти. Президент Республики Казахстан избирается народом и является высшим должностным лицом государства, он не относится ни к одной из ветвей власти, а осуществляет их координацию и взаимодействие. Следовательно, Президент Республики Казахстан обладает определенными властными полномочиями по отношению к каждой из трех ветвей власти. Проявляется это в следующем: согласно Конституции, Президент Республики Казахстан назначает очередные и внеочередные выборы в Парламент, назначает 15 депутатов Сената для представления национально-культурных интересов государства в Сенате, Консультативно-совещательный орган при Президенте Казахстана – Ассамблея народа Казахстана – избирает 9 депутатов Мажилиса. Кроме того, Президент Республики Казахстан с согласия Мажилиса Парламента назначает на должность Премьер-министра. Правительство образуется Президентом в порядке, предусмотренном Конституцией. В свою очередь, Председатель и судьи Верховного Суда Республики Казахстан избираются Сенатом по представлению Президента Республики, основанному на рекомендации Высшего Судебного Совета.

Председатели и судьи местных и других судов назначаются на должности Президентом Республики по рекомендации Высшего Судебного Совета<sup>157</sup>.

На рисунке 2 изображены три ветви власти, но в отличие от первого случая, исполнительная ветвь власти непосредственно зависима от законодательной. Это, так называемая английская модель. В современном мире так устроены парламентские республики и конституционные монархии. Как правило, в таких государствах отсутствует должность президента, либо он имеет незначительные полномочия (рассмотрим это позже, в рамках вопроса о форме правления). Правительство формируется парламентом, а возглавляет правительство премьер-министр, как правило, лидер, победившей на выборах в парламент партии. Например, в Германии законодательную власть осуществляет однопалатный парламент – бундестаг, а также особый орган представительства земель – бундесрат. Исполнительную власть осуществляет формируемое бундестагом правительство во главе с обладающим значительными полномочиями канцлером, который является главой правительства и фактически первым лицом государства. Федеральный президент избирается особой коллегией и играет сугубо церемониальную роль<sup>158</sup>.

Считаем нужным обратить внимание на то, что политико-правовая теория Д. Локка и Ш.Л. Монтескье о принципе разделения властей была так просто реализована на практике – заблуждение. Приведенным нами ранее примерам стройных форм правления современных государств, предшествовал непростой процесс конституционной эволюции.

Справедливости ради стоит отметить, что во многом благодаря данной апробации сложились и современные критерии классификации форм государственного устройства и разновидности государственного политического режима.

В юридической литературе предлагается различная периодизация такого генезиса. Одни авторы отмечают четыре этапа, другие – более. Согласно нашей исследовательской программе более уместной нам представляется периодизация, данная А.В. Якушевым, который выделяет шесть «волн» принятия конституций, породивших шесть конституционных эпох<sup>159</sup>.

**Первые («старые») конституции (конец XVIII в. – конец первой мировой войны).**

*История создания конституций «первой волны».* Первая эпоха была самой длительной – около 130 лет. Она началась принятием первых конституций: США – в 1787 г., Польши – в 1791 г., Франции – в 1791 г. Затем конституции были приняты во всех ведущих государствах мира и Европы (Бельгия – в 1831 г., Люксембург – в 1868 г., Швейцария – 1874 г., Голландия

---

<sup>157</sup> Конституция, ст. ст. 44, 56, 65, 82.

<sup>158</sup> Конституционное право зарубежных стран (конспект лекций в схемах). – М.: А–Приор, 2007. – С. 103.

<sup>159</sup> Конституционное право зарубежных стран (конспект лекций в схемах). – М.: А–Приор, 2007. – С. 12.



– 1887 г., Япония – 1889 г., Германия – 1871, Италия – 1848 г., Португалия – 1911 г. и др.).

***Сходные черты первых конституций:***

- конституции были очень коротки и лаконичны (Конституция США состояла всего из 7 статей);

- писались архаичным языком;

- отличались невысокой юридической техникой, имели много пробелов, неточностей, не совсем понятных норм и т.д.

- часто принимались учредительными собраниями и иными малопредставительными коллегиями, некоторые даровались монархом;

- принимались под влиянием революций и в иных чрезвычайных ситуациях;

- основное внимание уделяли вопросам организации власти;

- правам и свободам посвящали лишь незначительную часть конституционного текста, причем закрепляли только самые важные права;

- большой уклон делали в сторону политических прав;

- почти все закрепляли неприкосновенность частной собственности;

- ограничивали власть монархов либо устанавливали республику;

- закрепляли принцип разделения властей;

- учреждали выборные представительные органы народа – парламенты.

Как отмечает А.В. Якушев, зачастую первые парламенты были несовершенно, имели мало полномочий, избирались многоступенчатыми выборами на основе высокого имущественного ценза. Женщины, как правило, не имели избирательных прав<sup>160</sup>.

***Главные цели почти всех первых конституций:***

- отобрать власть у феодального сословия и постепенно передать ее буржуазии;

- ограничить абсолютизм;

- закрепить элементарные права человека;

- закрепить новые отношения собственности, поставить страну на капиталистический путь развития;

- утвердить парламентаризм.

Несовершенство конституций того времени можно рассмотреть на примере Франции. Так, во главе Конституции Франции 1791 года стояла «Декларация прав человека и гражданина». Верховная власть, «единая, нераздельная, неотчуждаемая и неотъемлемая», принадлежит нации: все власти делегируются нацией, представители ее – законодательное собрание и король. Граждане же вопреки «декларации», признавшей общее равенство в правах, делились на «активных» и «пассивных». Активными могли быть только те природные и натурализованные французы, которые достигли 25-летнего возраста, имели оседлость в городе или кантоне в течение известного

---

<sup>160</sup> Там же. – С. 13.

времени, платили прямой налог в сумме не менее трехдневной заработной платы, ни у кого не состояли в услужении и принесли гражданскую присягу. Беднейшая часть нации лишалась, таким образом, политических прав. Активные граждане, на своих «первичных» собраниях, избирали, кроме муниципальных властей, «выборщиков» уже с большим имущественным цензом; в каждом департаменте выборщики образовали избирательное собрание, которое, кроме департаментской администрации, избирало представителей в законодательное собрание из среды всех активных граждан. Члены законодательного собрания избирались на два года и считались представителями не отдельного департамента, а целой нации. Законодательный корпус обновлялся на основании закона, без созыва королем; он предлагал и декретировал законы, заведовал финансами, национальными имуществами, сухопутными и морскими силами; ему же принадлежало, совместно с королем, право войны и мира<sup>161</sup>.

В руках короля находилась исполнительная власть, которой, однако, он мог пользоваться только через ответственных министров; последними не могли быть члены собрания, что уничтожало единственное связующее звено между королевской властью и народным представительством. Король не мог распускать законодательное собрание, не имел законодательной инициативы и имел право лишь приостанавливающего вето. Личность его объявлялась священной и неприкосновенной. Он должен был считаться отказавшимся от престола в трех случаях: если не присягнет конституции или возьмёт назад данную присягу; если станет во главе армии против нации или формальным актом не воспротивится восстанию, задуманному во имя короля; если, удалившись из королевства, не вернется в назначенный срок по приглашению законодательного корпуса.

Ни король, ни министры не участвовали в замещении административных должностей и не могли смещать чиновников: вся администрация была построена на начале народного избрания в первичных и департаментских собраниях, причем в ведении местных выборных властей находились и общегосударственные дела.

Таким образом, конституционная монархия во Франции, как известно, потерпела фиаско. Хотя учредительное собрание и указало способ пересмотра конституции, определив, что она должна оставаться неизменной по крайней мере в течение десяти лет, конституция 1791 года просуществовала лишь менее года. Причины этого заключались в ней самой:

- во-первых, разделяя граждан на активных и пассивных, она противоречила декларации прав, объявлявшей равенство всех граждан, а в вопросе о пересмотре связывала национальную волю;

- вторым внутренним противоречием было несоответствие её монархической формы с республиканским содержанием.

---

<sup>161</sup><https://ru.wikipedia.org/wiki/>

Наконец, сделав местные выборные власти почти независимыми, она тем самым разрушала почти всякую возможность управления Францией законной центральной властью<sup>162</sup>.

В качестве еще одного примера рассмотрим Конституцию США (1787 г.). В тексте Конституции США ни разу не используется слово «демократия». Кроме того, изначально в нее были заложены положения, которые ныне возможно признать двусмысленными. Стоит отметить, что Конституция США достаточно давно вызывает критику. Вероятно, первым серьезным критическим исследованием была опубликованная в 1913 году книга историка Чарльза Берда (Charles Beard) «Экономическая Интерпретация Конституции Соединенных Штатов» (An Economic Interpretation of the Constitution of the United States). Берд пришел к выводу, что Конституция была призвана обеспечить защиту интересов лишь богатых жителей США, она умаляла значение демократических идей и пр., то есть фактически провозглашала олигархические ценности.

Ларри Крамер (Larry Kramer), автор книги «Популярный Конституционализм и Юридическое Ревю» (The People Themselves: Popular Constitutionalism and Judicial Review) приводит ряд примеров того, каким образом Конституция США противоречит демократии. В частности, фундаментальный демократический принцип «один гражданин — один голос» в Конституции не зафиксирован. Конституция изначально не определяла, кто из граждан США может обладать правом голоса. В результате, долгое время в выборах принимала участие лишь небольшая часть американцев. Изначально это были белые мужчины, обладавшие определенной собственностью. Все белые мужчины получили право голоса лишь в середине 19-го века. Чернокожие — в 1870 году (его предоставила им 15-я Поправка к Конституции), женщины — в 1920-м (19-я Поправка), индейцы — лишь в 1924 году (именно в этом году они были признаны гражданами США, до этого — считались гражданами своих племен)<sup>163</sup>.

**Конституции «второй волны»** (приняты между двумя мировыми 1918-1945 гг.).

Согласно А.В. Якушеву «Вторую волну» эволюции конституций вызвали изменения в мире, происшедшие в результате первой мировой войны. Так, англоязычные государства (Великобритания, США) нанесли сокрушительное поражение германоязычным (Австро-Венгрии и Германии), перекроили в свою пользу карту мира — установили в мире и Европе собственный порядок (Версальский договор 1919 г., который предусматривал раздел германских колоний по мандатной системе между странами-победительницами, образование Лиги наций). В результате войны распались четыре крупнейшие в мире империи — Германская, Австро-Венгерская, Российская и Турецкая. В Европе тем временем появилось множество новых

---

<sup>162</sup> Там же.

<sup>163</sup> Конституция США. Коллекция фактов // НОВЫЙ КОНТИНЕНТ. Архив газеты «Континент» (2006-2014).

государств (их называли «версальскими»): Латвия, Литва, Эстония, Веймарская Германия, небольшая Австрийская республика, Венгрия, Чехословакия, Югославия, Польша, Финляндия. Кроме того, во многих странах (Россия, Германия, Мексика и т.д.) произошли антиимпериалистические революции<sup>164</sup>, народные и социалистические революции. Изменились и нравственные ценности (повысилось уважение к конституции, правам человека, парламентаризму)<sup>165</sup>.

***Отличия от прежних, первых конституций:***

- конституции «второй волны» были более грамотно и профессионально написаны;
- значительно расширили предмет своего регулирования, увеличились в объеме;
- уделяли гораздо большее внимание правам и свободам человека (например, Веймарская конституция 1919 г., конституции Австрии 1920 г., Чехословакии 1920 г. и др.);
- стали более демократичными по духу;
- стали закреплять социальные права и нормы (так, Веймарская конституция 1919 г. указывала, что собственность обязывает и должна приносить благо всему обществу);
- усовершенствовали парламентаризм (избирательное право стало всеобщим, без цензов);
- конституция Австрии 1920 г. впервые учредила Конституционный суд.

Например, Конституционная хартия Чехословацкой Республики 1920 г. устанавливает, что вся власть в республике полностью исходит от народа. Конституционная хартия определяет те органы, через посредство которых суверенный народ издает для себя законы, исполняет их и творит суд. Точно так же она устанавливает те пределы, за которые эти органы не должны выходить, чтобы не нарушить обеспеченных конституцией гражданских свобод. Чехословацкое государство является демократической республикой с выборным президентом во главе<sup>166</sup>. Во временной же Конституции Чехословацкой республики 1918 г. не было прямо указано, какую форму правления будет иметь новое государство. Не было принято однозначного решения о том, что это будет именно республика. Временная Конституция устанавливала единство исполнительной и законодательной власти (по образцу Швейцарии). Отметим, что в настоящее время Чехия является парламентарной республикой.

---

<sup>164</sup> **Антиимпериализм** — термин, применимый к той или иной форме оппозиционного империализму движению. Антиимпериализм выступает против завоевательных войн, особенно против завоеваний народов с иным языком и культурой. Антиимпериалистами можно считать, таким образом, республиканских сенаторов в Римской империи или членов Антиимпериалистической Лиги США, выступавших против оккупации Филиппин во время испано-американской войны.

<sup>165</sup> Конституционное право зарубежных стран (конспект лекций в схемах). – М.: А–Приор, 2007. – С. 14.

<sup>166</sup> Конституция Чехословакии 1920 г. Конституции государств (стран) мира. // Интернет-библиотека конституций Романа Пашкова.

### **«Третья волна» принятия конституций.**

**Два направления**, по которым происходило принятие конституций:

- принимались новые конституции в побежденных странах и обновлялись в странах-победительницах;

- по всему миру начали распространяться народно-демократические и социалистические конституции.

**Появились принципиально новые конституции**, принятые в бывших странах-агрессорах, побежденных в войне (конституция Италии 1947 г., конституция Японии 1947 г., Основной закон ФРГ 1949 г.):

- разрабатывались «под диктовку» стран-победительниц (прежде всего США) и имели целью кардинальное изменение самого характера побежденных государств;

- заново заложили основы государственности (ФРГ стала новым государством, возникшим одновременно с Основным законом, Италия из монархии превратилась в республику, Япония – из дуалистической монархии в парламентскую монархию);

- закрепили широкий спектр прав и свобод человека;

- Италия революционно для своего времени сформулировала социально-экономические и трудовые права своих граждан;

- закрепили отказ от войны, а Япония вообще отказалась от вооруженных сил;

- заложили основы демократии, многопартийности и парламентаризма;

- осудили фашизм и создали предпосылки невозможности возрождения фашизма и милитаризма в будущем<sup>167</sup>.

Так, действующая Конституция Италии (1947 г.) – это многоплановый и уже тщательно проработанный политико-юридический документ. В ней нет отдельной преамбулы, всего в Конституции 139 статей. Итальянская Конституция имеет жесткий характер. Её пересмотр возможен исключительно в рамках особой процедуры и при наличии в обеих палатах Парламента расширенного, так называемого «конституционного большинства». В итальянской конституции, хотя она и не содержит отдельного упоминания о принципе разделения властей, проводится четкое различие трех основных государственных функций: законодательная функция принадлежит Парламенту и областным советам в пределах их компетенции; исполнительная власть является прерогативой президента Республики, министров и органов исполнительной власти областей, провинций и коммун; судебная власть входит в компетенцию различных судебных органов, включая Конституционный суд<sup>168</sup>.

С 1994 г. в Италии начата глубокая конституционная реформа. Интересно отметить, что во многих нынешних справочных материалах форма правления Италии характеризуется как республика парламентского

---

<sup>167</sup> Конституционное право зарубежных стран (конспект лекций в схемах). – М.: А–Приор, 2007. – С. 15.

<sup>168</sup> <http://www.km.ru/referats/0B8D530AC4C849158D9FD9A41F5DAC79>

типа или как парламентская республика с президентской формой правления<sup>169</sup>. Последняя формулировка достаточно необычна, ведь теоретическая классификация предполагает либо президентскую форму правления, либо парламентарную. Такое положение вещей, вероятно обусловлено следующим обстоятельством: Президент избирается Парламентом на совместном заседании всех его членов. В выборах участвуют также по три делегата от каждой области, которые избираются областными советами. Данная процедура в условиях парламентской многопартийности – результат компромисса политических партий по поводу конкретной кандидатуры. Вместе с тем, анализируя конституционные положения, в отношениях с Парламентом, он осуществляет следующие полномочия:

- направляет палатам послания;
- назначает выборы новых палат и определяет день их первого заседания;
- разрешает представлять палатам законопроекты по инициативе Правительства;
- промульгирует законы, издает декреты, имеющие силу закона, и положения;
- может, заслушав председателей палат, распустить их обе, или одну из них, за исключением последних шести месяцев своего мандата;
- в предусмотренных Конституцией случаях назначает народный референдум, а случаях, предусмотренных законом, – государственных должностных лиц.

Таким образом, можно сделать вывод о том, что в отличие от Германии (Парламентарная республика), президент в Италии обладает реальными властными полномочиями, однако избирается он не народом, как во Франции или в США, а Парламентом. Именно данный факт играет значительную роль в классификации формы правления Италии («Парламентская республика с президентской формой правления»). На основании этого следует говорить о смешанном типе формы правления Италии, который отличен как от Парламентарной республики, так и от Президентской.

Интересным также представляется тот факт, что в науке Конституционного права не используется понятие «смешанная республика» при классификации формы правления, в то время как в теории государства и права такое понятие выделяется.

Например, в современной Республике Казахстан, как уже отмечалось ранее, фигура Президента является ключевой – он осуществляет взаимодействие и координацию всех ветвей власти, однако роль Парламента также значима – данные органы совместно формируют правительство. Указанное же обстоятельство позволяет сделать вывод о классификации формы правления Республики Казахстан как смешанной республики,

---

<sup>169</sup> <http://www.piccola-italia.narod.ru/gosustroistvo.htm>

несмотря на то, что в Конституции Казахстана сказано, что Казахстан является унитарным государством с Президентской формой правления. Президент Республики Казахстан избирается народом Казахстана. К примеру, в США Президент также избирается народом, но в отличие от Казахстана, он возглавляет Правительство. В Казахстане Правительство (исполнительную ветвь власти) возглавляет Премьер-министр. В свою очередь США являются наглядным примером Президентской республики.

Далее, в рамках «третьей волны», А.В. Якушев отмечает следующие изменения в конституциях государств, оказавшихся в советской зоне влияния (ГДР, Польши, Чехословакии, Венгрии, Болгарии, Румынии):

- сначала были приняты народно-демократические конституции, которые легализовали компартии и узаконили возможность экспроприации собственности (то есть «компромиссные» конституции, которые временно примирили национальную буржуазию и социалистические силы, но создали правовые предпосылки для прихода к власти коммунистов);

- используя возможности «компромиссных» народно-демократических конституций, коммунисты пришли к власти (1947-1948 гг.) во всех указанных государствах и, экспроприировав собственность у буржуазии, изменили классовый состав общества;

- затем во всех семи странах «советского блока» были приняты «социалистические» конституции, закрепившие государственный социализм в качестве экономического строя и принадлежность власти коммунистическим партиям. Все они принимались, испытывая на себе влияние Конституции СССР 1936 г.<sup>170</sup>

Кроме того, в этот период значительно демократизировала свою конституцию Франция, принимались народно-демократические и национально-освободительные, социалистические конституции в странах Азии – Вьетнаме, Китае, Индии, Индонезии и других странах.

#### Особенности Конституций четвертой «конституционной волны»:

- «четвертая волна» принятия конституций была вызвана крушением системы колониализма в конце 1950-х – начале 1960-х гг., когда свои национальные конституции приняли страны Африки;

- некоторые из них разрабатывались освободившимися странами самостоятельно;

- чаще они принимались при участии бывших метрополий (Великобритании, Франции) или даровались ими;

- крушение системы колониализма способствовало принятию новой, «деголевской» конституции Франции 1958 г.<sup>171</sup>

Например, Конституция Алжира была принята 1 ноября 1954 года. 28 ноября 1996 года на референдуме были приняты изменения. Конституция

---

<sup>170</sup> Конституционное право зарубежных стран (конспект лекций в схемах). – М.: А-Приор, 2007. – С. 15.

<sup>171</sup> Там же. – С. 16.

Габона принята в 1961 году (изменялась 1975, 1991 и 2003 годах). Данные страны были колониями Франции.

**Особенности конституций пятой «конституционной волны»:**

- «пятая волна» новых конституций была обусловлена крушением последних фашистских режимов в Европе – в Греции, Португалии (1974 г.) и в Испании (1975 г.);

- в этих странах (в Греции – в 1975 г., Португалии – 1976 г. и Испании – в 1978 г.) были приняты новые, демократические конституции, закрепившие права и свободы человека, парламентаризм, новый конституционный строй и демократический политический режим;

- новые конституции (по образцу португальской 1976 г.) были приняты в ставших независимыми в 1974-1975 гг. ее колониях;

- во второй половине 1970-х и в 1980-е гг. были также приняты конституции новых государств, которые сбросили колониальный гнет в последнюю очередь (например, Южная Родезия), а также государств, где произошли революции или иным образом изменился общественный строй (Иран).

Так, Конституцией Испании регламентируется, что национальный суверенитет принадлежит испанскому народу, от которого исходят полномочия государства. Политической формой испанского государства является парламентарная монархия. Король является главой Испанского государства, символом его единства и постоянства. Представительный орган – Генеральные Кортесы, которые состоят из Конгресса депутатов и Сената. Исполнительную власть осуществляет правительство, которую возглавляет председатель. Политические партии в соответствии с принципом политического плюрализма конкурируют в формировании и выражении народного мнения и являются основным элементом политической деятельности<sup>172</sup>.

Вместе с тем, в качестве альтернативы парламентарной монархии, следует привести в пример и дуалистическую монархию (детальную классификацию видов монархий мы рассмотрим позже, в рамках вопроса «Форма правления»). В качестве примера рассмотрим Японию до 1945 г. или Кайзеровскую Германию. В отличие от абсолютной монархии, здесь уже существует представительный орган – парламент, однако монарх все равно доминирует, может отменить любой закон парламента (абсолютное право вето), или вовсе его распустить.

Стоит отметить, что на сегодняшний день можно выделить также и смешанную форму правления, между конституционной (парламентарной) монархией и дуалистической. Такой смешанный тип данной формы правления начал проявляться именно в рамках «шестой волны» развития конституций.

---

<sup>172</sup> Конституции 16 стран мира: Сб. конституций стран-членов СНГ, Балтии и ряда др. государств мира / Сост. Ж. Баишев, К. Шакиров. – Алматы: Жеті жарғы, 1995. – С. 78.



Например, согласно Конституции, Королевство Марокко является конституционной монархией, демократическим государством с парламентской формой правления и светской системой власти<sup>173</sup>. Наличие многопартийности в парламенте также является характерной чертой парламентарной монархии.

Между тем, в данном государстве король выступает председателем Совета министров, который состоит из руководителя и членов правительства, то есть сам монарх возглавляет исполнительную ветвь власти, что характерно уже именно для дуалистической монархии. Кроме того, Король имеет право на основании дахира распустить две Палаты Парламента или одну из них. После роспуска палаты следующая палата избирается сроком только на один год, если новая палата представителей будет принята голосами большинства членов правительства<sup>174</sup>. Данное обстоятельство (доминирование исполнительной ветви власти) также характерно для дуалистической монархии.

Особенностью конституций **шестой «конституционной волны»** является то, что в результате крушения социализма в СССР и распада Югославии, на карте мира появились новые государства, в которых были приняты свои конституции<sup>175</sup>.

Подводя итог вышесказанному, подчеркнем еще раз, что подобная периодизация непосредственно повлияла на становление современных научных взглядов относительно вопроса о классификации форм государства.

В рамках конституционной эволюции сложились такие гибридные формы правления, как смешанные республики, сочетающие в себе черты президентской и парламентской, а также монархии, сочетающие в себе черты конституционной и дуалистической.

В СССР, в свою очередь, господствовала социалистическая политико-правовая доктрина, в которой принцип разделения властей отвергался как буржуазный и неприемлемый. Единая государственная власть провозглашалась как власть Советов, то есть власть представительных органов<sup>176</sup>. Принцип разделения властей в СССР был провозглашен лишь с момента введения должности Президента СССР под самый закат Великой империи.

Современные российские исследователи характеризуют форму правления СССР как суперпрезидентскую республику, отмечая практически неограниченные властные полномочия генеральных секретарей ЦК КПСС.

Многие государства на том или ином этапе конституционной эволюции изменились по форме государственного устройства. На карте появились новые независимые страны, ранее бывшие колониями европейских держав. Например, Республика Габон, закрепила в своей Конституции принцип

---

<sup>173</sup> Конституция Королевства Марокко // <http://worldconstitutions.ru/?p=481>

<sup>174</sup> Там же.

<sup>175</sup> Конституционное право зарубежных стран (конспект лекций в схемах). – М.: А-Приор, 2007. – С. 16.

<sup>176</sup> <https://ru.wikipedia.org/wiki>

неделимости государства, что в современном понимании означает унитаризм.

Наглядно проявились в рассматриваемый исторический период такие формы недемократического политического режима, как авторитаризм и тоталитаризм. Вновь стали актуальными ценности Римской империи античных времен. Но на этот раз, «ценности» были направлены не на созидание, а на разрушение.

Так, Бенито Муссолини, ведомый идеей восстановления Римской империи, избрал после Первой мировой войны «фасции» (древний символ римской администрации) символом своей партии, откуда и появилось её название — фашистская. Муссолини принял фасцию, как символ фашистской партии, в 1919 г. при создании «fasci di combattimento» (боевых лиг)<sup>177</sup>.

Примечательно, что понятие «тоталитарное государство» появилось в 1920-х годах именно для характеристики режима Бенито Муссолини. Впоследствии ярлык тоталитаризма по отношению к СССР стал применяться западом в целях антикоммунистической пропаганды<sup>178</sup>.

### 3. ФОРМЫ СОВРЕМЕННОГО ГОСУДАРСТВА

#### 3.1 Формы правления

Форма государственного правления – это элемент формы государства, характеризующий организацию верховной государственной власти, порядок образования ее органов и их взаимоотношения с населением.

К верховной государственной власти относят главу государства (монарх или президент), законодательный орган, правительство<sup>179</sup>.

М.Н. Марченко отмечает, что формы правления в значительной мере различаются в зависимости от того, осуществляется ли власть одним лицом, или же она принадлежит коллективному выборному органу. В первом случае, согласно сложившемуся представлению, имеет место монархическая форма правления, во втором республиканская<sup>180</sup>.

Таким образом, основными формами правления, которые существуют в настоящее время, являются монархия и республика. Вместе с тем, будем последовательными в своих рассуждениях, и отметим еще одну форму правления – диархию, о которой мы рассуждали в первой главе нашей работы.

Форма правления отвечает на вопрос кто, где и как осуществляет политическую власть.

---

<sup>177</sup> Антонов М.Ф. Глава 2. Историческая миссия Бенито Муссолини // От лжекапитализма к тоталитаризму! Мир в XXI веке и судьбы России. — М.: Альта-Принт, 2008. — 592 с.

<sup>178</sup> Таубергер А.Г. Системно-функциональный анализ тоталитаризма Системно-функциональный анализ тоталитаризма / Дисс. на соиск. уч. ст. канд. филос. наук. — Нижний Новгород: Новое издательство, 2003.

<sup>179</sup> Теория государства и права: элементарный курс / А.М. Лушников.- М.: Эксмо, 2009. – С. 74.

<sup>180</sup> Марченко М.Н. Теория государства и права: Учебник. – 2-е изд., перераб. и доп. М., 2008 г. – С. 300.

Монархия (от греч. единовластие) – это такая форма правления, при которой верховная власть в государстве полностью или частично сосредоточена в руках единоличного главы государства и передается обычно по наследству<sup>181</sup>.

Для монархии характерны следующие признаки:

- 1) существование единоличного главы государства (король, император, эмир и т.д.), пользующегося своей властью пожизненно;
- 2) наследственный порядок преемственности верховной власти;
- 3) монарх представляет государство по собственному праву, не производному от власти народа, выполняя и функции главы государства, и функции законодательной, а во многом и функции исполнительной власти, контролируя правосудие и местное самоуправление;
- 4) действует принцип контрасигнатуры, который исключает юридическую ответственность монарха<sup>182</sup>.

Монархия весьма древняя форма правления. Она впервые зародилась в раннеклассовых обществах, государственную власть в которых захватывали военачальники, представители разросшихся семейных или соседских общин, руководители храмов, жрецы и появилась она на рубеже IV – III тыс. лет до н.э. в результате так называемой «неолитической революции»<sup>183</sup>.

В свою очередь монархии делятся на абсолютные и ограниченные, последние бывают дуалистические и конституционные (парламентские).

**Абсолютная монархия** – это государство, где монарх в своей высшей власти не ограничен конституцией, единодержавно осуществляет законодательную, исполнительную и судебную власть<sup>184</sup>.

А.М. Лушников дает следующую характеристику абсолютной монархии. Вся полнота власти принадлежит одному лицу, а выбираемый народом парламент отсутствует. Это исторически уходящая форма монархии свойственная эпохе абсолютизма в поздние Средние века и раннее Новое время. Разновидностью абсолютной монархии является и теократическая монархия, где монарх возглавляет не только светскую, но и духовную власть (Ватикан, Кувейт, Саудовская Аравия, Бруней и др.), так как согласно теологической теории происхождения государства, власть имеет божественное происхождение<sup>185</sup>.

Например, Конституцией в Саудовской Аравии является «Книга Всевышнего Аллаха и сунна Его Пророка». Однако, как отмечается в средствах массовой информации, фактически, в европейском понимании, роль Конституции выполняет Основной низам правления. Он состоит из 10 Глав (83 статьи), регулирующих основные вопросы организации государственной власти и организации жизни общества:

---

<sup>181</sup> Кулапов В.Л., Малько А.В. Теория государства и права. Учебник. – М.: Норма, 2008. – С. 63.

<sup>182</sup> Теория государства и права: элементарный курс / А.М. Лушников.- М.: Эксмо, 2009. – С. 56.

<sup>183</sup> Комаров С.А. Общая теория государства и права. – М., 1998. – С. 56.

<sup>184</sup> Смоленский М.Б. Теория государства и права: Учебник. – М., 2010. – С. 63.

<sup>185</sup> Теория государства и права: элементарный курс / А.М. Лушников.- М.: Эксмо, 2009. – С. 44.

1. Общие принципы;
2. Система власти;
3. Основы саудовского общества;
4. Экономические принципы;
5. Права и обязанности;
6. Безопасность;
7. Государственная власть;
8. Финансы;
9. Органы контроля;
10. Общие положения<sup>186</sup>.

Несмотря на то, что в статье 44 Основного низама правления закреплено разделение властей на судебную, законодательную и исполнительную, «Высшей инстанцией всех видов власти является король». Так, законодательная власть в Королевстве осуществляется Королем совместно с Консультативным советом (Меджлис аш-Шура).

В свою очередь, основным Законом государства-города Ватикан является Конституция, обнародованная Папой Иоанном Павлом II 26 ноября 2000 года. Папа, как глава государства Ватикан, обладает всей полнотой законодательной, исполнительной и судебной власти<sup>187</sup>. То есть главное духовное лицо совмещает также функции главы государства. Такая монархия называется теократической.

В.Е. Чиркин отмечает, что абсолютной монархии в ее «чистом» виде на сегодня практически уже нет, поэтому следует говорить о *полуабсолютных* монархиях, в том числе и теократических<sup>188</sup>. Например, особое место среди полуабсолютных теократических монархий занимает ОАЭ. В этом государстве вся полнота власти принадлежит коллегиальному органу – Совету эмиров семи объединившихся эмиратов. Национальное собрание (назначаемый эмирами своего рода парламент) состоит даже не при этом Совете, а при правительстве, тоже назначаемом эмирами. Хотя решения Совет принимает коллегиально, определяющие позиции принадлежат эмиру крупнейшего эмирата Абу-Даби, занимающего 86 % территории ОАЭ. Его глава периодически переизбирается Советом Эмиров его председателем и имеет значительные полномочия<sup>189</sup>.

**Ограниченная монархия** бывает дуалистической и конституционной (парламентской).

**Дуалистическая монархия** представляет собой переходный тип между абсолютной и парламентской. При этом полнота исполнительной власти принадлежит монарху, который назначает и контролирует правительство. Парламент осуществляет законодательную власть, но монарх может

---

<sup>186</sup><https://ru.wikipedia.org/wiki/>

<sup>187</sup> 20 европейских конституций: Сб. неофициальных текстов конституций и конституционных актов / Сост. и авт. вступ. статьи Лупарев Г.П. – Алматы: Академия юриспруденции – Высшая школа права «Әділет», 2003. – С. 143.

<sup>188</sup> Чиркин В.Е. Государствоведение: Учебник. – М.: Юристъ, 1999. – С. 145.

<sup>189</sup> Там же. – С. 146.

распустить парламент и отменить любой закон (абсолютное вето; от лат. – запрещаю). Власть монарха в такой системе все равно доминирует (Марокко, Иордания, Япония до 1945 и др.)<sup>190</sup>. Отметим, что форма правления Марокко была рассмотрена нами ранее в рамках «Конституций пятой волны».

Согласно Конституции в Иордании закреплена такая форма правления как конституционная монархия, однако Основной закон страны предоставляет королю намного больше прав, чем любому другому органу власти. Так, законопроект должен получить не только одобрение парламента, но и одобрение короля. Главой государства Конституция провозглашает короля, законодательная власть принадлежит Национальному собранию и королю. Король имеет право приостановить работу парламента или распустить его. Король также назначает членов верхней палаты парламента и может отменить проведение выборов в парламент.

По этому поводу В.Е. Чиркин опять же отмечает, что с точки зрения норм конституционного права в «чистом» виде такой формы практически уже нет. Конституции некоторых стран теперь предусматривают смешанные формы дуалистической и парламентарной монархий с преобладанием элементов либо первой (Иордания до реформы 1990-х годов), либо второй (Марокко). Поэтому автор предлагает классифицировать данные государства как *полудуалистические, полупарламентарные монархии*<sup>191</sup>.

**Конституционная монархия (парламентарная)**, когда власть монарха во всех сферах ограничена парламентом или конституцией, а главой исполнительной власти является премьер-министр (как правило, лидер победившей на парламентских выборах партии). Правительство формируется парламентом и ответственно перед ним. Законотворческий орган – парламент, в деятельность которого монарх не вмешивается. Монарх в таких монархиях является скорее символом единства и стабильности, реально «царствует, но не правит» (Великобритания, Япония, Швеция, Испания, Норвегия, Монако, Нидерланды, Дания и др.)<sup>192</sup>.

Для конституционной (парламентарной) монархии характерны следующие признаки:

- 1) соблюдение принципа: монарх «царствует, но не правит»;
- 2) правительство формируется из представителей определенной партии (или партий), получивших большинство голосов на выборах в парламент;
- 3) лидер партии, которая получила большинство депутатских мест, формирует правительство и становится во главе государства;

---

<sup>190</sup> 20 европейских конституций: Сб. неофициальных текстов конституций и конституционных актов / Сост. и авт. вступ. статьи Лупарев Г.П. – Алматы: Академия юриспруденции – Высшая школа права «Әділет», 2003. – С. 143.

<sup>191</sup> Чиркин В.Е. Государствоведение: Учебник. – М.: Юристь, 1999. – С. 147.

<sup>192</sup> 20 европейских конституций: Сб. неофициальных текстов конституций и конституционных актов / Сост. и авт. вступ. статьи Лупарев Г.П. – Алматы: Академия юриспруденции – Высшая школа права «Әділет», 2003. – С. 45.

4) в законодательной, исполнительной и судебной сферах власть монарха отсутствует, она является символической;

5) законодательные акты принимаются парламентом и формально подписываются монархом;

6) перед монархом ни парламент, ни правительство не ответственны<sup>193</sup>.

**Республика** (лат. – общее, общественное дело). Верховная власть в республике принадлежит избираемым на определенный срок и сменяемым государственным органам (парламенту, президенту и др.), зависимым от воли избирателей. При этом все органы власти и должностные лица, включая главу государства, избираются на определенный срок кем народом, либо назначаются избранными государственными органами. Более того, существует последовательное разделение властей<sup>194</sup>.

Как отмечают ученые, данная форма правления наблюдалась уже в 4-3-м тысячелетиях до н.э. Она выросла на основе внутренней социально-классовой самоорганизации первобытной общины, когда общее собрание и осуществляющий оперативное управление совет брали на себя выполнение властных организационных функций, принимая к себе на службу военачальников и различных чиновников и не допуская к управлению иностранцев и рабов<sup>195</sup>.

Республика как форма правления отличается следующими признаками:

1) выборность органов государственной власти на определенный срок и их коллегиальный характер;

2) выборность на определенный срок главы государства;

3) власть осуществляется от имени народа, который делегирует свои властные полномочия своим представителям;

4) государственная власть и глава государства подлежат юридической ответственности<sup>196</sup>.

В свою очередь республики бывают парламентскими, президентскими, смешанными и так называемыми суперпрезидентскими.

**Парламентарная (парламентская) республика.** Парламент, выбираемый народом, формирует правительство, которое возглавляет, как правило, лидер победившей на выборах партии (парламент в такой системе доминирует). Правительство ответственно перед парламентом. Должность президента, как правило, предусмотрена, но он избирается обычно парламентом (кроме Болгарии) и имеет незначительные полномочия. Он не имеет права вето, не может определять политику правительства, но представляет страну в международных отношениях. Исполнительную власть возглавляет имеющий широкие полномочия премьер-министр (канцлер).

---

<sup>193</sup> Смоленский М.Б. Теория государства и права: Учебник. – М., 2010. – С. 64.

<sup>194</sup> Теория государства и права: элементарный курс / А.М. Лушников.- М.: Эксмо, 2009. – С. 45.

<sup>195</sup> Кулапов В.А., Малько А.В. Теория государства и права. Учебник. – М., 2008. – С. 75.

<sup>196</sup> Малько В.А. Теория государства и права в вопросах и ответах. – М., 2004. – С. 60-61.

Правительство находится у власти до тех пор, пока пользуется поддержкой парламента (Германия, Австрия, Италия, Индия, Чехия, Израиль и др.)<sup>197</sup>.

В *президентской республике* президент избирается независимо от парламента либо коллегией выборщиков, либо непосредственно народом и одновременно является главой государства и правительства. Он сам назначает правительство и руководит его деятельностью. Парламент в такой республике не может вынести вотум недоверия правительству, а президент – распустить парламента. Однако парламента имеет возможность ограничивать действия президента и правительства с помощью принимаемых законов и через учреждение бюджета, а в ряде случаев может отстранить от должности президента (когда он нарушил конституцию, совершил преступление (импичмент)). Президент, в свою очередь, наделяется правом отлагательного вето на решения законодательного органа <sup>198</sup>. Страны с президентской формой правления – США, Аргентина, Бразилия, Мексика, Нигерия, Сирия и др.

Так, например, Республиканская форма правления в США реализовалась в виде президентской республики. Президент республики является главой государства и правительства. Правительство не несет ответственность перед Конгрессом, а Президент не обладает правом роспуска его палат.

В Конституции США было проведено организационное разделение между тремя ветвями власти (Конгрессом, президентом и Верховным судом), которым предоставлена возможность действовать самостоятельно в конституционных рамках.

Исполнительная власть в США принадлежит президенту, который является главой государства и правительства. Его полномочия в сфере государственной деятельности обширны. В непосредственном подчинении президента находится весь государственный аппарат управления.

Президент США избирается смешанным путем сроком на четыре года. Одно и то же лицо может избираться президентом не более двух раз. Президент вправе вести переговоры с иностранными государствами, заключать международные договоры, наделяется правом помилования отсрочки исполнения приговоров, награждает медалями, назначает министров, ответственных перед ним, назначает членов Верховного суда, низшие должностные лица назначаются президентом единолично, без «совета и согласия» Сената.

Президент должен направлять Конгрессу послания, в которых он сообщает сведения о положении в стране и обосновывает принятия Конгрессом необходимых законов. Так, например, президент США имеет право созывать Конгресс на чрезвычайные сессии. Он промульгирует законы, принятые Конгрессом, а в случае несогласия с законом возвращает

---

<sup>197</sup> Лушников А.М. Теория государства и права. Элементарный курс. – М., 2009. – С. 45.

<sup>198</sup> Кулапов В.А., Малько А.В. Теория государства и права. Учебник. – М., 2008. – С. 76.

его на повторное рассмотрения в Конгресс (отлагательное вето). Президентское вето может быть применено к любому закону, кроме поправок к Конституции. Президент утверждает закон в течение десяти дней, после истечения этого срока закон считается утвержденным.

Президент США не несет политической ответственности перед Конгрессом и может быть отстранен от должности, если он будет осужден в порядке импичмента, будет признан виновным «в измене, взяточничестве или других тяжких преступлениях и проступках».

Компетенция палат Конгресса не одинакова. Финансовые законопроекты вносятся только в палату представителей, которая формирует также обвинения в порядке импичмента в отношении президента республики и других высших должностных лиц, избирает президента республики в случае, если ни один кандидат не получит абсолютного большинства голосов выборщиков. Верхняя палата Конгресса наделена также исключительными полномочиями. Сенату принадлежит право ратифицировать международные договоры, утверждать назначения на высшие должности в государстве, производимые президентом, решать вопрос о виновности должностного лица в порядке импичмента, избирать вице-президента, если ни один кандидат не получит абсолютного большинства голосов выборщиков. Сенат представляет интересы штатов и обеспечивает преемственность государственной власти посредством обновления состава Сената по частям.

**Смешанная республика.** Сочетает в себе черты парламентской и президентской республики. Обычно президент и парламент избираются всем народом, но президент формально не является главой правительства, а само правительство формируется президентом с участием парламента и ответственно перед ним. Президент назначает главу правительства и министров. Президент осуществляет взаимодействие всех ветвей власти. У президента есть право в установленных законом случаях распустить парламент (или одну из его палат) а президент может быть отстранен от власти в результате импичмента (Франция, Ирландия, Польша, Россия, Казахстан)<sup>199</sup>. Интересно отметить, что некоторые авторы называют такую республику *рационализированной парламентарной республикой* или *полупрезидентской республикой*<sup>200</sup>.

Наиболее типичным примером смешанной республиканской формы правления является V Республика Франции. По конституции Франции 1958 г., президент избирается гражданами и руководит правительством, что характерно для президентской республики. В то же время назначаемое им правительство должно пользоваться доверием нижней палаты парламента, что характерно для парламентской республики. Вместе с тем президент может распускать национальное собрание по своему усмотрению, что не

---

<sup>199</sup> Лушников А.М. Теория государства и права. Элементарный курс. – М., 2009. – С. 46.

<sup>200</sup> Чиркин В.Е. Государствоведение: Учебник. – М.: Юристъ, 1999. – С. 155.



характерно ни для той, ни для другой разновидности республиканской формы правления<sup>201</sup>.

Как показал опыт, эта форма правления эффективна при условии, что правительство, опирающееся на парламентское большинство, и президент придерживаются одной политической ориентации. В противном случае между президентом, с одной стороны, и премьер-министром и парламентским большинством, с другой, может возникнуть конфликт, для разрешения которого не всегда достаточно конституционных средств<sup>202</sup>.

Интересным также представляется и тот факт, что согласно Конституции (ст. 2), Республика Казахстан является унитарным государством с *президентской формой правления*. Однако, согласно теоретической классификации, признаки устройства высших государственных органов Казахстана более характерны для смешанной или полупрезидентской формы республик.

*Суперпрезидентская республика* определяется тем, что власть президента практически неограничена, хотя он и парламент избираются народом и провозглашено формальное разделение властей. Президент избирается либо пожизненно (Туркмения, Малави, в недавнем прошлом Тунис, Центральноафриканская Республика), либо выборы проводятся формально и контролируются исполнительной властью (Литва, в недавнем прошлом Индонезия, Гвинея, Заир и др.).

Как разновидность суперпрезидентской республики современные ученые рассматривают также в прошлом и неограниченные полномочия генеральных секретарей коммунистических партий (СССР, Куба, Венесуэла и т.д.)<sup>203</sup>.

### 3.2 Формы государственного устройства

Всякое государство в границах своей территории обеспечивает управление общественными делами. При достижении определенных размеров территории и численности населения это управление из одного центра становится затруднительным. В связи с этим территорию делят на области, округа, штаты, районы и т.д. со своими органами власти и управления, учитывающими производственные, природные, культурные, национальные и иные местные особенности.

В.Л. Кулапов и А.В. Малько по этому поводу отметили, что если чрезмерная централизация грозит неэффективностью управления, то чрезмерная децентрализация – уничтожением государства<sup>204</sup>.

Форма государственного устройства, по их мнению, – это элемент формы государства, характеризующий внутреннюю структуру государства,

---

<sup>201</sup> Батычко В.Т. «Конституционное право зарубежных стран» Конспект лекций. – Таганрог: ТТИ ЮФУ, 2011. – С. 52.

<sup>202</sup> Там же. – С. 54

<sup>203</sup> Лушников А.М. Теория государства и права. Элементарный курс. – М., 2009. – С. 47.

<sup>204</sup> Кулапов В.А., Малько А.В. Теория государства и права. Учебник. – М., 2008. – С. 78.

способ его политического территориального деления органов всего государства с органами его составных частей.

Таким образом, **форма государственного устройства отражает то, как организована территория государства.**

В зарубежных конституциях, в юридических работах обычно используется понятие «организация государства» (Бразилия), «структура государства» (Эфиопия, Перу)<sup>205</sup>.

В настоящее время выделяют такие формы государственного устройства, как **федерация, конфедерация и унитарное государство.**

Вместе с тем, следует отметить, что в конце XIX - начале XX вв. в виде особых форм государственного устройства выделялись так называемая «**инкорпорация**» и «**сюзеренитет**»<sup>206</sup>.

Ф. Кистяковский характеризует их следующим образом:

«Инкорпорация» представляет собой «полное поглощение одного государства другим или полное слияние нескольких государств в одно целое, в котором отдельные части совершенно утрачивают государственный характер». «Сюзеренитет» характеризуется как вассальное подчинение одного государства (вассала) власти другого государства (сюзерена)<sup>207</sup>.

**Федерация** (от лат. объединение, союз). Федеративное государство состоит из ряда государств или государственных образований – членов федерации (штатов, земель, кантонов, республик и др.). Каждое из них имеет свое административно-территориальное деление. Наряду с существованием и деятельностью общих для всей федерации высших органов государственной власти на территории каждого из них действуют свои собственные высшие и местные государственные органы. Аналогично обстоит дело с конституцией и другими федеральными законами, с судебными, прокурорскими и иными органами<sup>208</sup>.

По мнению М.Б. Смоленского, федерации свойственны следующие отличительные признаки:

1) федеративное государство состоит из территорий субъектов федерации, поэтому в политико-административном отношении не представляет собой единого целого;

2) субъекты федерации не обладают полным суверенитетом, т.е. самостоятельностью и независимостью по всем вопросам внутренней и внешней политики, в результате они в большинстве федераций не являются государствами в собственном смысле;

3) разделение власти по вертикали, предполагающее разделение предметов ведения и полномочий между федеральным правительством и правительством членов федерации (Например, в России, помимо президента

---

<sup>205</sup> Чиркин В.Е. Государствоведение: Учебник. – М.: Юристъ, 1999. – С. 162.

<sup>206</sup> Орумбаев Ж.Б. Общество, государство и право: Учебное пособие. – Караганда: КарЮИ МВД РК им. Б. Бейсенова, 2006. – С. 70.

<sup>207</sup> Кистяковский Ф. Лекции по общему государственному праву. – М., 1912. – С. 297.

<sup>208</sup> Марченко М.Н. Теория государства и права в вопросах и ответах: учебное пособие. – 2-е изд., перераб. и доп. – М.: Проспект, 2016. – С. 76.

субъекта федерации существует должность полномочного представителя президента в федеральном округе и т.д.);

4) исключительным контролем над проведением внешней политики обладает федеральное правительство;

5) верховенство федерального законодательства над правом субъектов;

6) субъекты федерации наделяются учредительной властью, т.е. правом принятия собственной конституции, не противоречащей положениям федеральной;

7) субъекты федерации наделяются правом принимать в пределах своей компетенции собственные законодательные акты, действующие только на территории данного субъекта;

8) субъекты федерации могут иметь свою собственную правовую и судебную системы;

9) высший законодательный орган государства имеет, как правило, двухпалатную структуру, которая обеспечивает представительство всего населения страны, и субъектов;

10) каждый гражданин субъекта одновременно является и гражданином федерации, что означает один и тот же объем прав и свобод у каждого гражданина, независимо от того, на территории какого субъекта он проживает;

11) внесение поправок в конституцию возможно лишь с одобрения субъектов федерации;

12) федеральное правительство не может в одностороннем порядке изменить границы субъектов <sup>209</sup>.

В настоящее время в мире насчитывается более 20 федеративных государств. В их числе США, Канада, Аргентина, Бразилия, Индия, Мексика, Австрия, Швейцария, Россия, Германия и т.д.

**Конфедерация** (от лат. – сообщество). Как отмечает А.М. Лушников, это скорее не форма государственного устройства, а вариант наиболее тесного межгосударственного союза. Конфедерация не является единым государством, она представляет собой союз суверенных государств, объединившихся для достижения конкретной цели, например, для обороны. У них нет единого государственного органа, гражданства, системы законодательства, и каждое из государств имеет право нуллификации (т.е. отказа от решения союзного координационного органа – конфедеративного акта), а также право сепарации (свободного выхода из конфедерации) <sup>210</sup>. Таким образом, конфедерация – это политический союз независимых государств, объединенных для достижения совместных социальных, экономических и военных целей. В настоящее время в мире есть только один

---

<sup>209</sup> Смоленский М.Б. Теория государства и права: Учебник. – М., 2010. – С. 61.

<sup>210</sup> Лушников А.М. Теория государства и права. Элементарный курс. – М., 2009. – С. 48.

пример конфедерации – это Евросоюз<sup>211</sup>. Необходимо отметить, что определенные черты конфедерации приобретает и Союз России, Казахстана, Беларуси, однако о полноценной конфедерации говорить пока еще рано.

**Унитарное государство** (от лат. – целый, неделимый на части). Это целостное, централизованное государство, административно-территориальные единицы которого не имеют статуса государственных образований, не обладают суверенитетом<sup>212</sup>.

Для унитарного государства характерно существование общих для всей страны высших органов законодательной власти, органов исполнительной власти, единой судебной системы и конституции.

Унитарные государства, в свою очередь, подразделяются на *простые* и *сложные*. Простое государство состоит только из административно-территориальных единиц (Казахстан, Польша, Таиланд, Алжир, Колумбия и др.), сложное имеет в своем составе одно или несколько автономных образований (Дания, Китай, в недавнем прошлом Украина, Никарагуа и др.), не обладающих признаками государственности. Например, в состав Китая входит Сянзяно-уйгурский автономный округ, Тибет. Однако, согласно Конституции, Китай является унитарным государством. Сложные унитарные государства принято считать переходной формой к федерации.

В статье 2 Конституции Республики Казахстан закреплено, что Казахстан является унитарным государством с президентской формой правления. Суверенитет Республики распространяется на всю ее территорию. Государство обеспечивает целостность, неприкосновенность и неотчуждаемость своей территории.

Система административно-территориального устройства Республики Казахстан, а также полномочия представительных и исполнительных органов регламентированы в Законе Республики Казахстан от 8 декабря 1993 года № 2572 – XII «Об административно-территориальном устройстве Республики Казахстан».

Р.Х. Макуев приводит следующие признаки отличия унитарного государства от федеративного государства<sup>213</sup>. Для наглядности рассмотрим их в виде таблицы.

Таблица 2. Отличия унитарного государства от федеративного государства.

<b>Унитарное государство</b>	<b>Федеративное государство</b>
Единый центр государственной власти, интегрирующий систему высших и местных органов	Наряду с единым центром государственной власти, наличествуют центры

<sup>211</sup> Джембаев Р.К. Теория государства и права: Учебное пособие. – Караганды: РИО «Болашак-Баспа», 2012. – С. 34.

<sup>212</sup> Теория государства и права: Учебник для вузов / Под ред. проф. В.М. Корельского и проф. В.Д. Перевалова. – М., 2003. – С. 187.

<sup>213</sup> Теория государства и права: Учебник / Р.Х. Макуев. – 3-е изд., изм. и доп. – М.: Норма: Инфра-М, 2010. – С. 137.

государственной власти.	государственной власти субъектов федерации.
Одна конституция и единая система законодательства.	Несколько конституций (конституция федерации плюс конституции субъектов), двухуровневая система законодательства.
Суверенитет не подлежит разделу (нет множественности суверенитетов), нет самостоятельных субъектов.	Суверенитет не делится между различными субъектами, но субъекты имеют широкие полномочия.
Единое гражданство.	Может быть двойное гражданство.
Единая судебная система.	Наличие собственных судов (мировых судей), являющихся составной частью единой судебной системы.
Государство может быть многонациональным, но нет территориальных (государственных) образований по национальному признаку.	Национальности имеют собственные государственные образования с широкими полномочиями.
Раздельные компетенции имеют лишь субординационный характер.	Компетенция на основе конституций, иных конституционных актов (уставов) строго разделена между федерацией и ее субъектами.
Однолинейная система налогов.	Двухлинейная система налогов.
Единая административно-территориальная одноуровневая система управления.	Сложная, многоуровневая (с автономными звеньями) система управления.
Нет разграниченных предметов ведения между центром и территориальными единицами.	Разграничиваются предметы ведения федерации и ее субъектов.

### 3.3 Государственный (политический) режим

Понятие «политический режим» обозначает систему приемов, методов, форм, способов осуществления властных отношений в социально-политической системе, в роли субъектов которой выступают государство, общество и отдельные индивиды<sup>214</sup>.

Как отмечает А.М. Лушников, государственный (политический) режим отражает особенности осуществления государственной власти, систему методов, приемов и средств, с помощью которых осуществляется эта власть<sup>215</sup>.

<sup>214</sup> Комаров С.А. Общая теория государства и права. – М., 1998. – С. 56.

<sup>215</sup> Лушников А.М. Теория государства и права. Элементарный курс. – М., 2009. – С. 49.

Между тем М.Б. Смоленский отмечает, что понятия «государственный режим» и «политический режим» имеют разные значения. Понятие «политический режим» шире, так как оно включает в себя механизм воздействия на общество как государственными, так и негосударственными формами, например, активная деятельность различных политических партий и других массовых негосударственных общественных объединений. Следует помнить, что в любом обществе есть определенные силы, которые хотя и не связаны с государственной властью, однако оказывают на нее огромное влияние. Это различные промышленно-финансовые группы, военно-промышленный комплекс, группы давления, политические партии, средства массовой информации, наконец, церковь. Государственный режим, в свою очередь, представляет совокупность средств и методов реализации государственной власти только с помощью государственного механизма<sup>216</sup>.

Исторически известны два основных вида государственного режима: демократический и недемократический (антидемократический).

**Демократический режим** (от греч. власть народа) – это совокупность способов осуществления государственной власти на основе подчинения меньшинства большинству и уважения прав и законных интересов меньшинства<sup>217</sup>.

В рамках первого вопроса «Понятие формы государства в политико-правовой мысли» нами приводились высказывания относительно понимания смысла демократии таких античных авторов, как Платон, Аристотель и Сократ. Вспомним, они охарактеризовали данное явление следующим образом:

Демократия – это власть завистливых бедняков, правления большинства неимущих граждан в интересах исключительно данного большинства. Это худшая форма правления, так как рано или поздно из-за низкой культуры людей превращается в охлократию.

Подобные высказывания философов древности относительно демократии рассматривались в контексте рассуждений об идеальной форме правления. Однако сейчас, непосредственно при рассмотрении вопроса о видах государственного (политического) режима, будет уместным отметить, что в различные исторические эпохи в понятие «демократия» вкладывался различный смысл.

Так, со времен Великой французской революции демократия рассматривается как общественное устройство, отвергающее монархию и элитарность. С тех пор возникла масса теорий демократического устройства общества. В XVIII-XIX вв. демократия рассматривалась как режим, гарантирующий совокупность социальных и политических прав и свобод: участие в принятии важных политических решений; права собраний, союзов; свободы совести, мнений, передвижения, переписки. Этот режим означал

---

<sup>216</sup> Смоленский М.Б. Теория государства и права: Учебник. – М., 2010. – С. 70.

<sup>217</sup> Кашанина Т.В. Происхождение государства и права: Учебное пособие. – М., 2004. – С. 67.

гарантирование естественных прав человека на жизнь, безопасность, жилище, труд и т.п. Важнейшими условиями демократии стали формирующиеся гражданское общество и правовое государство<sup>218</sup>.

К слову, современными западными политологами демократия не рассматривается как власть народа, который определяет суть осуществляемой государственной политики. Демократия, по их мнению, — это система правления, считающаяся с волей народа, которая выражается в момент выборов правящей элиты<sup>219</sup>.

В настоящее время данный политический режим характеризуется следующими признаками:

- 1) признанием за гражданами широких прав и свобод и их гарантированность;
- 2) равенство всех перед законом и судом;
- 3) соблюдением законности и правопорядка, признанием принципа конституционности;
- 4) разделением властей, многопартийностью, идеологическим плюрализмом;
- 5) всеобщими свободными выборами высших органов государственной власти, их периодической сменяемостью и подотчетностью избирателям;
- 6) гласностью и отсутствием цензуры в средствах массовой информации;
- 7) наличием гражданского общества и др.
- 8) существование реальных механизмов привлечения к политической и юридической ответственности должностных лиц, включая самых высших<sup>220</sup>.

Как отмечается в юридической литературе, демократия называется прямой, если граждане непосредственно реализуют свою волю в управлении государством. Эта воля может иметь либо решающее значение, либо консультативный характер<sup>221</sup>.

Формами *решающей прямой* демократии являются выборы, т.е. определение путем голосования граждан – избирателей партий и должностных лиц общей компетенции, которые в течение определенного срока будут управлять государством или местными делами, досрочный отзыв избирателями своего представителя, решающий референдум, принятие решений на собраниях и сходах граждан небольших населенных пунктов. Консультативная прямая демократия осуществляется путем общегосударственных и местных обсуждений (например, проекта конституции, устава муниципального образования, консультативного

---

<sup>218</sup> <http://www.grandars.ru/college/sociologiya/demokratiya.html>

<sup>219</sup> Демократия: государство и общество: Учебное пособие / Н.В. Давлетшина, Б.Б. Кимлика, Р. Дж. Кларк, Д.У. Рэй. – М.: Ин-т педагогических систем, 1995.

<sup>220</sup> Лушников А.М. Теория государства и права. Элементарный курс. – М., 2009. – С. 50.

<sup>221</sup> Чиркин В.Е. Государствоведение: Учебник. – М.: Юристъ, 1999. – С.203.

референдума). Это выражение мнения населения, которое может быть учтено, а может быть не учтено соответствующими решающими органами государства и должностными лицами<sup>222</sup>. Так, например, в разделе Конституции Швейцарии «Федеральные органы власти» определено, что «высшей законодательной властью» в Швейцарской Федерации обладает народ, выражающий свою волю посредством всенародных голосований-референдумов. Отсюда берет начало прямая демократия. На референдумы выносятся предложения по изменению и дополнению Конституции, принятые Парламентом законы, а также международные договоры и соглашения, заключенные правительством, и другие важные вопросы. С 1848 г. в Швейцарии прошло очень много референдумов на федеральном уровне. Из 521 референдумов в 216 случаях предметом голосования являлась ревизия Конституции и в 148 случаях – принятие законопроекта или одобрение какого-либо договора. По вопросам ревизии Конституции изменения принимались в 156 случаях, а в 60 — отклонялись. На законодательных и конвенционных референдумах граждане страны давали положительный ответ в 77 случаях, отрицательный — в 71.

К народной инициативе в Швейцарии с конца XIX века прибегали более 200 раз. В 159 случаях инициатива выдвигалась на референдум, в 14 случаях решение населения было утвердительным, в 144 — отрицательным. Около 70 из них были отозваны (в основном из-за того, что власти страны «ответили» на вопросы «инициаторов»), и около 15 инициатив находятся на рассмотрении<sup>223</sup>.

**Представительная** демократия осуществляется народом не напрямую, а через своих представителей, которые от имени всего народа принимают решения. В общегосударственных масштабах органом представительной демократии является парламент, только он, по общему правилу, может принимать законы, на местах органы представительной демократии – это местные выборные коллегиальные органы.

В теории приводятся следующие основные черты представительной демократии:<sup>224</sup>

- принятие всех законов, бюджета, установление налогов и сборов представительным органом (парламентом и т.п). В большинстве государств законы и бюджет принимаются парламентом и утверждаются исполнительной властью (президентом или монархом) с правом ее отправлять проект закона или бюджета на повторное рассмотрение. Кроме того, в ряде государств круг вопросов, по которым принимаются законы, может быть ограничен;

- формирование исполнительной власти (правительства) представительным органом. В большинстве государств парламент

---

<sup>222</sup> Там же. – С. 204.

<sup>223</sup><https://ru.wikipedia.org/wiki>

<sup>224</sup> Бернар М. Принципы представительного правления. – СПб, 2008. – 324 с.



утверждает кандидатуры членов правительства или председателя правительства, предложенные президентом или монархом;

- право законодательной инициативы – в большинстве государств принадлежит только группам из депутатов, при этом право законодательной инициативы принадлежит также и президенту или монарху, в ряде государств законодательная инициатива принадлежит и отдельным депутатам;

- парламентский контроль над правительством включает в себя утверждение парламентом программы правительства, обязанность правительства и/или министров давать регулярный отчет перед парламентом и право парламента требовать от правительства и его членов внеочередной отчет и право парламента объявлять недоверие правительству или министру влекущее отставку правительства или министра. В данный момент в большинстве государств (в том числе и в России) правительство и министры смещаются указом президента или монарха на основании недоверия со стороны парламента.

Таким образом, как и в большинстве стран современного мира, государственный (политический) режим в Республике Казахстан может быть классифицирован как представительная демократия. Однако следует отметить, что помимо Президента и депутатов Парламента, право законодательной инициативы в нашем государстве согласно Конституции (ст. 61) принадлежит и Правительству.

Промежуточное положение между двумя разновидностями демократии (прямой и представительной) занимает народная законодательная инициатива, когда определенное число граждан-избирателей вправе предложить проект общегосударственного закона или решения на местном уровне, соответствующий представительный орган обязан этот проект рассмотреть, но решение принимает он<sup>225</sup>.

**Недемократический режим** – это совокупность способов осуществления государственной власти на основе произвола, без учета какого-либо мнения, как большинства, так и меньшинства<sup>226</sup>.

По степени жесткости вмешательства государства в общественную жизнь выделяют авторитарный и тоталитарный режимы.

**Авторитарный** (от лат. – устанавливающий режим личной власти), который связан с ограничением прав и свобод гражданина, ликвидацией или ограничением полномочий представительных органов власти, концентрацией власти в ее исполнительной ветви или у одного лица при отсутствии контроля за властными органами и их реальной выборности. Он может быть сопряжен с диктатурой и отсутствием гражданского общества, связан с административным и силовым воздействием на политические процессы,

---

<sup>225</sup> Чиркин В.Е. Государствоведение: Учебник. – М.: Юрист, 1999. – С.204.

<sup>226</sup> Кашанина Т.В. Происхождение государства и права: Учебное пособие. – М., 2004. – С. 70.

запретом или ограничением деятельности оппозиции<sup>227</sup> (Узбекистан, ранее Чили, Венесуэла, Ливия).

Для авторитарного режима характерны следующие признаки:

- 1) сосредоточение всех властных полномочий в руках ограниченного круга лиц (властной элиты или же одного лица);
- 2) бессрочность исполнения властных полномочий, передача власти по воле самой власти;
- 3) юридическая безответственность властных структур за принимаемые решения;
- 4) жесткий государственный диктат в идейно-политической сфере;
- 5) активное применение противоправных (нарушающих субъективные права и свободы граждан) методов (административный и судебный произвол, политический террор).

**Тоталитарный** (от фр. – всеобщий) связан с максимальным контролем власти за всеми сферами общественной жизни и предполагает одну правящую партию, одну идеологию, одного вождя (диктатора). Для государственного управления характерна крайняя централизация управления, усиление роли карательных органов, отсутствие зачатков гражданского общества или их искоренение, полное огосударствление всех сфер жизни человека. Тоталитаризм всегда сопряжен с массовыми нарушениями прав человека и подавлением инакомыслия. Он может иметь политическую (фашизм, национал-социализм, сталинизм, маоизм) или религиозную окраску (исламский фундаментализм) (гитлеровская Германия 1933-1945 гг., сталинский СССР в начале 30-х гг. – 1953 г., маоистский Китай в 50-70-х гг. XX в., современные Иран, Туркмения и др.)<sup>228</sup>.

В истории известны примеры, когда государство было одновременно и авторитарным и тоталитарным. Например, СССР при Сталине, или Куба при Фиделе Кастро. Идеология государства – коммунизм, что характерно для тоталитарного государства, а лидер (диктатор) – Сталин или Кастро, что характерно для авторитарного режима.

## 4. ГЕНЕЗИС ПОЛИТИЧЕСКОЙ СИСТЕМЫ ОБЩЕСТВА

### 4.1 Политическая система общества: понятие, структура и политические идеологии

Слово «генезис» означает происхождение, историю зарождения, процесс образования и становления развивающегося явления<sup>229</sup>.

Учение о политической системе общества берет свое начало от общей теории систем А.А. Богданова и Л. Фон Берталанфи. Американский политолог Т. Парсонс, опираясь на их учение, рассматривал общество как

---

<sup>227</sup> Лушников А.М. Теория государства и права. Элементарный курс. – М., 2009. – С. 50.

<sup>228</sup> Там же. – С. 51.

<sup>229</sup> Джиёмбаев Р.К., Тусупбеков С.С. Словарь основных понятий и терминов по теории государства и права: Учебное пособие. – Караганда: Карагандинская академия им. Б. Бейсенова МВД РК, 2013. – С. 72.

сложную систему управления, состоящую из автономных систем: экономической, политической, духовной, которые осуществляют определенные специфические функции. Назначение политической системы общества состоит в обеспечении интеграции, объединении специальных групп и общностей с различными интересами в единое целое. Идеи Т. Парсонса углубил и развил его соотечественник Д. Истон, которого считают основателем теории политических систем. В своих трудах «Политическая система» (1953 г.), «Предел политического анализа» (1965 г.) он представил политическую систему общества как развивающийся и саморегулирующийся организм, активно реагирующий на внешние команды<sup>230</sup>.

Политическая система общества – это упорядоченная на основе права и иных социальных норм совокупность институтов (государственных органов, политических партий, движений, общественных организаций), в рамках которой проходит политическая жизнь общества и осуществляется политическая власть<sup>231</sup>.

Можно дать и более емкое определение: *Политическая система общества – это взятые в единстве и взаимодействии государственные и негосударственные объединения и организации, участвующие в политической жизни государства*<sup>232</sup>.

Как объясняет профессор Т.Н. Радько, политическая система, политическая жизнь общества не исчерпывается одним государством, т.е. только государственной организацией. Ни одно общество не исчерпывает себя только в государстве. Политическая жизнь общества, отношения между классами, нациями, отношения между различными слоями населения порождает различные политические организации, приводят к созданию различных политических движений и партий, которые участвуют в политической жизни общества, образуют определенную систему.

Подобная система различных организаций, а именно организаций существующих классов, наций, различных слоев населения, которые участвуют в политической жизни (борьбе, союзе, нейтралитете) наряду с государственными организациями, и составляет основу, костяк политической системы общества<sup>233</sup>.

Между тем, как отмечает М.Б. Смоленский, в политическую систему общества входят не все и не всякие общественные объединения, а только те, которые юридически признаны, т.е. легитимированы, получили официальный правовой статус, например политические партии, общественные объединения, которые зарегистрированы в порядке, установленным законом<sup>234</sup>.

---

<sup>230</sup> Политология: краткий курс. За три дня до экзамена / И.А. Иванников. – Ростов н/Д: Феникс, 2010. – С. 55.

<sup>231</sup> Теория государства и права: Учебник / В.Л. Кулапов, А.В. Малько. – М.: Норма, 2008. – С. 100.

<sup>232</sup> Теория государства и права: элементарный курс / А.М. Лушников. – М.: Эксмо, 2009. – С. 63.

<sup>233</sup> Радько Т.Н. Теория государства и права: Учебник. – 2 – е изд. – Москва: Проспект, 2011. – С. 187.

<sup>234</sup> Теория государства и права: Учебник / М.Б. Смоленский. – М.: Издательско-торговая корпорация «Дашков и Ко»; Академцентр, 2010. – С. 119.

Структурно политическая система состоит из институциональной, нормативной, коммуникативной и культурной подсистем.

**Институциональная подсистема** представляет собой совокупность социальных институтов и организаций, связанных с функционированием политической власти. Они могут быть собственно-политическими, несобственно-политическими, неполитическими.

**Собственно-политические** организации и институты прямо и непосредственно осуществляют политическую власть в полном объеме либо, по крайней мере, к этому стремятся. Осуществление власти либо борьба за власть – это главное в их деятельности. Собственно-политическими организациями являются государство и политические партии<sup>235</sup>.

К **несобственно-политическим** относятся институты и организации, деятельность которых хотя и связана с осуществлением политической власти, но это лишь одна из сторон их функционирования. Например, различные профсоюзы, СМИ и т.д.

Отдельную группу составляют институты, организации **неполитические**. В силу специфики своих функций они по существу не участвуют в осуществлении политической власти. Примерами таких институтов являются мечеть, церковь, добровольные спортивные организации и общества.

**Нормативная подсистема** представляет собой совокупность политических и правовых норм, регулирующих политическую жизнь общества. Это нормы права, нормы деятельности общественных организаций, обычаи и традиции, этико-моральные нормы<sup>236</sup>.

Нормы регулируют политические отношения, придавая им упорядоченность, определяя желательное и нежелательное, дозволенное и недозволенное с точки зрения укрепления политической системы. Например, в Республике Казахстан не допускается создание политических партий по признакам профессиональной, расовой, национальной, этнической и религиозной принадлежности граждан, а также создание в государственных органах и органах местного самоуправления первичных партийных организаций политических партий. Запрещается также создание и деятельность политических партий, цели или действия которых направлены на насильственное изменение конституционного строя, нарушение целостности Республики Казахстан, подрыв безопасности государства, разжигание социальной, расовой, национальной, религиозной, сословной и родовой розни (ч. 7 ст. 5)<sup>237</sup>.

**Коммуникативная подсистема** политической системы общества – это совокупность отношений и форм взаимодействия, складывающихся между

---

<sup>235</sup> Теория государства и права: Учебное пособие / В.И. Власов, Г.Б. Власова. – Изд. 2-е. – Ростов н/Д : Феникс, 2012. – С. 61.

<sup>236</sup> Теория государства и права: Учебное пособие / В.И. Власов, Г.Б. Власова. – Изд. 2-е. – Ростов н/Д : Феникс, 2012. – С. 62.

<sup>237</sup> Закон РК «О политических партиях» от 15.07.2002 г. // Казахстанская правда. 19.07.2002 г.

классами, социальными группами, нациями, индивидами по поводу их участия в осуществлении власти, выработке и проведении политики. Политические отношения являются результатом многочисленных и разнообразных связей субъектов политики в процессе политической деятельности. Вступать в них людей и политические институты побуждают их собственные политические интересы и потребности<sup>238</sup>.

Так, например, Республика Казахстан – многонациональное государство. При Президенте Республики Казахстан осуществляет деятельность такой консультативно-совещательный орган, как Ассамблея народа Казахстана.

Целями и задачами данного органа являются:

- равенство прав и свобод граждан республики, независимо от расы, национальности, языка, отношения к религии, принадлежности к социальным группам;
- всестороннее развитие национальных культур, языков и традиций народов Казахстана;
- расширение интеграционных связей с международными организациями;
- формирование казахстанской идентичности путем консолидации этносов Казахстана;
- формирование и распространение идей духовного единства, укрепление и сохранение дружбы народов и межнационального согласия.

Деятельность Ассамблеи направлена на решение следующих задач:

- содействие сохранению в республике межнационального и межконфессионального согласия, стабильности в обществе;
- выработка предложений по проведению государственной политики, способствующей развитию дружественных отношений между представителями национальностей, проживающими на территории Казахстана, содействие их духовно-культурному возрождению и развитию на основе соблюдения принципа равноправия;
- формирование политической культуры граждан, опирающейся на цивилизованные и демократические нормы;
- обеспечение учета многообразных национальных интересов в проводимой государством национальной политике;
- поиск компромиссов для разрешения возникающих в обществе социальных противоречий<sup>239</sup>.

В качестве интегрирующего фактора политической системы выступает **культурная подсистема**, представляющая собой комплекс типичных для данного общества укоренившихся образцов политических представлений, ценностных ориентаций и политического поведения.

---

<sup>238</sup> <http://www.examens.ru/otvet/4/11/347.html>

<sup>239</sup> <https://ru.wikipedia.org/wiki/>

Значимость политической культуры состоит в том, что она способствует обеспечению стабильности политической системы. В этом смысле доминирующая политическая культура играет охранную роль, хотя в социально разнородном обществе неизбежно существование и контркультуры, которая направлена против существующей системы публичной власти и играет дестабилизирующую разрушительную роль<sup>240</sup>.

Так, действующая Конституция провозгласила Республику Казахстан светским государством, то есть таким государством, которое не признает господствующей ни одну религию мира. Сегодня Республика Казахстан – это наглядный пример того, как представители более 40 конфессий, а также представители 130 наций и этнических групп могут жить в мире и согласии. Как отмечается по этому поводу многими отечественными и зарубежными учеными, исторически Казахстан всегда был перекрестком, местом встречи и диалога различных религий, культур и цивилизаций Востока и Запада. Унаследованная из культурно-этнических традиций казахов терпимость в духовной сфере является хорошей основой для сохранения гражданского мира в настоящем и будущем<sup>241</sup>. Даже представитель другой культуры американская исследовательница Марта Олкотт в последнем разделе «Место Назарбаева Н.А. в будущем Казахстана» в книге «Казахи» удивляется тому, как Казахстан сумел сохранить стабильность и мирную ситуацию, несмотря на масштабный конфликтный потенциал<sup>242</sup>. Действительно, ведь во многих арабских странах кровавые конфликты возникают даже между представителями одной веры – мусульманами, исповедующими разное толкование Ислама (Суниты, Шейты). Именно поэтому действующее законодательство Республики Казахстан запрещает создание и деятельность партий по признакам религиозной, расовой, национальной и этнической принадлежности граждан.

**Основными субъектами** политической системы являются: государство, политические партии, общественные объединения и народ (граждане).

**Государство.** В науке теории государства и права место государства в политической системе общества отводится как главное, центральное, особое. Т.Н. Радько объясняет это тем, что государство выступает важнейшей интегрирующей организацией, объединяющей воедино определенное общество. Когда говорят, американское общество, французское общество, то имеют в виду всех, кто живет в США, Франции, т.е. в этих конкретных государствах независимо от политических взглядов<sup>243</sup>.

---

<sup>240</sup> Теория государства и права: Учебное пособие / В.И. Власов, Г.Б. Власова. – Изд. 2-е. – Ростов н/Д: Феникс, 2012. – С. 63.

<sup>241</sup> Мансурова А. Проблемы культурной самоидентификации в Казахстане // Мысль. – 2008. – № 5. – С. 19.

<sup>242</sup> Олкотт М.Б. 12 мифов о Центральной Азии // Казахстан и мировое сообщество. – 1995. – № 3. – С. 287-294.

<sup>243</sup> Радько Т.Н. Теория государства и права: Учебник. – 2 – е изд. – М.: Проспект, 2011. – С. 194.

Л.П. Рассказов образно называет государство «суперпартией», поскольку каждый человек неизбежно связан с государством в решении многих вопросов (выдача паспортов, служба в госучреждениях, участие в выборах органов представительной власти и т.д.) независимо от своих политических воззрений, отношения к религии и пр.<sup>244</sup>.

В отличие от других субъектов политической системы, государство обладает следующими свойствами:

1. Государство – это единственная полновластная организация в масштабе всей страны, которая охватывает все население, проживающее на его территории;

2. Государство – официальное лицо (представитель) внутри страны и на международной арене;

3. Государство определяет основные направления развития общества, располагает особым аппаратом, влияние которого обеспечивается принудительной силой, наделено особыми юридическими средствами воздействия на общественные отношения, которыми не располагает никто другой;

4. государство обладает суверенитетом, верховенством по отношению к другим властям внутри страны<sup>245</sup>.

Решая свои политические задачи, государство вынуждено взаимодействовать с другими субъектами политических отношений (звеньями, элементами политической системы). Формы и методы этого взаимодействия говорят о степени демократичности в его отношениях с политическими партиями, профсоюзами, религиозными организациями, различными политическими движениями. Если государство относится к ним лояльно, поддерживает и гарантирует их деятельность в обществе, то такое государство является демократическим. И наоборот, когда государство препятствует свободной деятельности политических организаций, ставит на их пути разного рода барьеры, а то и прямо запрещает их деятельность, то такое государство характеризуется как антидемократическое (тоталитарное, командно-административное и т.п.)<sup>246</sup>.

**Политические партии («партия» от агл. – часть) – это организованные группы единомышленников, представляющие интересы части населения и ставящие целью завоевание политической власти либо участие в ней**<sup>247</sup>.

Главной задачей любой политической партии является завоевание, осуществление и удержание государственной власти, чтобы с помощью механизма государственной власти обеспечить реализацию своих программ.

---

<sup>244</sup> Рассказов Л.П. Теория государства и права: Учебник для вузов. – 3 –е изд. – М.: РИОР: ИНФРА-М, 2010. – С. 135.

<sup>245</sup> Теория государства и права: Учебник / М.Б. Смоленский. – М.: Издательско-торговая корпорация «Дашков и Ко»; Академцентр, 2010. – С. 120.

<sup>246</sup> Радько Т.Н. Теория государства и права: Учебник. – 2 – е изд. – М.: Проспект, 2011. – С. 195.

<sup>247</sup> Теория государства и права: элементарный курс / А.М. Лушников. – М.: Эксмо, 2009. – С. 65.

Правящие политические партии осуществляют эту власть главным образом через расстановку своих членов на важнейшие государственные посты, что позволяет партии реализовать свою программу<sup>248</sup>.

Слово «партия» латинского происхождения и означает часть более крупной общности.

В древнем Риме термин «партия» обозначал и сторонников вождя (так говорили о партиях Цезаря, Мария, Суллы). Первые упоминания о политических партиях встречаются еще у мыслителей Древнего Мира. Так, древнегреческий ученый Аристотель (384 – 322 г.г. до н.э.) писал о борьбе, между тремя партиями (жителей морского побережья, жителей равнины, жителей гор в Аттике в VI в. до н.э.)<sup>249</sup>.

В средние века политические группировки (партии) чаще всего были временными объединениями. Их появление обычно вызывалось обострением классовых и внутриклассовых противоречий. Примером может служить продолжительный политический конфликт (XII – XV в.в.) между священной Римской империей и папством, выражавшийся в борьбе за господство.

В целом можно сказать, что при рабовладельческом, феодальном строе и в начальный период существования буржуазного общества своеобразие возникавших политических группировок состояло в том, что классовые противоречия затушевывались сословными, религиозными, семейно-родовыми отношениями. Хотя политические группировки и боролись за власть в государстве, выдвигая с экономическими и политическими требованиями, их деятельность была непродолжительной, структура аморфной и непрочной<sup>250</sup>.

Распадающаяся в ходе буржуазных революций феодальная общественно-политическая система, ограничение власти монарха, появление представительных органов власти обусловили необходимость утверждения нового механизма государственно-политической жизни, определенное место в котором отводилось и политическим партиям. Образование и деятельность представительного органа власти – парламента – создавали предпосылки не только для организации избирательного механизма, но и для объединения избранных депутатов в целях более эффективной реализации их общих политических интересов<sup>251</sup>.

Политические партии, существовавшие в XVIII – XIX вв., когда шел процесс становления буржуазной парламентской системы, а избирательное право носило ограниченный характер, значительно отличались от сегодняшних по своим функциям, способам организации и деятельности. Небольшие по численности, они являлись скорее, элитарными клубами, действовавшими в стенах парламента, а вне парламентской деятельности

---

<sup>248</sup> Рассказов Л.П. Теория государства и права: Учебник для вузов. – 3 –е изд. – М.: РИОР: ИНФРА-М, 2010. – С. 138.

<sup>249</sup> <http://bankreferatov.kz/politika/44-obschestvo.html>

<sup>250</sup> Там же.

<sup>251</sup> Там же.



занимались исключительно во время выборов и в предшествовавший им период. Кроме того, объединяя в своих рядах в основном депутатов парламента, будучи узко «парламентскими», партии не были организационно оформлены, не знали принципа членства.

Прототипы современных политических партий возникают в условиях кризиса феодального общества, тогда, когда к участию в правлении начинают привлекаться широкие общественные круги. Известный австрийский социолог и политолог Макс Вебер выделял три этапа формирования политических партий:

- аристократические кружки (котерии);
- политические клубы;
- массовые партии<sup>252</sup>.

В настоящее время по числу партий можно выделить<sup>253</sup>:

- **беспартийные системы** (Иран, Ливия. Например, Иран – это мусульманское государство, где существует только одна идеология – ислам, поэтому деятельность партий, пропагандирующих иную идеологию, не допускается);

- **однопартийные системы** (например, Куба, Северная Корея, ранее СССР. В таких государствах существует только одна партия – коммунистическая, соответственно, только одна идеология);

- **двухпартийные системы** (США, Великобритания. В США осуществляют деятельность партия «Республиканцев» и партия «Демократов». Так, нынешний Президент США Б. Обама является представителем демократической партии, а предыдущий Президент Д. Буш младший – представитель республиканской партии. В Великобритании осуществляет деятельность партия «Лейбористов» и «Консерваторов»);

- **многопартийные системы** (с доминированием одной партии (Япония, Швеция)), с доминированием 2-3 партий (Германия, Испания и др.) или 4-5 партий (Бельгия, Нидерланды, Польша);

- **беспорядочная многопартийная система** (при более 5 сильных партиях – Италия);

- **квазимногопартийные системы** (Существует одна сильная партия, а остальные формальные или слабые, не способные на достаточном уровне вести борьбу и влиять на политическую жизнь государства). Приставка «квази» соответствует по значению словам «мнимый», «ненастоящий», «почти».

Кроме того, в теории различают следующие типы политических партий:

- по социальной опоре – рабочие, крестьянские, буржуазные, общенародные;

---

<sup>252</sup> <http://bankreferatov.kz/politika/44-obschestvo.html>

<sup>253</sup> Теория государства и права: элементарный курс / А.М. Лушников. – М.: Эксмо, 2009. – С. 65.

- по направленности идеологии – реакционные, консервативные, реформистские, революционные; левые, правые, центристские, националистические, либеральные и др.;

- по принципу организации – массовые и кадровые;

- по месту в политической системе общества – легальные и нелегальные, правящие и оппозиционные, партии-лидеры, партии-аутсайдеры;

- по идейной основе – доктринальные (последовательно опирающиеся на идеологию, в том числе религиозную), прагматические (действующие по обстоятельствам), харизматические (формируемые вокруг вождя)<sup>254</sup>.

### ***Политические течения (идеологии)***

**Идеология** – это система взглядов и идей, в которых осознаются и оцениваются отношения людей к действительности, друг к другу, отражаются положения наций, рас, социальных слоев, их интересы. Как отметил И.А. Иванников, без идеологии невозможно осознанно выбрать политический и правовой идеал<sup>255</sup>.

Идеология и политика **либеральных партий** ориентирована в целом на сохранение механизмов рыночного хозяйства и свободной конкуренции при минимально необходимой регулирующей роли государства, умеренный социальный реформизм. Другими словами либерализм основан на следующих принципах:

- абсолютная ценность человеческой личности и изначальное («от рождения») равенство всех людей;

- абсолютное признание таких прав человека, как право на жизнь, свободу, собственность;

- создание государства на основе общего консенсуса (с учетом большинства мнений) и с единственной целью сохранить и защитить естественные права человека;

- договорной характер отношений между государством и индивидом;

- верховенство закона как инструмента социального контроля и «свобода в законе» как право и возможность «жить в соответствии с постоянным законом, общим для каждого в этом обществе... и не быть зависимым от непостоянной, неопределенной, неизвестной самовластной воли другого человека ...» (Д. Локк);

- ограничение объема и сфер деятельности государства;

- защищенность – прежде всего от государственного вмешательства – частной жизни человека и свобода его действий (естественно в рамках закона) во всех сферах общественной жизни<sup>256</sup>. Если кратко, то либерализм –

---

<sup>254</sup> Там же. – С. 66.

<sup>255</sup> Политология: краткий курс. За три дня до экзамена / И.А. Иванников. – Ростов н/Д: Феникс, 2010. – С. 69.

<sup>256</sup> Джиембаев Р.К., Тусупбеков С.С. Словарь основных понятий и терминов по теории государства и права: Учебное пособие. – Караганда: Карагандинская академия им. Б. Бейсенова МВД РК, 2013. – С. 90.

это минимизация роли государства в экономических процессах. Экономика должна развиваться по законам мирового рынка.

**Консерватизм** следует понимать как политическую философию, ориентированную на защиту традиционных устоев общественной жизни, незыблемых ценностей, стабильности, отрицание революционных изменений, недоверие к народным движениям. Политический консерватизм отличается, как правило, критически-негативным отношением к общественным новациям, его сторонники одобряют лишь те нововведения, которые способны, по их мнению, содействовать сохранению существующего экономического, социального и политического строя, развитию тех его черт и особенностей, которые служат гарантией роста его стабильности<sup>257</sup>.

Политическая **демократия** (от греч. власть народа) основывается на следующих принципах:

1. Высший политический законодательный орган должен быть избран народом;
2. Наряду с ним должны существовать избираемые органы власти и управления менее высоких уровней, вплоть до самоуправления (местного);
3. Избиратели должны быть равны в правах, а избираемое право всеобщим;
4. Все избиратели должны иметь равное право голоса;
5. Голосование должно быть свободным;
6. Решение большинства ограничивает права меньшинства;
7. орган власти должен пользоваться доверием других, прежде всего важных по отношению к нему и сотрудничающих с ним органов власти.

Демократия существует под непрерывным и пристальным общественным контролем<sup>258</sup>.

Под политической **реакцией** (от лат. re – приставка, обозначающая обратное действие, и action - действие) понимается совокупность приемов и средств сопротивления общественному прогрессу ради сохранения или восстановления общественных структур, уходящих в прошлое<sup>259</sup>.

Под **Революцией** следует понимать глубокое и качественное изменение в развитии общества, в способе производства, в различных областях знания. Революция возникает в результате постепенного нарастания противоречий, накапливающихся в процессе эволюционного развития, которые разрешаются переворотом, скачком, резкими переменами. Революции возникают на переломном этапе, когда сложившиеся противоречия или конфликты не могут быть разрешены никаким другим способом. Революции могут носить кратковременный характер или охватывать целую историческую эпоху<sup>260</sup>.

---

<sup>257</sup> Там же. – С. 88.

<sup>258</sup> Там же. – С. 78.

<sup>259</sup> Там же. – С. 109.

<sup>260</sup> Там же. – С. 109.

**Радикализм** (от лат. *radix* – корень) означает стремление к решительным методам и действиям в политике в основном на эмоциях. О радикализме говорят применительно к партиям или партийным фракциям, политическим движениям, парламентским группировкам, отдельным лидерам и т.п. XIX-XX вв. радикализм стал идеологией левых партий социалистической, социал-демократической ориентации<sup>261</sup>.

Под **реформой** (от лат. *reformare* – преобразовывать) понимают изменение какой-либо существенной стороны жизни общества при сохранении основ его экономического и государственного строя<sup>262</sup>.

**Новый Лейборизм** (англ. **New Labour**) — период в истории британской Лейбористской партии с 1994 по 2010 гг., когда во главе партии стояли Тони Блэр и Гордон Браун. Название произошло от лозунга, впервые использованного партией в 1994 году, и который позже появился в проекте манифеста, опубликованного в 1996 году, под названием «New Labour, New Life For Britain» («Новый лейборизм, новая жизнь для Британии»). Он был представлен как бренд для реформированной партии, которая изменила IV Пункт партийной конституции (призывавший к социализму) и открыто перешла к поддержке рыночной экономики<sup>263</sup>.

Политическая философия основывалась на идеях Энтони Гидденса о «третьем пути», который должен был обеспечить синтез капитализма и социализма. Партия стала призывать к «социальной справедливости», а не к «социальному равенству», с акцентом на «равенство возможностей», и подчеркивала пользу свободного рынка как механизма достижения экономической эффективности и социальной справедливости. Профсоюзный деятель и журналист Джимми Рейд подверг это критике, утверждая, что открытая поддержка лейбористами рыночной экономики лишь уменьшила социальную справедливость в стране. Новые лейбористы разработали «третий путь», центристскую платформу, «альтернативу капитализму и социализму». Идеология была разработана, чтобы представить партию прогрессивной и привлечь избирателей со всего политического спектра<sup>264</sup>.

**Партии левой и правой направленности** – это различные политические течения. Деление на «левых» и «правых» политиков датируется Великой Французской революцией 1789-94 гг. когда депутаты Генеральных штатов разделились на поддерживающих короля (справа в зале заседаний) и его противников (слева). Если бы во Франции тогда победили правые, то сейчас бы форма правления в этом государстве была парламентской монархией, как в Великобритании. Принято считать, что левые ориентированы на изменения, правые – на традицию, левые – на равенство, правые – на иерархичность общества, якобы и обеспечивающую подлинную свободу. В основном цели левых партий связаны с эмоциями,

---

<sup>261</sup> Там же. – С. 108.

<sup>262</sup> Там же. – С. 110.

<sup>263</sup> <http://www.newstatesman.com/uk-politics/2008/08/market-state-labour-social>

<sup>264</sup> <https://ru.wikipedia.org/wiki/>

идеалами свободы, равенства, братства и т.д., к примеру, коммунистические партии, партии «зеленых», «феминисток»<sup>265</sup>.

**Центристскими** называют партии умеренные, склонные к компромиссам. Такие силы отличаются негативным отношением к радикальным решениям и действиям. Социальная база – средние слои, т.е. рабочие, профессионалы различного труда, интеллигенция со средним достатком. Сильный центр – залог политической стабильности и в основном центр сводит левые и правые группировки в парламенте к роли оппозиции<sup>266</sup>.

Сегодня в большинстве стран мира существует политический плюрализм, различные политические течения борются за власть и широкое представительство в законодательном органе. Рассмотрим это на примере Австрии.

В этом государстве официально действуют следующие основные крупнейшие партии:

1. Социал-демократическая партия Австрии – в настоящее время является скорее левоцентристской по своей направленности. Ранее эта партия именовалась Социалистической партией Австрии и пропагандировала «левые» идеи марксизма.

2. Австрийская народная партия. Данная партия является «правой» по своей направленности консервативная, так как выступает за сохранение традиций, развития частной собственности, приверженность католическим представлениям о нравственности, экономический неолиберализм, сокращение социальных программ.

3. Австрийская партия свободы также является «правой», так как выступает за ужесточение контроля над иммиграцией, проповедует идеи национального либерализма, национального консерватизма, правого популизма и евроскептицизма.

4. Зеленые – Зеленая альтернатива. Данная партия является левоцентристской, выступает за социально-экологические реформы, солидарность, феминизм и самоопределение. Партия активно борется за предоставление гомосексуальным парам права на вступление в брак, или, как минимум, на гражданский союз<sup>267</sup>.

5. Альянс за будущее Австрии. Данная партия является «правой» по своей направленности, можно сказать «крайне правой», так как проповедует идеи национализма, правого популизма и евроскептицизма.

6. Список Фритца Динкгаусера. Идеология – центризм, регионализм. Партия избегает конфронтационных форм политической борьбы.

7. Коммунистическая партия Австрии – «левая» по своей направленности, проповедует идеи социального равенства и братства.

---

<sup>265</sup> Политология: Энциклопедический словарь / Общ. ред. и сост.: Ю.И. Аверьянов. – М.: Изд-во Моск. коммерч. ун-та, 1993. – С. 150.

<sup>266</sup> Там же. – С. 392.

<sup>267</sup> Wiener Zeitung: Homo-Ehe: Die Zeit drängt

8. NEOS – Новая Австрия. Проповедует классический либерализм и является «правой» по своей направленности.

В дореволюционном Казахстане также осуществляли свою деятельность политические партии различные по своей направленности. Например, либерально-демократическая партия «Алаш», «правая» по своей направленности. Эта молодая организация казахской национальной буржуазии выдвигала такие требования, как: издание закона, объявляющего казахскую землю собственностью казахов, закона об открытии школ, медресе и университета для казахских детей; ограничение процесса переселения из внутренней России в казахский степной край<sup>268</sup>.

В ответ на создание казахской феодально-байской верхушкой буржуазной интеллигенцией своей политической партии «Алаш» и правительства «Алаш-Орды», как сообщалось в органе Омского Совета рабочих и солдатских депутатов «Революционная мысль», в крае родилась новая «Казахская социалистическая партия «Үш-жүз»».

По своему социальному составу «левая» партия «Үш-жүз» была преимущественно мелкобуржуазной, революционно-демократической организацией. Ее возникновению способствовало усиление социального и идейного размежевания среди казахской интеллигенции и близких к ней политически активных мелкобуржуазных слоев населения края. Словом, она объединяла часть революционно-настроенной интеллигенции — учителей, учащихся, фельдшеров, служащих учреждений, а также мелких скотоводов, крестьян-земледельцев, кустарей, представителей рабочих. К ней временно примкнули и некоторые представители феодально-байской верхушки<sup>269</sup>.

Партия «Үш-жүз» осудила контрреволюционную «автономию» алашордынцев и взамен нее предлагала Казахстанско-Среднеазиатскую автономию в составе России, т.е. Туркестанскую Федерацию.

В современном Казахстане наиболее развито «центристское» течение, приверженцы которого выступают за сохранение стабильности в стране, поэтапное проведение экономических и политических реформ, сохранения государственного контроля над стратегическими отраслями экономики, а именно за добычей нефти и газа, энергетикой, поддерживают политику Президента Республики Казахстан Н.А. Назарбаева. Как отметил по этому поводу А. Тастенов, именно две группы населения, «центристы» и «социалисты», составляют в настоящее время основу социально-политической структуры казахстанского общества<sup>270</sup>.

«Социалисты», в свою очередь, выступают за усиление государственного контроля над экономикой, возврат в государственную собственность крупной промышленности и крупных сельскохозяйственных

---

<sup>268</sup> <http://bibliotekar.kz/istorija-kazahstana-belye-pjatna/partija-ush-zhuz-i-ee-dejatelnost-v-peri.html>

<sup>269</sup> Там же.

<sup>270</sup> Тастенов А. Основные политические ориентации казахстанцев и текущее позиционирование ключевых политических субъектов Казахстана // <http://kisi.kz/ru/categories/politicheskaya-modernizaciya/posts/osnovnye-politicheskie-orientacii-kazahstancv-i-tekusc>

предприятий, высокий уровень социальной защиты населения, гарантирование государством работы, достаточного уровня зарплаты, пенсий, стипендий, пособий и других социальных выплат, введение бесплатного образования, здравоохранения и т.д.<sup>271</sup> В Казахстане социалисты также являются представителями «центристского» и «левоцентристского» движения.

Другим образом дела обстоят в Украине. В этом государстве сильно развито «правое» политическое течение «Правый сектор», которое провозглашает радикальные идеи, в том числе полную отмену русского языка, вступление в Евросоюз, разрыв всех интеграционных связей с Таможенным союзом и Россией. А учитывая то, что население Украины неоднородно (большое количество украинцев за тесные связи с Россией), другие политические силы «левые» и «левоцентристские» стали агрессивно оппонировать «правым», в результате разгорелся политический конфликт, перешедший в гражданскую войну с реальными боевыми действиями на Донбассе.

Если же рассуждать с геополитической точки зрения, то напрашивается вывод о том, что одна сторона – англосаксонский мир посредством «правого» течения противостоит другой стороне – России, поддерживающей «левоцентристские» и «левые» политические течения в Украине. Однако отметим, что это сугубо авторская субъективная точка зрения.

Таким образом, подчеркнем еще раз, что сильный центр уравнивает двух непримиримых политических соперников – «правых» и «левых». В государствах с развитым политическим центром практически не происходят кровавые политические конфликты и революции, центристы могут воспринять здравые идеи как с одной, так и с другой стороны. Данный же факт является объективным.

***Общественные объединения – это добровольные, самоуправляемые, некоммерческие (не для получения прибыли) формирования, созданные по инициативе граждан, объединившихся на основе общих интересов для реализации общих целей, указанных в уставах***<sup>272</sup>.

Согласно статье 2 Закона Республики Казахстан «Об общественных объединениях» общественными объединениями в Республике Казахстан признаются политические партии, профессиональные союзы и другие объединения граждан, созданные на добровольной основе для достижения ими общих целей, не противоречащих законодательству. Общественные объединения являются некоммерческими организациями<sup>273</sup>.

Выделяют следующие общественные объединения<sup>274</sup>:

---

<sup>271</sup> Там же.

<sup>272</sup> Теория государства и права: элементарный курс / А.М. Лушников. – М.: Эксмо, 2009. – С. 66.

<sup>273</sup> Закон РК «Об общественных объединениях» от 31.05.1996 г. // Казахстанская правда. № 24 от 13.06.1996 г.

<sup>274</sup> Теория государства и права: элементарный курс / А.М. Лушников. – М.: Эксмо, 2009. – С. 67.

А) **общественные организации** – это организации, основанные на формальном членстве и созданные на основе совместной деятельности для защиты общих интересов и достижения их уставных целей. Например, Торгово-промышленная палата Республики Казахстан – негосударственная, некоммерческая организация, цель которой защита прав и интересов предпринимателей. Сюда можно отнести выставки, ярмарки, форумы, деловые миссии, поиск партнера, арбитраж, а также различные профсоюзы, творческие союзы (союз писателей, союз художников, союз архитекторов, коллегия адвокатов) и др.;

Б) **общественные движения** объединяют в своем составе участников, которые поддерживают и преследуют общественно полезные цели. Например, движение «Невада-Семипалатинск» выразило массовый протест против ядерных испытаний на Семипалатинском полигоне. Так, в 1989 г. движение остановило на Семипалатинском полигоне 11 взрывов из запланированных 18. Удалось осуществить только 7, последний состоялся 19 октября. К общественным движениям также относится и «Гринпис» и другие подобные организации.

В отличие от политической партии, политические движения придерживаются, как правило, только одной политической концепции и добиваются решения одной крупной политической проблемы, имеют одну цель, а не комплекс целей, как партии (достигнув этой цели, движение прекращает свое существование)<sup>275</sup>;

В) **общественные фонды** формируют имущество на основе добровольных взносов и иных законных поступлений для его использования на общественно полезные цели и т.д. Например, общественный фонд «Бобек», созданный с целью поддержки сирот или фонд «Бота» – это общественные фонды развития детей и молодежи, целью которого является поддержка малообеспеченных семей и молодежи Республики Казахстан путем содействия улучшению их здоровья, образования и качества жизни. Или, например, общественный Фонд «Экологический Фонд Казахстана» создан с целью реализации проектов, направленных на решение экологических проблем и поддержку процесса социально ответственного развития общества Республики Казахстан. Деятельность фонда основывается на принципах добровольности, равноправия, самоуправления и законности.

**Народ (граждане).** Гражданство – это устойчивая правовая связь между человеком и государством, выражающаяся во взаимных правах и обязанностях<sup>276</sup>.

Согласно Конституции Республики Казахстан граждане Республики имеют право участвовать в управлении делами государства непосредственно и через своих представителей, обращаться лично, а также направлять

---

<sup>275</sup> Биекенов Н.А., Исаева С.Н., Адрисова Ш.М. Теория государства и права в вопросах и ответах / Отв. ред. Н.А. Биекенов. – Караганда, 2004. – С. 110.

<sup>276</sup> Теория государства и права: элементарный курс / А.М. Лушников. – М.: Эксмо, 2009. – С. 67.



индивидуальные и коллективные обращения в государственные органы и органы местного самоуправления. Народ в Республики Казахстан является единственным источником власти.

Граждане Республики имеют право избирать и быть избранными в государственные органы и органы местного самоуправления. А также участвовать в республиканском референдуме.

Между тем, как отмечает А.М. Лушников, необходимо разделять следующие понятия: *человек* (биологический индивид), *личность* (человек в системе социальных связей, социализированный биологический индивид), *граждане* (политическая связь индивида с государством)<sup>277</sup>.

#### 4.2 Правовое государство и гражданское общество

Термин «гражданское общество» и обозначаемое им понятие принадлежит Аристотелю. Выясняя в своей «Политике» смысл понятия «гражданин», он говорит о совокупности граждан, гражданском обществе, которое возможно лишь в правильном государстве, где лица, признаваемые гражданами, принимают «равное участие во всех выгодах общественной жизни» и действуют в интересах общей пользы. Аристотель считал гражданское общество совместимым с государством лишь в случае выборности и подотчетности государственных органов обществу, разделения власти в государстве, свободы слова, печати, свободы передвижения внутри государства и за его пределами, невмешательства государства в частные отношения и равенства всех граждан перед законом<sup>278</sup>.

Позже в XVII веке Джон Локк по этому поводу отметил, что «... абсолютная монархия, которую некоторые считают единственной формой правления в мире, на самом деле не совместима с гражданским обществом и, следовательно, не может вообще быть формой гражданского правления». Как известно Локк и некоторые другие были последователями договорного происхождения государства, в соответствии с которым последнее возникает на основании общественного согласия и выражает, прежде всего, интересы граждан<sup>279</sup>.

Истоки данной теории происхождения государства восходят к трудам древнегреческих философов (Эпикур и др.). В современной трактовке, помимо Д. Локка и Т. Гоббса, теория была разработана в XVII – XVIII вв. в трудах Г. Гроция, Ж.Ж. Руссо, А.Н. Радищева. По мнению представителей договорной теории, государство возникает как продукт сознательного творчества, как результат договора, в который вступают люди, находившиеся до этого времени в «естественном», первобытном состоянии. Ранее каждый преследовал только свои интересы, не считаясь с интересами других. Это приводило к конфликту интересов. В таком случае развязалась бы «война всех против всех». В свою очередь, в результате «войны всех против всех»

---

<sup>277</sup> Теория государства и права: элементарный курс / А.М. Лушников. – М.: Эксмо, 2009. – С. 68.

<sup>278</sup> Хутыз М.Х. Энциклопедия права: Учебное пособие – Кубань, 1995. – С. 135.

<sup>279</sup> Там же. – С. 131.

неорганизованное общество могло уничтожить само себя. Для того чтобы этого не случилось, люди заключили «общественный договор», в силу которого каждый отказывался от всех или от части своих интересов в пользу создаваемого государства ради взаимного выживания и гарантированности естественных прав. Государство – не проявление божественной воли, а продукт человеческого разума. Согласно этой теории единственным источником государственной власти является народ, а все государственные служащие, как слуги общества, обязаны отчитываться перед ним за использование властных полномочий<sup>280</sup>.

По мнению А.М. Лушников, данная теория имела определенные достоинства:

1) сделан шаг к признанию *гражданского общества*, первичного по отношению к государству (с начала интересы людей);

2) фактически выдвинут принцип народного суверенитета – власть производна от народа и принадлежит народу, а правители только уполномочены народом управлять государством;

3) государственные структуры, властные органы существуют не сами по себе, а должны выражать интересы народа, быть у него на службе.

Отмечаются и недостатки:

1) такой путь создания государства – через общественный договор – скорее идеал, нежели реальная действительность, ведь зачастую государства возникали в результате войн, насилия или же вследствие других условий;

2) общество воспринимается одномерно, как единое целое, в то время как в реальной действительности оно разделено на различные группы, классы, сословия, общины, как правило, имеющие разные интересы, а в отдельные периоды даже враждебные друг другу<sup>281</sup>.

Интересно отметить, что в XVIII в. по поводу приоритета интересов граждан по отношению к государству, высказывались очень даже оригинальные мысли. Например, мыслителем того времени Т. Пейном отмечалось, что в отношениях с государством гражданское общество доминирует, и соответственно государство получает от него свои властные полномочия. Развитое гражданское общество, полагал он, не нуждается в государстве, ибо оно способно к саморегулированию<sup>282</sup>.

Гегель также обосновывал самостоятельность гражданского общества, противопоставив его государству, как «политическому телу». Однако в то же время отмечал, что эти две системы в целом взаимосвязаны и представляют собой две стороны одной и той же медали. В связи с этим Гегель отвергал мнение тех, кто «разделяет ... гражданскую и политическую жизнь и заставляя последнюю, так сказать повисать в воздухе...»<sup>283</sup>.

---

<sup>280</sup> Кулапов В.Л., Малько А.В. Теория государства и права. – М., 2008. – С. 4.

<sup>281</sup> Теория государства и права: элементарный курс / А.М. Лушников. – М.: Эксмо, 2009. – С. 19.

<sup>282</sup> Хутиз М.Х. Энциклопедия права: Учебное пособие – Кубань, 1995. – С. 131.

<sup>283</sup> Хутиз М.Х. Энциклопедия права: Учебное пособие – Кубань, 1995. – С. 132.

Исходя из этого, можно сделать вывод о том, что роль государства в гражданском обществе заключается в обеспечении справедливых законов, неукоснительного их соблюдения и эффективного правосудия, что выступает основой формирования частной собственности и свободного общественного мнения<sup>284</sup>.

Вместе с тем, как отмечают М.Ш. Какимова и А.В. Турлаев, гражданское общество, в его современном виде, является результатом развития идей либерализма, сформировавшим теорию гражданского общества и обусловившим концепцию его функционирования в настоящее время<sup>285</sup>.

Напомним, что либерализм – это идейное и общественно-политическое течение, возникшее в европейских странах в 17-18 вв. и провозгласившее принцип гражданских, политических и экономических свобод. Истоки либерализма – в концепциях Д. Локка, физиократов А. Смита, Ш.Л. Монтескье и др., направленных против абсолютизма и феодальной регламентации. Идеи либерализма получили первое воплощение в Конституции США (1787 г.) и Декларации прав человека и гражданина (1789 г.) во Франции. В 19 – начале 20 вв. сформировались основные положения либерализма: гражданское общество, права и свободы личности, правовое государство, демократические политические институты, свобода частного предпринимательства и торговли. Современный либерализм (неолиберализм) исходит из того, что механизм свободного рынка создает наиболее благоприятные предпосылки для эффективной экономической деятельности, регулирования социальных и экономических процессов; вместе с тем постоянное вмешательство государства необходимо для поддержания нормальных условий функционирования рынка, конкуренции. В конце 20 века – начале 21 века происходит сближение идей либерализма, консерватизма и социал-демократии<sup>286</sup>.

Интересна также теория либертарианства, которая отражена в американской доктрине. Данная концепция представляет собой бесконечное число прав, вытекающих из фундаментального права человека «жить, как кажется правильным ему самому, если это не предполагает ущемления таких же прав других людей», а обязанности ограничиваются равнозначными правами других людей, а не навязываются им государством или моральными доктринами<sup>287</sup>.

---

<sup>284</sup> Джембаев Р.К., Искаков И.М. Взаимодействие ОВД с институтами гражданского общества в сфере защиты прав человека: Учебное пособие. – Караганда, 2015. – С. 7.

<sup>285</sup> Какимова М.Ш., Турлаев А.В. Историко-правовые аспекты международного сотрудничества институтов гражданского общества. // Материалы Международной научно-практической конференции «Международное право и развитие национального законодательства». Караганда: Издат-во КарГУ, 2008. – С. 285.

<sup>286</sup> Юридический словарь // Электронные ресурсы. Юридический справочник «Законодательство».

<sup>287</sup> Право прав человека: ответы на экзаменац. вопр. / А.В. Шавцова. – 3-е изд., перераб. и доп. – Минск: тетра-Системс, 2011. – С. 23.

Так, в свое время Джеймс Уилсон – один из тех, кто подписывал Конституцию Соединенных Штатов, – крайне отрицательно отнесся к предложению добавить к Конституции Билль о правах, поскольку рассматривал это как ограничение прав и свобод нормами права, так как их природа естественна и не нуждается в дополнительной регламентации со стороны государства. Для данного подхода свойственно стремление предоставить личности максимальную свободу. Либертарианцы полагают, что проводимая государством политика в области прав человека должна ограничиваться установлением системы правил, гарантирующих каждому человеку свободу, пока он не посягает на свободу других, а не навязывать конкретные моральные принципы<sup>288</sup>.

Однако следует признать, что современные социальные общности могут весьма существенно отличаться в своем представлении об объеме прав и обязанностей. А.В. Шавцова приводит в пример Восточнославянскую концепцию прав человека. Доцент отмечает, что после распада СССР на постсоветском пространстве, в частности Российской Федерации, Республике Беларусь, Украине, все чаще поднимается проблема совместимости современной универсальной концепции прав человека, основой которой служат западноевропейские ценности с традиционными ценностями восточнославянской цивилизации. Согласно восточнославянской концепции считается, что для стран восточно-христианской традиции нетипичны и чужды многие явления, доминирующие в западной цивилизации: автономия личности, индивидуальная свобода, частноправовые интересы, абсолютизация частной собственности, превосходство прав и интересов личности над общими интересами государства и народа<sup>289</sup>. В основе данной концепции лежат некоторые идеи Византийской религии, но в большей степени собственные традиции и культура<sup>290</sup>. То же самое можно сказать и о восточной концепции прав человека в целом.

Таким образом, несмотря на различные взгляды и понимания, гражданское общество и государство всегда были противопоставлены друг другу. Например, как отмечает В.О. Руковишников, в конце XX века интерес к проблематике гражданского общества в основном связан с усилиями внедрить в массовое сознание лозунг «Больше рынка, меньше государства!». Гражданское общество энергично вторгается в пределы государства, навязывая ему институционализацию совершенно новых ценностей и норм (множество запретов и ограничений экологического характера, требования кодекса «политкорректности» и т.д.)<sup>291</sup>.

---

<sup>288</sup> Там же.

<sup>289</sup> Право прав человека: ответы на экзаменац. вопр. / А.В. Шавцова. – 3-е изд., перераб. и доп. – Минск: тетра-Системс, 2011. – С. 21.

<sup>290</sup> Там же.

<sup>291</sup> Руковишников В.О. Социологические аспекты модернизации России и других посткоммунистических обществ // Социс. – 1995. – №1.

С другой стороны, со слов М.Б. Смоленского государство не только консолидировало, но и расширило свои «завоевания» на «территории» гражданского общества, сохранив при этом свои структуры и дополнив их новыми нормами и механизмами, к примеру, ради противостояния терроризму<sup>292</sup>. Ведь гражданское общество предполагает политическую свободу и свободу мышления, право реализовать свои политические интересы, а это, в свою очередь, может привести к неконтролируемому росту различных радикальных течений, которые создают дисбаланс в обществе и угрозу кровопролития. Роль государства в данном случае как раз заключается в том, чтобы отрегулировать данный процесс, устранить такую угрозу путем создания определенной правовой базы. В связи с этим гражданское общество и государство тесно взаимосвязаны друг с другом и, наверное, все-таки неотделимы.

Между тем, на сегодня в мире существует множество примеров того, как гражданское общество подавляется государством или вообще отсутствует. Например, в такой стране как Иран не допускается деятельность политических партий со своей программой и идеологией, так как это противоречит основной идеологии (религиозной) страны. В Советском союзе также не допускалось инакомыслия, а государство непосредственно вмешивалось в личную жизнь граждан, навязывая свои представления и идеи об общественной жизни. Многие политические деятели, ученые, художники, поэты и писатели, чьи взгляды не совпадали с коммунистической доктриной, вынуждены были жить за границей<sup>293</sup>.

Как справедливо сказал по этому поводу М.Б. Смоленский, политическая характеристика гражданского общества будет ущербна, если брать за основу только развитие государственности. По мнению ученого, «чтобы демократия была действенной, нужен плюрализм гражданского общества», который обеспечивают многопартийность, широкая сеть общественных объединений, союзов предпринимателей, самодеятельных коллективов, различные формы местного управления и т.д. Важным элементом политической системы гражданского общества являются также и средства массовой информации<sup>294</sup>.

В этой теории выделяют следующие признаки гражданского общества<sup>295</sup>:

1. Многообразие форм собственности, экономические свободы и рыночные отношения.

2. Признание и защита естественных, неотъемлемых прав человека (на жизнь, свободу и т.д.).

---

<sup>292</sup> Теория государства и права: Учебник / М.Б. Смоленский. – М.: Издательско-торговая корпорация «Дашков и Ко»; Академцентр, 2010. – С. 83.

<sup>293</sup> Джембаев Р.К., Исаков И.М. Взаимодействие ОВД с институтами гражданского общества в сфере защиты прав человека: Учебное пособие. – Караганда, 2015. – С. 8.

<sup>294</sup> Теория государства и права: Учебник / М.Б. Смоленский. – М.: Издательско-торговая корпорация «Дашков и Ко»; Академцентр, 2010. – С. 83.

<sup>295</sup> Теория государства и права: элементарный курс / А.М. Лушников. – М.: Эксмо, 2009. – С. 83.

3. Равенство всех перед законом и судом, равноправие в социально-политической сфере.

4. Наличие правового демократического государства.

5. Политический и идеологический плюрализм, наличие многопартийности и легальной оппозиции.

6. Свобода печати и независимость средств массовой информации.

7. Невмешательство государства в личную жизнь граждан, гарантированное право создавать независимые от государства объединения граждан.

8. Социальное партнерство и национальное согласие.

9. Социальная защищенность и достойный уровень жизни всех граждан.

Таким образом, в современном понимании **гражданское общество – это общество, где главным действующим лицом и субъектом происходящих в нем процессов и отношений выступает человек со всей системой его потребностей, интересов и ценностей.** Это понятие также обозначает всю совокупность существующих независимо от государства и его органов общественных отношений: политических, экономических, культурных, национальных, религиозных, семейных и других, отображает многообразие частных интересов<sup>296</sup>.

Вместе с тем, неправильно рассматривать понятие «гражданское общество» отдельно от понятия «правовое государство», так как они неразрывно связаны. Как отметил по этому поводу П.Д. Баренбойм, развитое гражданское общество является важнейшей предпосылкой построения правового государства и его равноправным партнером<sup>297</sup>.

Т.Н. Радько уточняет, что правовое государство не может возникнуть мгновенно, в любом месте, в любом обществе. Прежде чем стать правовым, государство должно пройти длительный путь развития, должны сложиться определенные экономические, социальные, политические и духовные условия<sup>298</sup>.

Теория правового государства появилась значительно раньше, чем возникли государства с признаками, дающими право считать их правовыми. Профессор обращает внимание на тот факт, что одним из первых фундаментальных предсказателей правового государства был И. Кант<sup>299</sup>. На основе своего категорического императива (общего закона) немецкий философ сформулировал отдельные признаки правового государства:

1. Такое государство служит личности, охраняя ее интересы от любого произвола.

---

<sup>296</sup> Джиембаев Р.К., Искаков И.М. Взаимодействие ОВД с институтами гражданского общества в сфере защиты прав человека: Учебное пособие. – Караганда, 2015. – С. 9.

<sup>297</sup> Баренбойм П.Д. Правовое государство как партнер гражданского общества: к 150-летию опубликования концепции «Государство как произведение искусства» // Законодательство и экономика. – 2010. – №9.

<sup>298</sup> Радько Т.Н. Теория государства и права: учебник. – 2-е изд. – Москва: Проспект, 2011. – С. 203.

<sup>299</sup> Там же. – С. 203.

2. Государство и личность связаны взаимной ответственностью.
3. Государство подчиняется естественному праву.
4. Государственная власть подразделяется на законодательную, исполнительную и судебную.
5. Источником власти является народ, ему принадлежит законодательная власть, которой подчинена исполнительная.
6. Общеобязательность права<sup>300</sup>.

Таким образом, И. Кант под государством понимал объединение множества людей, подчиненных правовым законам.

В свою очередь римский оратор, мыслитель и деятель Цицерон подчеркивал, что государство является достоянием народа, государство с точки зрения его соотношения с правом есть не что иное, как «общий правопорядок».

Сформулированный Цицероном правовой принцип, согласно которому «под действие закона должны подпадать все», а не только некоторые, «избранные граждане», явился весьма важным в плане формирования теории правового государства. Важными оказались также положения, в соответствии с которыми любому закону должно быть свойственно стремление хотя бы «кое в чем убеждать, а не ко всему принуждать силой и угрозами», призывы к человеколюбию, «законосообразности», к борьбе за свободу и справедливость, за гуманистическое отношение государственных органов к свободным гражданам и даже рабам<sup>301</sup>.

Всякая власть по своей природе неизбежно стремится к расширению своего влияния на другие субъекты и другие отношения. Для подвластных это стремление выражается в ограничении их свобод и ущемлении интересов, поэтому уже в первобытном обществе поведение властных структур весьма жестко регламентировалось ритуалами, различного рода табу и обычаями. С появлением государства идеи нормативного ограничения власти стали иметь не только религиозное и философское, но и правовое обоснование. «Я вижу близкую гибель того государства, где закон не имеет силы и находится под чьей-либо властью. Там, где закон – владыка над правителями ..., я усматриваю спасение государства», – писал Платон<sup>302</sup>.

На основании вышесказанного можно сделать вывод о том, что основные элементы идеи правового государства были сформированы еще античными мыслителями. Кроме уже перечисленных выше, были и Солон, Гераклит, Пифагор, Платон, Аристотель, Демокрит, Сократ, Цицерон и другие. Письменные рассуждения этих философов о правильных и неправильных формах правления, о соотношении естественного права и волеустановленного права, о равенстве людей по естественному праву, о государстве как «деле народа» (лат. *res publica*), о праве как мериле

---

<sup>300</sup> Кант И. Правовое государство. – Соч. – Т.4. – ч. 2. – С. 233.

<sup>301</sup> Малько А.В. Правовое государство // Правоведение. – 1997. – № 3.

<sup>302</sup> Кулапов В.Л., Малько А.В. Теория государства и права. – М., 2008. – С. 164.

справедливости, о частном и публичном праве и т.д. послужили теоретическим обоснованием доктрины естественного права в Новое время.

В настоящее время в теории государства и права общепризнано, что *правовое государство – это такое государство, которое своей основной целью ставит правовую защищенность прав и свобод личности и общества, основываясь на принципе разделения власти*<sup>303</sup>.

А.М. Лушников дополняет, что правовое государство – это суверенное, демократическое государство, выражающее суверенитет населения страны, в котором государственная власть ограничена законом, выражает и защищает права и свободы граждан<sup>304</sup>.

Основные ценности правового государства – это человек и его права, а политическим средством их реализации является государство, но, как заметил М.Х. Хутыз, не каждому государству это под силу<sup>305</sup>.

Как отмечает М.Б. Смоленский, правовое государство отличается от государства как такового тем, что гражданин в правовом государстве защищен от произвола и насилия со стороны государственных органов и должностных лиц, нет всевластия государства, закон выше всего и служит, прежде всего, интересам общества. Но необходимо отличать правовое государство от государства с множеством законов, которые неукоснительно и строго соблюдаются. Второе, скорее всего, будет полицейским государством, нежели правовым, так как множество законов и излишняя жесткость в случае их нарушения характерны именно для полицейского государства<sup>306</sup>. К примеру, Иран. Это мусульманское государство, где действует множество законов (шариат), затрагивающих все стороны общественной и личной жизни и предусмотрена суровая ответственность гражданину, нарушившему эти законы, независимо от его социального и должностного положения. Однако это не показатель правового государства, так как в таком государстве у граждан нет права на свободу совести (вероисповедания), а данная идеология непосредственно вмешивается в личную жизнь граждан, не допуская инакомыслия. В свою очередь в правовом государстве законы отражают, прежде всего, интересы общества, а не государства, так как главным показателем правового государства является развитое гражданское общество<sup>307</sup>.

Республика Казахстан, получив суверенитет, приступила к построению демократического правового государства с развитым гражданским обществом. В этих целях Указом Президента Республики Казахстан

---

<sup>303</sup> Ибраева А.С. Теория государства и права. – Алматы, 2006. – С. 52.

<sup>304</sup> Лушников А.М. Теория государства и права. – М., 2009. – С. 70.

<sup>305</sup> Хутыз М.Х. Энциклопедия права: Учебное пособие. – Кубань, 1995. – С. 135.

<sup>306</sup> Теория государства и права: Учебник / М.Б. Смоленский. – М.: Издательско-торговая корпорация «Дашков и Ко»; Академцентр, 2010. – С. 82.

<sup>307</sup> Джембаев Р.К., Искаков И.М. Взаимодействие ОВД с институтами гражданского общества в сфере защиты прав человека: Учебное пособие. – Караганда, 2015. – С. 10.



Нурсултана Назарбаева от 25.07.2006 года была принята Концепция развития гражданского общества в Республике Казахстан на 2006-2011 гг.<sup>308</sup>.

Так, с момента обретения независимости в стране появились независимые профсоюзы, представляющие интересы работников негосударственного сектора экономики, начали свою деятельность негосударственные независимые средства массовой информации, различные религиозные объединения, политические партии и общественные объединения. Наиболее известное общественное движение – «Невада – Семипалатинск» добивалось прекращения ядерных испытаний и закрытия полигона. Все это является наглядным примером становления и развития гражданского общества в нашем государстве. Ведь еще совсем недавно при советской власти этих гражданских институтов не было и в помине. Негосударственный сектор экономики (рынок, частные банки и т.д.) полностью отсутствовал, средства массовой информации были только государственные и вели пропаганду исключительно советских ценностей, религия подвергалась гонению со стороны государства, так как противоречила господствующей идеологии, соответственно данная сфера жизни осуждалась обществом и была совершенно не развита. Такая же ситуация сложилась и в политической системе, которая была однопартийной (коммунистическая партия), поскольку другие политические течения подавлялись<sup>309</sup>.

В настоящее время, согласно Конституции в Республике Казахстан, признаются идеологическое и политическое многообразие. Не допускается слияние общественных и государственных институтов, незаконное вмешательство государства в дела общественных объединений, и наоборот. В Республике Казахстан признаются и равным образом защищаются государственная и частная собственность (Статья 5, 6 Конституции Республики Казахстан).

Между тем, определенные проблемы на данный момент все еще существуют. К примеру, следовало бы на законодательном уровне более тщательно отрегулировать механизмы проведения различных государственных конкурсов и тендеров, в которых принимают участие коммерческие предприятия, сделать эти конкурсы и тендеры более прозрачными, исключить формальное их проведение, способствующее получению выгоды отдельными должностными лицами. В противном случае у определенного должностного лица сохранится возможность субъективного выбора, основанного на личной (финансовой) заинтересованности и никакие

---

<sup>308</sup> Концепция развития гражданского общества в Республике Казахстан на 2006 – 2011 годы. Указ Президента Республики Казахстан. – 2006. - № 154. // Казахстанская правда от 29 июля 2006 г.

<sup>309</sup> Джембаев Р.К., Исаков И.М. Взаимодействие ОВД с институтами гражданского общества в сфере защиты прав человека: Учебное пособие. – Караганда, 2015. – С. 10.

институты гражданского общества не смогут серьезно повлиять на этот процесс<sup>310</sup>.

Данная Концепция по своей сути уникальна. Например, в Российской Федерации подобной Концепции нет. Профессор М.Н. Марченко по этому поводу похвалил казахстанские власти и отметил, что искусственно гражданское общество создать хоть и невозможно, но стимулирование его со стороны государства в целом заслуживает одобрения.

В настоящее время, в качестве продолжения работы по стимулированию развития гражданского общества в Республике Казахстан, государством предприняты следующие меры: разработан Закон Республики Казахстан «Об общественных советах». В основе деятельности Общественного совета, согласно Проекту, лежит идея тесного взаимодействия общественных институтов с государственными органами, в том числе и по контролю над деятельностью ОВД. Все это позволит реализовать План Нации «100 конкретных шагов по реализации пяти институциональных реформ».

Напомним, речь идет о следующих реформах:

1. Формирование современного государственного аппарата;
2. Обеспечение верховенства закона;
3. Индустриализация и экономический рост;
4. Нация единого будущего;
5. Транспарентное подотчетное государство.

## **5. ПРАВО В СИСТЕМЕ ОБЩЕСТВЕННЫХ ОТНОШЕНИЙ. ФОРМЫ- ИСТОЧНИКИ ПРАВА И ВОПРОСЫ КЛАССИФИКАЦИИ ПРАВОВЫХ СЕМЕЙ**

### **5.1 Понятие права, его признаки, принципы и функции**

По общему признанию, право – это система общеобязательных, формально определенных юридических норм, установленных и обеспечиваемых государством, и направленных на урегулирование общественных отношений.

Как отмечает профессор Н.О. Дулатбеков, право, как и государство, есть продукт развития общества на определенном его этапе. Право развивается вместе с государством, с которым находится в тесной взаимосвязи. Прежде всего, государство – это тот политический механизм, который формирует право в виде общеобязательных правил поведения. Право, таким образом, является результатом правотворческой деятельности государства и соответствующих компетентных органов. Нормы права становятся общеобязательными, только если они санкционированы государством. Государство гарантирует реализацию правовых норм и

---

<sup>310</sup> Джиембаев Р.К. Теория государства и права. Учебное пособие. – Караганды: РИО «Болашак - Баспа» 2012. – С. 65.

охраняет право от нарушений. Именно государственная охрана, т.е. возможность государственного принуждения, стоящая за правом, отличает правовые нормы от других социальных норм<sup>311</sup>.

Основой права являются общечеловеческие идеи и ценности – справедливость, гуманизм, равенство, свобода.

Право в широком смысле слова представляет собой порядок в обществе, основанный на этих общечеловеческих идеях и ценностях, обеспечиваемый сознанием человека и принудительной силой государства.

С появлением государства право обрело новую характеристику и стало выражаться в виде писанных норм, обеспеченных силой государства.

По мнению В.В. Лазарева, сущность права – это главная внутренняя, относительно устойчивая качественная основа, которая отражает его истинную природу и назначение в обществе<sup>312</sup>.

Со слов К.И. Оспанова, сущность права, как и сущность государства, состоит из двух моментов: общесоциальной и классовой. **Общесоциальная** сущность права заключается в том, что право выражает общую волю населения, сформированную в результате компромисса, взаимных уступок и согласования существующих в обществе интересов. **Классовая** сущность права – это понимание права как воли экономически господствующего класса (рабовладельцев, феодалов, буржуазии, рабочих, крестьян и т.п.)<sup>313</sup>.

Н.А. Биекенов дополняет, что наряду с этими основными подходами можно выделить и религиозный, и национальный, и расовый, и иные подходы к сущности права, в рамках которых, соответственно, религиозные, национальные и расовые интересы будут доминировать в законах и подзаконных актах, правовых обычаях и нормативных договорах, т.е. сущность права многоаспектна, она не сводится только к классовым и общесоциальным началам<sup>314</sup>.

Праву характерны следующие признаки:

**1. Право исходит от государства** и является официальным выражением государственной воли.

**2. Формальная определенность** права, которая проявляется в том, что право издается и санкционируется государством и выражается в определенной, строго установленной форме (письменной).

**3. Право охраняется от нарушений принудительной силой государства.** Именно возможность государственного принуждения как гарантия реализации охраны от нарушения – специфический признак права.

**4. Право является государственным регулятором общественных отношений.**

---

<sup>311</sup> Основы государства и права: Учебное пособие // Дулатбеков Н.О., Амандыкова С.К., Турлаев А.В. – Караганда: Издательская группа «Болашак - Баспа», 1997. – С. 14.

<sup>312</sup> Теория права и государства: Учебник // Под ред. Лазарева В.В. – М., 1994. – С. 119.

<sup>313</sup> Оспанов К.И. Основы права: Учебное пособие. – Алматы, 2006. – С. 30.

<sup>314</sup> Биекенов Н.А., Исаева С.Н., Адрисова Ш.М. Теория государства и права в вопросах и ответах / Отв. ред. Н.А. Биекенов – Караганда, 2004. – С. 116.

Вместе с тем есть и такие признаки, как:

- **Нормативность.** Право – это совокупность норм моделей поведения в типичных ситуациях.

- **Волевой характер.** Право всегда выражает волю (направленную на удовлетворение определенных интересов) классов, наций, социальных групп. Всякое право по своей сущности является сбалансированной волей общества. Волей, определяющей наиболее целесообразный порядок регулирования и развития социально значимых отношений. В ней должны найти необходимое сочетание общественный, государственный и индивидуальный интересы <sup>315</sup>.

- **Системность.** Система норм, обладающая своим внутренним делением на составные элементы (отрасли, институты и др.), связанные и взаимодействующие друг с другом, чему присущи такие черты как иерархичность, непротиворечивость, согласованность. Как мы понимаем, право состоит из связанных между собой в определенном порядке норм, правил поведения.

- **Регулятивность.** Право является критерием правомерного и неправомерного, должного и возможного поведения субъектов.

*Высшее общественное предназначение права заключается в том, чтобы обеспечивать, гарантировать в нормативном порядке свободу в обществе, утверждать справедливость, создавать оптимальные условия для преимущественного действия в обществе экономических и духовных факторов, исключая произвол и своеволие из общественной жизни.*

В праве заключается большая ценность. Ценность права – это способность права служить целью и средством для удовлетворения социально справедливых, прогрессивных потребностей и интересов граждан, общества в целом <sup>316</sup>.

Можно выделить следующие основные проявления социальной ценности права:

- право обладает инструментальной ценностью, придавая действиям людей организованность, устойчивость, согласованность, обеспечивает их подконтрольность, внося тем самым элементы упорядоченности и порядка в общественные отношения, делает их цивилизованными;

- право оказывает воздействие на поведение и деятельность людей посредством согласования их специфических интересов, т.е. право не подавляет частный интерес, а наоборот, соотносит его с общественным интересом;

- право является выразителем и определителем свободы личности в обществе, при этом не обозначает свободу вообще, а определяет границы, меру этой свободы;

---

<sup>315</sup> Кулапов В.Л., Малько А.В. Теория государства и права. – М., 2008. – С. 112.

<sup>316</sup> Ибраева А.С. Теория государства и права: Учебное пособие. 2 –е издание с доп. и изм. – Алматы, 2006. – С. 62.

- право обладает способностью быть выразителем идеи справедливости, т.е. право выступает критерием правильного, справедливого распределения материальных благ, утверждает равенство всех граждан перед законом;

- право выступает источником обновления общества в соответствии с историческим ходом общественного развития, особенно его ценность возрастает в условиях крушения тоталитарных режимов и утверждения новых рыночных механизмов;

- правовые подходы являются основой и единственно возможным средством решения проблем международного и межнационального характера<sup>317</sup>.

В юридическом смысле различают два значения права<sup>318</sup>:

**Объективное право** – это система общеобязательных, формально определенных юридических норм, устанавливаемых и обеспечиваемых государством, направленных на урегулирование общественных отношений. Объективное право – это законодательство, юридические обычаи, юридические прецеденты и нормативные договоры данного периода в конкретном государстве. Оно объективно в том смысле, что непосредственно не зависит от воли и сознания отдельного лица и не принадлежит ему.

**Субъективное право** – это мера юридически возможного поведения, призванная удовлетворить собственные интересы лица. Субъективными правами выступают конкретные права человека (право на труд, образование и т.д.), которые субъективны в том смысле, что связаны с субъектом, принадлежат ему и зависят от его воли и сознания.

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

*Вместе с тем не следует забывать, что не государство создает и предоставляет личности права, а личность сама их имеет от рождения, и обязанность государства – признавать и защищать эти права.*

А.С. Ибраева указывает на существование еще и **естественного права**, которое охватывает такие, например, права, как право на жизнь, право на свободу. Права, относящиеся к естественным, существуют независимо от того, закреплены они где-нибудь или нет; они непосредственно вытекают из естественного порядка вещей, из самой жизни<sup>319</sup>.

### **Принципы права**

***Для принципов права характерны следующие свойства:***

---

<sup>317</sup> Ибраева А.С. Теория государства и права: Учебное пособие. 2 –е издание с доп. и изм. – Алматы, 2006. – С. 63.

<sup>318</sup> Кулапов В.Л., Малько А.В. Теория государства и права. – М., 2008. – С. 113.

<sup>319</sup> Ибраева А.С. Теория государства и права: Учебное пособие. 2 –е издание с доп. и изм. – Алматы, 2006. – С. 63.

**А)** В концентрированной форме они отражают наиболее важные и прогрессивные стороны экономической, политической, идеологической и нравственной сфер общественной жизни. В известной степени их можно назвать правовыми идеалами, которые в «юридическом сгустке» отражают закономерности развития общества и основные социальные ценности. Они являются связующим звеном между этими закономерностями и действующим правом, отражая его особенности и регулятивные возможности.

**Б)** Прямо или косвенно фиксируются в действующем законодательстве (прежде всего в Конституции), зримо предопределяя основное содержание подзаконных актов и юридически значимого поведения людей. Если идея не закреплена в праве, то ее содержанием можно пренебречь, не опасаясь государственного принуждения, она остается лишь элементом правовой идеологии.

**В)** Обладают значительной устойчивостью и системообразующими свойствами. Они обеспечивают структурную самоорганизацию права и являются своеобразной несущей конструкцией, объединяющей все правовые явления в единый непротиворечивый комплекс. Кроме того, будучи своеобразным аккумулятором правовой информации, принципы сосредоточивают в себе опыт правового развития предшествующих поколений и системообразующие связи с иными социальными регуляторами (политикой, моралью, религией и т.д.). Тем самым они способствуют стабилизации и органичному развитию общественной системы в целом.

**Г)** Отражают своеобразие национальной правовой системы. В своей совокупности они раскрывают не только природу и сущность права, но показывают и специфику той или иной правовой системы, сформированной в определенной социальной среде, ее отличие от иных правовых систем современности.

**Д)** Имеют самостоятельное регулятивное значение. Являются своеобразным руководящим началом для правотворческой, правоприменительной, правоохранительной, интерпретационной и иной юридически значимой деятельности. В механизме правового воздействия они непосредственно регулируют некоторые общественные отношения. Так, простые граждане недостаточно хорошо информированы о содержании большинства нормативно-правовых актов. Однако их правовое сознание достаточно хорошо усвоило общие начала взаимоотношения людей (справедливость, равноправие). Кроме того, принципы права как реально действующие обобщенные правила поведения используются и правоприменителем при пробелах в действующем законодательстве.

Таким образом, принципы права – это законодательно закрепленные основополагающие начала, отражающие его сущность и определяющие

содержание и порядок реализации правовых предписаний в социально значимых ситуациях<sup>320</sup>.

Действующие принципы позволяют более точно определить тенденции развития законодательства, уяснить смысл юридических актов, объединить нормы в непротиворечивую систему и стабилизировать конкретные правоотношения, восполнить пробелы в праве и в некоторой совокупности выступить дополнительным критерием при дифференциации отраслей права. В теории выделяются следующие **виды принципов права** по сфере распространения и порядку закрепления<sup>321</sup>:

- **принципы международного права** (принцип государственного суверенитета, нерушимости границ, принцип неприкосновенности и неотчуждаемости основных прав человека и др.), которые, как правило, закреплены в документах Организации Объединенных Наций (ООН) и других международных организаций;

- **общеправовые принципы**, которые распространяются на все отрасли права, относятся к праву в целом и выступают его первоосновой. Обычно они закрепляются в Конституции и основополагающих законах (о них речь пойдет позже).

- **межотраслевые принципы**, которые распространяются на несколько отраслей права (например, принцип состязательности в уголовно-процессуальном, гражданско-процессуальном праве, уважение чести и достоинства и т.д.);

- **отраслевые принципы**, которые распространяются на одну отрасль права и обычно фиксируются в одной из первых статей соответствующего кодекса (Гражданского, Уголовного, Трудового);

- **принципы институтов права**, которые распространяются на один институт конкретной отрасли права (принцип уважения и учета интересов сторон в институте социального партнерства в трудовом праве и т.д.).

### **Функции права**

В теории общепризнано, что функции права – это основные направления его воздействия на общественные отношения, на поведение людей.

В юридической литературе функции права классифицируются на следующие основные виды<sup>322</sup>:

Внешние функции:

- **Экономическая функция** права, направленная на установление «правил игры» в экономической сфере, что приводит к упорядочению производственных отношений, закреплению форм собственности,

---

<sup>320</sup> Кулапов В.Л., Малько А.В. Теория государства и права. – М., 2008. – С. 132.

<sup>321</sup> Теория государства и права: элементарный курс / А.М. Лушников – М.; Эксмо, 2009. – С. 106.

<sup>322</sup> Теория государства и права: учебник / Р.Х. Макуев. – 3-е изд., изм. и доп. – М: Норма: Инфра-М, 2010. – С. 271

определению механизма распределения общественного богатства. Действующее право закрепляет отношения собственности, стимулируют инициативу и предприимчивость хозяйствующих субъектов и т.д. Следует отметить, что право не только непосредственно регулирует, наиболее целесообразно организует систему отношений в сфере производства, обмена, распределения и потребления материальных благ, но и охраняет их, оберегая от всяческих проявлений произвола и нарушений, угрожающих наступлением неблагоприятных последствий.

- **Политическая функция** связана с закреплением политического строя общества, механизма функционирования государства. Она состоит в правовом регулировании отношений между классами, нациями, политическими партиями, религиозными конфессиями, органами местного самоуправления и пр. по поводу формирования и осуществления государственной власти. С помощью права устанавливается и охраняется от посягательств политический строй, закрепляются институты представительной и непосредственной демократии, обеспечивается полновластие народа и подконтрольность государственной власти.

- **Воспитательная функция** отражает определенную правовую идеологию, формирует правомерное поведение, противодействие правовому нигилизму, т.е. выражается в формировании у участников общественных отношений убежденности в целесообразности и справедливости предлагаемого порядка правового регулирования, в необходимости строить свое поведение согласно предписаниям правовых норм.

- **Культурно-историческая функция** выражается в том, что право аккумулирует и развивает духовные ценности, достижения народа, а также человечества в целом (права человека, демократию, социальную справедливость и т.д.).

- **Функция социального контроля** заключается в опосредованном воздействии права на поведение субъектов (стимулирование, поощрение, удержание от совершения правонарушений и проч.).

Внутренние функции:

**Регулятивная функция права** – это обусловленное социальным назначением направление правового воздействия, выражающееся в установлении позитивных правил поведения, предоставлении субъективных прав и возложении юридических обязанностей на субъектов права в целях закрепления и содействия развитию отношений, соответствующих интересам общества, государства, личности.<sup>323</sup>

Согласно же В.Л. Кулапову и А.В. Малько<sup>324</sup>, **регулятивная функция** – направление правового воздействия, нацеленное на организацию социально значимых позитивных отношений с помощью юридических приемов и

---

<sup>323</sup> Ибраева А.С. Теория государства и права: Учебное пособие. 2 –е издание с доп. и изм. – Алматы, 2006. – С. 69.

<sup>324</sup> Кулапов В.Л., Малько А.В. Теория государства и права. – М., 2008. – С. 137.



средств, в соответствии с объективными потребностям общественного развития, а также особенностями внутригосударственной и международной обстановки.

Это основная функция права. Ведь назначение права в том и состоит, чтобы регулировать наиболее важные отношения, координировать и направлять поведение их участников для достижения социально полезного результата.

А.С. Ибраева выделяет две разновидности регулятивной функции права: регулятивную статическую и регулятивную динамическую.

Регулятивная статическая функция выражается в воздействии права на общественные отношения путем их закрепления в тех или иных правовых институтах. Решающее значение в проведении статической функции принадлежит институтам политических прав и свобод, которые зафиксированы в Конституции.

Регулятивная динамическая функция выражается в воздействии права на общественные отношения путем обеспечения активного поведения субъектов права. Она воплощена в институтах гражданского, административного, трудового права.

Охранительная функция заключается в охране положительных и вытеснении негативных, вредных для общества явлений, в их предупреждении, пресечении и восстановлении нарушенных прав.

В рамках охранительной функции можно выделить такие вспомогательные функции, как *восстановительная* (восстановление нарушенного права или правового положения); *компенсационная* (компенсация причиненного вреда или нанесенного ущерба); *ограничительная* (ограничение общественно опасного поведения); *карательная* (наказание правонарушителя)<sup>325</sup>.

## 5.2 Формы - источники права

Как отмечает Д.А. Керимов, многообразие форм права предполагает определение их общего понятия, на основе которого окажется возможным вскрыть особенности и назначение каждого из них<sup>326</sup>.

Попробуем разобрать само понятие слова «форма». Согласно словарю русского языка С.И. Ожегова форма – это 1. Способ существования содержания. 2. Внешнее очертание, наружный вид предмета. 3. Приспособление для придания чему-нибудь тех или иных очертаний<sup>327</sup>.

---

<sup>325</sup> Ибраева А.С. Теория государства и права: Учебное пособие. 2 –е издание с доп. и изм. – Алматы, 2006. – С. 70.

<sup>326</sup> Керимов Д.А. Методология права. Предмет, функции, проблемы философии права. – М., 2000. – С. 113.

<sup>327</sup> Ожегов С.И. Словарь русского языка. – М., 1989. – С. 853.

Большая юридическая энциклопедия толкует понятие «форма права» следующим образом: форма права – внешнее выражение государственной воли, связанное с ее закреплением в определенных, официально признанных актах<sup>328</sup>.

В свою очередь источник – это то, что дает начало чему-нибудь, откуда исходит что-нибудь<sup>329</sup>.

Как видим, понятие «форма права» и «источник права» тесно связаны, но не совпадают. Если форма права показывает, как содержание права организовано и выражено вовне, то источник права – истоки формирования права, система факторов, предопределяющих его содержание и формы выражения.

По общему признанию, форма (источник) права – это способ выражения правовых норм, придающий им официальность и обязательность.

Между тем, рассматривая проблему источников права, не следует забывать, что право – это, прежде всего, сфера должного, поэтому изначально оно может иметь и действительно имеет внеправовую основу, поскольку является продуктом (следствием) развития общества, его экономических, социальных детерминантов. Способ производства материальных благ, формы их распределения, деятельность государства, политические отношения в обществе, расстановка классовых сил, идеология, господствующая в обществе, социальная структура общества выступают внеправовыми (доправовыми) источниками права. У права имеются экономические, политические, идеологические, социальные источники, которые требуют правового закрепления, т.е. побуждают принимать нормы права и влияют на их юридическое содержание. При этом следует учитывать, что право, относясь к сфере «должного», имеет социальную природу; вне человеческого общества право не существует. В этой связи экономический источник – это не какая-либо материя, поскольку право – внеприродное явление, а деятельность людей в сфере экономики, результаты этой деятельности, экономические ценности для людей, потребовавшие правового регулирования<sup>330</sup>.

По мнению профессора Т.Н. Радько, правильнее исходить из следующего положения: форма государственного волеизъявления – это непосредственный источник права. Особенно наглядно данное положение подтверждается, если применить к нему множественное число: формы – источники права. Суть данного уточнения состоит в том, чтобы считать форму права самостоятельным источником права и не использовать данное понятие в качестве заменяющего понятие «источник права», а также для того, чтобы в юридической литературе связанные с этим понятием теоретические положения номинировались «формы – источники права»<sup>331</sup>.

---

<sup>328</sup> Большая юридическая энциклопедия. – М.: Эксмо, 2005. – С. 648.

<sup>329</sup> Ожегов С.И. Словарь русского языка. – М., 1989. – С. 258.

<sup>330</sup> Радько Т.Н. Теория государства и права: учебник. – 2-е изд. – М.: Проспект, 2011. – С. 291.

<sup>331</sup> Радько Т.Н. Теория государства и права: учебник. – 2-е изд. – М.: Проспект, 2011. – С. 293.

### **Основные источники римского права**

История римского частного права делится на 5 периодов:

- Архаический (VIII в. – 367 г. до н.э.).
- Предклассический (367 до н.э. – 17 г. до н.э.).
- Классический (17 г. до н.э. – 235 г. н.э.).
- Постклассический (IV – V вв.).
- Кодификация Юстиниана (527 – 565 гг.)<sup>332</sup>.

Так, юрист II века Гай приводит следующий перечень источников римского права, ставший классическим: **законы** (leges), **плебисциты** (plebisciti), **решения сената** (senatusconsulta), **конституции принцев** (constitutiones principum), **эдикты должностных лиц** (edicta eorum, qui jus edicendi habent), **ответы знатоков права** (response prudentium). С IV в. появился новый источник права – **кодексы**. Обычай же Гай обходит молчанием, поскольку таковой уже выходит из употребления римского права.

**Законы.** Знаменитые **XII таблиц** были составлены особой коллегией (децемвиров) и утверждены народным собранием в середине V века до н.э. (451-450 гг.). Их содержание охватывает все известные в ту пору области правового регулирования: право собственности и владения, семейное и наследственное право, обязательства из договора и из причинения вреда, преступление и наказание <sup>333</sup>. То есть XII таблиц были источниками не только всего частного права, но и публичного права.

Как отмечает З.М. Черниловский, Законы XII таблиц кладут начало квинритскому, или цивильному праву. Слово «квинрит», по мнению автора, происходит от «Квинринус» – имени обожещенного рекса-царя Ромула (VIII в. до н.э.), распространенного на подвластный ему народ. Тот, кто ссылался на свое «квинритское право» на вещь, в особенности на землю, имел в виду древнейшее установление собственного римского «национального» права, выросшего на римской почве и не имеющего аналогов ни в какой другой правовой системе. Аналогичное значение получает и выражение «цивильное право» – «ius civile» (от римского civitas – город, политическая общность, народ, государство). Отсюда, кстати, происходит утвердившееся в русской юридической терминологии понятие «цивилистика», которое означает в одном случае «гражданское право», в другом науку о нем <sup>334</sup>.

К цивильному праву относились и все те законы, которые принимались народными собраниями после XII таблиц. До 207 г. до н.э. законы принимались лишь центуриатными комициями, созданными реформой Сервия Туллия, а затем, по закону Гортензия, и плебейскими сходками. Законом объявлялось все «то, что народ приказывает и устанавливает». К числу законов относились, прежде всего, такие законы, которые имели своим

---

<sup>332</sup> Римское право: Учебное пособие / М.П. Морев. - 2-е изд. – М., 2010. – С. 25.

<sup>333</sup> Черниловский З.М. Лекции по римскому частному праву. – М., 1999. – С. 10.

<sup>334</sup> Указ. работа. – С. 11.

содержанием «государственное право», но более всего «земельный вопрос»: передел земель и установление максимального размера земельных угодий, находящихся в частном обладании; постановления, определявшие статус завоеванных Римом провинций и городов, и т.д.<sup>335</sup>

Со слов М.П. Морева, в XII таблицах их толкователи видели не только неизменное, но и единственное основание интерпретации. Не только нововведения, изменявшие в чем-либо XII таблиц, но и нововведения, которые не имели прямого отношения к ним, появлялись не иначе как в форме интерпретации. На нововведения в открытой форме осмеливался один законодатель, т.е. народ. Судебная интерпретация соблюдала текст XII таблиц как святыню и всю свою работу подводила под этот текст. Так сохранялось великое значение, которое еще позднейшие римские писатели характеризовали яркими чертами<sup>336</sup>.

Законодательный процесс республиканского Рима включал в себя 3 стадии. **На 1-ой** один из высших магистратов, имевший *jus agenda cum populo et senatu*, разрабатывал текст законопроекта и вывешивал его на форуме для всеобщего ознакомления; такие действия назывались *promulgation legis*.

*Lex Licinia Junia* 62 г. до н.э. предписывал, чтобы одновременно с выставлением закона на форум копия его представлялась в *aerarium*. В остающиеся до голосования дни магистрат мог созывать собрания по куриям для разъяснения законопроекта и агитации в пользу его принятия. Убедившись в невозможности провести проект, магистрат мог взять его обратно. В день собрания проект еще раз читался перед народом, причем магистрат обращался к народу с обычной формулой «*Velitis jubeatis Quirites ut...*». В течение последующих 3 недель граждане могли обсуждать законопроект и предлагать в него изменения (*contio*). Обнародование законопроекта в форме эдикта называлось *promulgation legis*; окончательный проект необходимо было вывесить за 24 дня до голосования. **На 2-ой стадии** магистрат зачитывал собравшимся гражданам проект закона, в который нельзя уже было вносить изменения, и предлагал высказываться по нему голосованием. *Lex Papiria tabellaria* (131 г. до н.э.) ввел тайное голосование на законодательном собрании граждан. На навощенных дощечках граждане писали «*UTI ROGAS*» в поддержку текста или «*ANTIQUO*», если отвергали его. Если собрание принимало новый закон, то магистрат приказывал торжественно огласить его. Окончательно закон получил силу **на 3-й стадии**, когда его утверждал сенат (*auctoritas patrum*). *Lex Publilia* предусматривал возможность предварительного одобрения текста закона сенатом<sup>337</sup>.

Текст принятого закона поступал на хранение в *aerarium populi Romani*, где хранилась и госказна. Такие законы, прошедшие через голосование в народном собрании, назывались *leges rogatae*. «От *leges* в настоящем смысле

---

<sup>335</sup> Черниловский З.М. Лекции по римскому частному праву. – М., 1999. – С. 11.

<sup>336</sup> Римское право: Учебное пособие / М.П. Морев. - 2-е изд. – М., 2010. – С. 32.

<sup>337</sup> Указ. работа. – С. 33.

(leges rogatae) надо отличать так называемые leges datae. Под этим именем разумеются специальные права и привилегии, даваемые отдельным общинам римскими магистратами-полководцами при покорении известной территории. Но магистраты не имели законодательной власти, и такие постановления даются ими как бы по поручению народа и от имени последнего»<sup>338</sup>.

**Плебисцитом** (plebiscitum, plebei scitum) в римском государственном праве называлось постановление, вотированное корпорацией плебеев без участия патрициев и предложенное одним из плебейских магистратов. Такие постановления должны были вотироваться в особых плебейских собраниях (concilia plebs). Они не требовали Senatus auctoritas (утверждения сената) и до 287 г. были сами по себе обязательны лишь для плебеев, а не для всего народа. Возникновение плебисцитов относится к той эпохе, когда началась открытая борьба сословий патрицианского и плебейского, т.е. к началу V в. до н.э., когда плебеи для ограждения своих прав создали трибунат и организовали собственные собрания (concilia), сперва по куриям, а с 471 г. – по трибам. С этого времени плебисциты сделались орудием оппозиции плебеев против патрициев, которых только необходимость заставила примириться с новым положением дела. Ограничиваясь первоначально сферой чисто плебейских сословных интересов, плебисциты постепенно захватили в свой круг государственно-правовые вопросы, касающиеся всего народа. С III в. до н.э. слово «плебисцит» стало употребляться все реже и реже, заменяясь словом Lex и к I в. до н.э. вовсе вышло из употребления. Первым плебисцитом имевшим законодательную силу и фактически признанным патрициями, был плебисцит 494 г., определивший права плебеев как самостоятельного сословия

Как отмечают Ф.И. Брокгауз и И.А. Ефрон, плебисциту весьма близок институт референдума, так что между ними трудно указать принципиальное различие: термин «плебисцит» употребляется во Франции и Италии, термин референдум – в Швейцарии.

**Решения сената** (senatusconsulta) изначально были советами, рекомендациями должностным лицам, как им следует себя вести в той или иной ситуации и какое решение было бы более правильным и угодным государству и самому сенату. Текст решения сената сдавался на хранение в храм Цереры, а в последствии – в aerarium Saturni<sup>339</sup>.

Наибольшую юридическую силу эти решения стали получать в эпоху принципата и со II в. уже приравнялись к законам.

Принципат – в Древнем Риме специфическая форма монархии, при которой формально сохраняются республиканские учреждения. Период принципата, или ранней империи, охватывает время с 27 г. до н.э. до 193 г.

---

<sup>338</sup> Покровский И.А. Лекции по истории римского права. – СПб., 1911. – С. 74.

<sup>339</sup> Римское право: Учебное пос. / М.П. Морев.- 2-е изд. – М., 2010. – С. 32.

н.э. Принципат (лат. *principatus, princeps*) – первый сенатор, сенатор, открывающий заседание<sup>340</sup>.

Историко-правовая традиция Рима сохранила содержание и упоминания о нескольких десятках решений сената, большинство из них в эпоху империи регламентировали вопросы главным образом вещного, обязательного, наследственного и семейного права. Однако в то время в связи с постепенной потерей сенатом властных полномочий эти решения часто выражали уже волю принцепса, изложенную в речи перед сенатором. Эту речь мог произнести сам император или по его поручению его же представитель. В правлении Адриана согласие сената с содержанием речи принцепса стало чистой формальностью; поднимаемые в речи вопросы не обсуждались. Позже эту форму стали также называть не решением сената, а непосредственно речью (выступлением) принцепса<sup>341</sup>.

### ***Разновидность современных форм-источников права***

В юридической литературе выделяют следующие формы – источники права:

1. Правовой обычай.
2. Юридический или судебный прецедент.
3. Нормативный правовой акт.
4. Нормативный договор.

### ***Правовой обычай***

Под правовым обычаем понимают нормы, которые сложились в обществе независимо от государственной власти и приобрели в сознании общества обязательное значение. Это исторически сложившееся привычное поведение, взятое под охрану государством. Обычаи складываются в процессе жизнедеятельности общества. Если обычаи получают признание государства и обеспечиваются его принудительной силой, то они называются правовыми обычаями. Правовые обычаи составляют обычное право<sup>342</sup>.

Необходимо подчеркнуть, что правовой обычай продолжает занимать особое место среди источников национального права многих государств, особенно в странах Тропической Африки (Нигерия, Заир и др.). Например, понятие «обычное право» в том смысле, в каком оно употребляется в законодательстве Танзании, означает юридическое правило или правила, основывающиеся на обычаях. Так, согласно Ордонансу о толковании и общих статьях, исправленному и дополненному Законом о магистратских судах Танзании 1963 г., обычное право (*customary law*) «означает правило или совокупность правил, посредством которых приобретаются права и налагаются обязанности, установленные обычаем в любой африканской общине Танганьики и признанные этой общиной в качестве норм, обладающих юридической силой; сюда включается также любая декларация

---

<sup>340</sup> [ru.wikipedia.org/wiki/Принципат](http://ru.wikipedia.org/wiki/Принципат)

<sup>341</sup> Римское право: Учебное пособие / М.П. Морев.- 2-е изд. – М., 2010. – С. 37.

<sup>342</sup> Теория государства и права: Учебник / М.Б. Смоленский. – М., 2010. – С. 180.

или модификация обычного права, принятая в соответствии с ордонансом местных органов управления, но не включается какое-либо правило и практика, которые отменены, запрещены, наказуемы, объявлены противоправными... или заменены писанным правом».

В противоположность общегосударственному писаному праву обычное право имеет персональный и партикулярный характер: любое лицо, принадлежащее к общине, является субъектом своей собственной системы обычного права. Прекращение членства в общине влечет и выход из-под юрисдикции местного обычного права. Кроме того, обычное право имеет лишь субсидиарное значение, т.е. его нормы применяются в тех случаях, когда нет соответствующих специальных постановлений закона.

В стране издаются сборники унифицированных обычаев, в которые включены и нормы явно европейского происхождения (например, требование о выдаче свидетельства вдове, о регистрации определенных сделок с земельными участками и т.п.). Это свидетельствует об эволюции обычного права, а также об изменении его формы – из устного оно превращается в писаное.

В период независимости правовая система Танзании не претерпела коренных изменений, даже несмотря на проводившуюся здесь до конца 1980-х гг. политику на построение социализма с африканской спецификой. Большие усилия танзанийского правительства были направлены на упорядочение правовой системы страны, в том числе в сфере мусульманского права, проведение работы по унификации обычного права (к 1990-м гг. Танзания практически завершила работы по унификации обычного права всех танганьикских племен)<sup>343</sup>.

Распространены нормы обычного права также и среди кочевого населения ряда арабских стран – Иордании, Сирии, Ирака, Саудовской Аравии и т.д.<sup>344</sup> Как отмечает арабский исследователь А. Абу-Хасан, правовые обычаи в жизни бедуина играют даже более важную роль, чем статьи официальной Конституции<sup>345</sup>.

Большое значение правовые обычаи сохраняют и в некоторых странах Азии – Индии, Индонезии, Бирме, Шри-Ланке и Малайзии. Юридические обычаи используются для регулирования общественных отношений и в правовых системах отдельных стран Океании – Папуа-Новой Гвинеи, Фиджи.

М.А. Супатаев по этому поводу отмечает, что понятие правового обычая в том смысле, в каком оно употребляется в праве некоторых развивающихся стран, часто связано с терминами «обычай» и «обыкновение». При этом четкое разграничение между этими терминами

---

<sup>343</sup> [http://files.school-collection.edu.ru/dlrstore/11ea82bb-e33e-47ed-966d-de02b146e5d8/polit\\_system/source/TANZANIYA.htm](http://files.school-collection.edu.ru/dlrstore/11ea82bb-e33e-47ed-966d-de02b146e5d8/polit_system/source/TANZANIYA.htm)

<sup>344</sup> Источники права // Государство и право в развивающихся странах / Ред. колл. С.А. Сосна, В.Е. Чиркин, Ю.А. Юдин. – М.: «Наука», 1985. – С. 47.

<sup>345</sup> Abu-Hassan M. Beduin Customary

отсутствует, они используются как взаимозаменяемые. Так, согласно ст. 7 индусского закона о браке 1955 г. выражения «обычай» и «обыкновение» означают правило, которое после непрерывного и единообразного соблюдения в течение длительного периода времени приобрело силу права среди лиц, исповедующих индуизм в какой-либо местности, племени, общине, группе или семье при условии, что такое правило является определенным и разумным или не противоречащим государственной политике<sup>346</sup>.

Рене Давид в свою очередь уточняет: во-первых, правовые обычаи применяются в рамках сравнительно небольших общественных групп людей. Следовательно, правовой обычай – это обычай локальный. Во-вторых, юридический обычай носит не территориальный, а персональный характер. Он неотделим от групповой (этнической, религиозной, социальной) принадлежности индивида. Прекращение членства в группе влечет за собой и выход из-под юрисдикции местного обычного права, как было уже отмечено выше. В-третьих, юридические обычаи тесно связаны с религией. Например, в Индии обычное право входит в структуру индусского права. Последнее «сохраняет по-прежнему характер права полурелигиозного, полуобычного» в тех областях, которые еще не кодифицированы<sup>347</sup>.

Так еще в древнем Риме обычаи (*mores*) представляли собой совокупность этических правил общества. Они признавались всеми его членами, хотя и не имели обязательную юридическую силу.

Ульпиан так говорил об их сущности: «Нравы есть молча признаваемое согласие народа, подтвержденное древним обычаем».

В ту до- и раннегосударственную эпоху нормы морали, обычаи были тесно связаны с религиозными предписаниями и образовывали единую доправовую культуру неписаного права (*jus non scriptum*)<sup>348</sup>.

Создателями, хранителями и традентами «правовых» предписаний были жрецы-понтифики, которые образовывали коллегию. Они ревностно оберегали свои записи и книги от доступа к ним непосвященных соплеменников. «Предание повествует, что понтифики скрыли право от народа и, в конце концов, навлекли на себя его справедливое негодование. Календарь и формулы были исключительным достоянием понтификов; только они знали с точностью, по каким дням происходит суд и какую именно формулу следует употребить в каждом данном случае. Обладание формулами было обладанием всем правом. У народа не было ясных правовых идей, помимо тех, которые были сформулированы понтификами, идеи же последних выражались в формулах; формулы были воплощением идей; кто не знал формул, тот вообще не имел ясного знания права»<sup>349</sup>.

---

<sup>346</sup> Источники права // Государство и право в развивающихся странах / Ред. колл. С.А. Сосна, В.Е. Чиркин, Ю.А. Юдин. – М.: «Наука», 1985. – С. 47.

<sup>347</sup> Давид Р. Основные правовые системы современности. – М., 1967. – С. 427.

<sup>348</sup> Римское право: Учебное пособие / М.П. Морев. - 2-е изд. – М., 2010. – С. 28.

<sup>349</sup> Дождев Д.В. Римское частное право. – М., 2005. – С. 97.



Примечательно, что такое явление было характерно почти для всех обществ древности.

Позже, в 5-11 вв. в Европе обычай играл также большую роль, так как был признан королевскими и церковными судами, и заменял денежными возмещениями за причиненный ущерб имевшие ранее место кровавые поединки, испытания огнем или водой, клятвы. Значимость и распространенность обычного права в средневековой Европе и послужили основой для формирования исторической школы права. Вот еще, откуда ведёт своё происхождение высказанная ранним Марксом идея о том, что законодатель как естествоиспытатель лишь открывает и формулирует правовые положения, а не создает их. Правовой обычай – это придание официальной юридической силы действующему в обществе простому, неправовому обычаю, путем использования его для решения конкретного дела в правоприменительном государственном органе (например, в суде). Отличие правового обычая и судебного прецедента в том, что используется уже известный обычай. Форма выражения – судебное решение. Каждый раз этот обычай нуждается в своем подтверждении, ссылается не на решение предыдущего суда, а на соответствующий обычай. Этот источник права имеет субсидиарное (дополняющее) значение<sup>350</sup>.

Классическим образцом обычаев, сведенных в один правовой акт в современное время, может служить Декларация обычного права, принятая в Таганьике (государство на востоке Африки) в 1963 году. Взять хотя бы часть I Декларации, в которой говорится о выкупе за невесту. В частности в п.1 провозглашается, что «выкуп за невесту выплачивается женихом отцу невесты или его доверенному лицу скотом или каким-либо другим имуществом». В полном соответствии с обычаями сформулирован и ряд других положений Декларации<sup>351</sup>.

Таким образом, не следует полагать, что правовые обычаи – архаичное явление, потерявшее в настоящее время всякое значение. Как свидетельствуют новейшие исследования, правовые обычаи широко применяются при регулировании общественных отношений (особенно земельных, наследственных, семейно-брачных) в государствах Африки, Азии, Латинской Америки. Отдельные обычаи, вошедшие в древние законы той или иной страны, действуют без изменений до сих пор. Например, в Таиланде по сей день, бытует закон, определяющий условия развода супругов, выработанные еще в процессе формирования обычаев. Муж и жена в присутствии свидетелей одновременно зажигают по свече одинаковых размеров. Тот из супругов, чья свеча догорит первой, должен покинуть дом, не взяв с собой ничего из имущества. В то же время в Кении в настоящее время параллельно существует нормы английского права в семейно-брачной сфере, оставшиеся со времен колонии, и древние родоплеменные обычаи,

---

<sup>350</sup> <http://www.kazreferat.info/read/pravovoy-obychay-MjA1MDQ=>

<sup>351</sup> Правовой портал «На страже закона» / Правовой обычай как источник права // [www.lawguard.net / pravovoy-obychay-kak-istochnik-prava-2.html](http://www.lawguard.net/pravovoy-obychay-kak-istochnik-prava-2.html)

действующие в этой же сфере правовых отношений. И, если возникают конфликты между этими двумя правовыми системами, какие нормы применить, а какие нет, решает суд.<sup>352</sup>

Необходимо также отметить, что в первые годы советской власти обычаи были одним из источников права в отдельных регионах Средней Азии и Кавказа. В то же время советское уголовное право запретило под угрозой наказания совершение некоторых действий, представляющих собой пережитки местных обычаев (принятие или уплата выкупа, двоеженство или многоженство и т.д.). Ранее в казахском обществе обычаи служили основным источником права. Основным актом, где были сосредоточены правовые обычаи, являлся свод законов хана Тауке «Жеті Жарғы»<sup>353</sup>.

В настоящее время ссылка на обычай имеет место в законодательстве многих стран. Например, п. 4 ст. 3 Гражданского Кодекса Республики Казахстан (2015 г.) говорит о том, что гражданские отношения могут регулироваться обычаями, в том числе обычаями делового оборота, если они не противоречат гражданскому законодательству, действующему на территории Республики Казахстан.

Или, например, статья 130 Кодекса торгового мореплавания Российской Федерации гласит, что *«срок, в течение которого перевозчик предоставляет судно для перевозки груза, определяется соглашением сторон, при отсутствии такого соглашения сроками, обычно принятыми в порту погрузки»*<sup>354</sup>.

Подводя итог, еще раз дадим определение этому источнику права.

Обычай – исторически сложившееся правило поведения, охраняемое силой общественного мнения.

Правовой обычай – исторически сложившееся правило поведения, охраняемое государством.

Первый случай неофициальный, то есть обычай в правоотношениях может иметь место только в том случае, когда не противоречит действующему законодательству. Во втором случае, обычай официально имеет юридическую силу и закреплён в нормативном акте.

### ***Судебный (юридический) прецедент***

Судебный прецедент – это решение суда по конкретному делу, которое является общеобязательным для аналогичных случаев в нижестоящих судах. *Решение суда по конкретному делу, является образцом при разрешении аналогичных дел, которому государство придает общеобязательную силу*<sup>355</sup>.

---

<sup>352</sup> <http://www.kazreferat.info/read/pravovoy-obychay-MjA1MDQ=>

<sup>353</sup> Джембаев Р.К. Теория государства и права: Учебное пособие. – Караганды: РИО «Болашак-Баспа», 2012. – С. 96

<sup>354</sup> Там же.

<sup>355</sup> Ибраева А.С. Теория государства и права: Учебное пособие. – 2-е изд. с доп. и изм. – Алматы, 2006. – 424 с.

Судебный прецедент является основным источником права в странах англосаксонской правовой семьи (Великобритания, США, Канада, Австралия, Новая Зеландия и т.д.).

В качестве примера можно отметить известное дело «Оливер Браун против Совета по образованию Топики» в 1950-х гг. в США.

Оливер Браун – чернокожий мужчина. Его дочь-школьница Линда Браун была вынуждена ходить в школу для чернокожих в городе Топика в штате Канзас более чем за двадцать кварталов от ее дома, хотя всего в семи кварталах находилась школа для белых. Суды штата Канзас отклонили иск Брауна, сочтя, что разделенные школы для чернокожих и белых по качеству сопоставимы. Это дало Маршаллу (*служба федеральных маршаллов – это подразделение Министерства юстиции США, в задачи которой входит обеспечение деятельности федеральных судов, контроль за исполнением их приговоров и решений*) шанс предложить уже Верховному суду, наконец, вынести постановление о том, что сегрегированные (*сегрегация – политика принудительного отделения какой-либо группы населения по расовому или этническому признаку*) учреждения по определению и в юридическом смысле неравны, а, следовательно, неконституционны.

Исковая стратегия Маршалла опиралась на данные общественных наук. Фонд правовой защиты при Национальной ассоциации за прогресс цветного населения сформировал группу экспертов в различных областях – истории, экономике, политологии и психологии. Особенно важным было исследование психологов Кеннета и Мэми Кларк, которые стремились определить, как сегрегация влияет на самоуважение и душевное равновесие негров-афроамериканцев. Вот один из их горьких выводов: чернокожие дети в возрасте от трех до семи лет предпочитают белых кукол, а не точно таких же черных.

17 мая 1954 года Верховный суд единодушно поддержал доводы Маршалла. Сославшись на доклад Кларка и другие исследования, представленные истцами, Верховный суд окончательно постановил: ... в области государственного образования нет места доктрине «раздельные, но равные». Раздельные учебные заведения по сути своей неравны. В связи с этим мы считаем, что истцы и другие лица, находящиеся в подобном положении... по причине сегрегации, являющейся предметом иска, лишены равной защиты закона, гарантированной 14-й поправкой Конституции США<sup>356</sup>.

Здесь необходимо подчеркнуть, что в прецеденте не обязательно абсолютно схожие обстоятельства дела, имеет значение лишь **суть правовой позиции суда, вынесшего первоначальное решение или приговор**.

Ситуации могут быть разными, например, если чернокожего взрослого мужчину не пустили в какое-либо развлекательное заведение (клуб, казино,

---

<sup>356</sup><http://iipdigital.usembassy.gov/st/russian/publication/2009/02/20090220155530jmnamdeirf0.4234735.html#axz z1jdMaeqEU>

ресторан) по причине того, что оно только для белокожих граждан. Данное дело будет решаться на основе уже существующего прецедента (дела Оливера Брауна), то есть на основе правовой позиции.

Или, например удовлетворение иска потребителя о том, что производитель не указал на микроволновой печи предупреждения о недопустимости случаев сушки в ней домашних животных. В последующем все подобные иски (не связанные именно с микроволновой печью) будут удовлетворяться подобным образом, основываясь именно на сути прецедента (производителю следует предупреждать покупателя...).

В настоящее время в научной юридической литературе по поводу прецедентного права отмечается следующее. Прецедентное (общее) право всегда в большей мере ассоциировалось с естественными правами, выражением разума, а не с конкретными нормами.

Между тем, несмотря на признание источником права в странах англосаксонской правовой семьи, судебный прецедент не имеет в правовой доктрине однозначной оценки. Как отмечает И.Ю. Богдановская, среди юристов нет единого, устоявшего определения принципу обязанности судей следовать предшествующим решениям. Только Конституция Индии определяет, что решения Верховного суда имеют обязательный характер. В основном сами суды решают, каков должен быть характер принципа прецедента. Так, при опросе судей в провинции Альберта (Канада) о том, что они думают по поводу принципа прецедента, большинство судей признало, что этот принцип является правовой нормой, или обычаем, или конвенциональной нормой, воспринятой правом (традицией). Таким образом, вопрос об обязанности судей следовать предшествующим решениям объясняется, прежде всего, практическим удобством судебной практики. Такое обращение судов со своими предшествующими решениями предполагает, что судьи оценивают принятые прецеденты и выбирают, каким из них следовать в конкретной ситуации, руководствуясь принципами справедливости и разумности<sup>357</sup>.

Вместе с тем ученый приходит к выводу о том, что сегодня судьи в странах англосаксонской правовой семьи в основном занимаются толкованием статутов (писанного права), и их деятельность таким образом становится больше похожей на правоприменение, свойственное в странах романо-германской правовой семьи. Объясняется это тем, что в начале XX в. в странах англосаксонской правовой семьи значительно увеличилось число статутов (законов, принятых парламентом) и большинство отношений в настоящее время регулируются ими. В результате укрепления положения статутного права все большее число судебных дел решается не на основе прецедентов, а на основе закона<sup>358</sup>.

---

<sup>357</sup> Богдановская И.Ю. Судебный прецедент – источник права. // Гос. Право. – 2002. – № 12. – С. 7.

<sup>358</sup> Там же.

Судебное прочтение статута становится, в свою очередь, только так называемым «прецедентом толкования». Прецеденты толкования отличаются тем, что они основаны на законе. Следовательно, можно сделать вывод о том, что современное прецедентное право в основном развивается посредством именно прецедентов толкования, а не «чистых» прецедентов.

В Республике Казахстан судебный прецедент не является источником права, исключением могут служить случаи пробелов в законодательстве, тогда судьи обращаются к практике разрешения подобных дел вышестоящих судов. Для отечественной судебной системы использование прецедента является вспомогательной, вынужденной мерой, так как суд не вправе отказать в юридической помощи даже в случае умолчания, неясности или недостаточности закона.

### ***Нормативный правовой акт***

По общему признанию под ***нормативным правовым актом*** понимается официальный документ, принятый компетентными органами государства и содержащий общеобязательные юридические нормы.

Нормативный правовой акт является основным источником права в странах романо-германской правовой семьи (континентальная Европа, страны бывшего СССР). Иначе законодательство называют «статутным правом».

Нормативному правовому акты присущи следующие черты:

- возникает и функционирует по воле государства;
- выражен в письменной форме;
- имеет содержание, состоящее из правил поведения;
- проходит определенную (сложную) процедуру принятия;
- подчинен строгой иерархии<sup>359</sup>.

В зависимости от юридической силы нормативные правовые акты делятся на ***законы*** и ***подзаконные акты***.

В системе иных нормативных актов законы занимают главенствующее положение. Издаются они высшими законодательными органами страны (парламентом) либо принимаются в порядке референдума непосредственно народом. На основании этого их авторитет в обществе и положение среди иерархии нормативных правовых актов (ст. 4 Закона РК «О нормативных правовых актах») особенно высокое. Закон непререкаем: никакие другие государственные органы не имеют права на издание нормативных актов, противоречащих закону, изменяющих его содержание. Законы регулируют наиболее важные на данный период развития общественные отношения. Законодательные органы должны постоянно обращать внимание на качественное состояние законов в главных сферах экономической и

---

<sup>359</sup> Теория государства и права: учебник / Р.Х. Макуев. – 3-е изд., изм. и доп. – М.: Норма: Инфра-М, 2010. – С. 375.

социально-политической жизни, при необходимости дополнять изменять или отменять их <sup>360</sup>.

Таким образом, **закон – это нормативный акт, принятый органом законодательной власти или в порядке референдума, обладающий высшей юридической силой и регулирующий наиболее важные общественные отношения.**

Особую роль играет **Конституция** как **Основной закон** государства. Она занимает главное место в системе нормативных правовых актов, является юридической базой всего законодательства.

**Конституция принимается на референдуме.**

А.С. Ибраева обращает внимание на деление законов по юридической силе на Конституционные и текущие законы.

**Конституционные законы** закрепляют основы общественного и государственного строя, служат юридической базой для текущего законодательства (к ним также относятся законы, вносящие изменения и дополнения в Конституцию).

**Текущие** (обычные) законы принимаются на основе и во исполнение конституционных законов, составляют текущее законодательство и регулируют различные стороны экономической, политической, культурной жизни страны <sup>361</sup>.

**Подзаконные нормативные правовые акты** – это акты, принимаемые исполнительно-распорядительными органами государства на основе и во исполнение законов. К ним относятся:

- указы Президента;
- постановления и решения правительства;
- нормативные акты министерств, ведомств, комитетов в виде инструкций, положений, приказов;
- нормативные акты местных исполнительных органов;
- локальные нормативные акты, т.е. акты, принимаемые организациями, предприятиями, учреждениям.

Анализируя статью 10 Закона Республики Казахстан «О правовых актах» от 06.04.2016 г., можно представить следующий порядок иерархии нормативных правовых актов в Республике Казахстан:

1. Высшей юридической силой обладает Конституция Республики Казахстан (основной закон страны).

2. Законы, вносящие изменения и дополнения в Конституцию, Конституционные законы Республики Казахстан и указы Президента Республики Казахстан, имеющие силу конституционного закона.

3. Кодексы Республики Казахстан;

---

<sup>360</sup> Хутыз М.Х. Энциклопедия права: Учебное пособие. – Кубань: Кубан. гос. ун-т, 1995. – С. 22.

<sup>361</sup> Ибраева А.С. Теория государства и права: Учебное пособие. – 2-е изд. с доп. и изм. – Алматы, 2006. – С. 81.

4. Законы Республики Казахстан, а также указы Президента Республики Казахстан, имеющие силу закона.

5. Нормативные постановления Парламента Республики Казахстан и его палат.

6. Нормативные указы Президента Республики Казахстан.

7. Нормативные постановления Правительства Республики Казахстан.

8. Нормативные правовые приказы министров Республики Казахстан и иных руководителей центральных государственных органов и нормативные постановления Центральной избирательной комиссии Республики Казахстан.

9. Нормативные правовые приказы руководителей ведомств центральных государственных органов.

10. Нормативные правовые решения маслихатов, нормативные правовые решения Акимов.

***Каждый из нормативных правовых актов нижестоящего уровня не может противоречить нормативным правовым актам вышестоящих уровней.***

Необходимо подчеркнуть, что вне указанной иерархии находятся *нормативные постановления Конституционного Совета Республики Казахстан, Верховного Суда Республики Казахстан*. Данные нормативные правовые акты находятся вне иерархии, так как они не устанавливают нормы (правила поведения) как вышеперечисленные, а носят разъясняющий характер. Например, Нормативные постановления Конституционного Совета РК разъясняют, как следует правильно понимать нормы Конституции и Конституционных законов, Нормативные постановления Верховного Суда РК разъясняют, как правильно понимать и применять нормы уголовного, уголовно-процессуального, гражданского, гражданско-процессуального и др. законодательства.

### ***Нормативный договор***

Нормативный договор – это решение двух или более сторон, имеющее общеобязательное значение, гарантируемое силой государства.

Нормативный договор является источником права в Республике Казахстан.

*Нормативный договор весьма удачно соединил преимущество частноправового договора, обеспечивающего интересы частных лиц, с традиционно властными общенормативными способами регулирования. Участвующие в нем стороны связаны друг с другом не только взаимосогласованными правами и обязанностями, но и государственной волей, обеспечивающей общественное признание и гарантированность прав и обязанностей<sup>362</sup>.*

Любой нормативный договор характеризуется следующими свойствами:

---

<sup>362</sup> Джембаев Р.К. Теория государства и права: Учебное пособие. – Караганды: РИО «Болашак-Баспа», 2012. – С. 99.

- А) нормативность содержания (правило);
- Б) добровольностью заключения, согласием сторон по всем существенным аспектам договора;
- В) равенство сторон;
- Г) общностью интереса;
- Д) эквивалентностью (равноценной) взаимной ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение договора <sup>363</sup>.

В настоящее время с развитием демократической системы в государстве роль договора как источника права обретает весьма актуальное значение. В свете последних политико-экономических событий, к примеру, образование Таможенного союза между Казахстаном, Россией и Беларусью роль данного источника права (договора) еще более возрастает, так как совместное ведение таможенной, экономической и как следствие политической деятельности воплощается именно в договорную форму взаимоотношений.

На сегодня наблюдается приоритет договоров в регулировании тех отношений, где ранее главенствующая роль принадлежала подзаконным, ведомственным актам (речь идет об административно-командной системе при советском режиме). Как отмечают юристы, сейчас уже сам закон становится первичным юридическим источником развития договорных форм, создавая прочный правовой фундамент для договоров как формы альтернативно-юридических действий и стимулируя расширение их круга. <sup>364</sup>

Так, в части 1 статьи 4 Конституции Республики Казахстан сказано, что *действующим правом в Республике Казахстан являются нормы конституции, соответствующих ей законов, иных нормативных правовых актов, международных договоров и иных обязательств Республики, а также нормативные постановления Конституционного Совета и Суда Республики.*

В части 3 той же статьи сказано, что *Международные договоры, ратифицированные Республикой, имеют приоритет перед ее законами...*

Таким образом, законодательство государства способствует развитию договорных отношений. Порядок заключения, выполнения, изменения и прекращения международных договоров Республики Казахстан регламентирован Законом Республики Казахстан «О международных договорах Республики Казахстан» от 30.05.2005 года.

Примером уже достигнутых международных договоров могут служить Закон РК «О ратификации Договора-участников Содружества независимых государств о противодействии легализации (отмыванию) преступных доходов и финансированию терроризма», Закон РК «О ратификации Статуса Евразийского Суда Евразийского Экономического Союза» и т.д.

---

<sup>363</sup> Теория государства и права: элементарный курс / А.М. Лушников. – М.: Эксмо, 2009. – С. 140.

<sup>364</sup> Тихомиров Ю.А. Договор как регулятор общ. отношений // Правоведение. – 1990. – № 5. – С. 27-35.



Вместе с тем, договорная форма взаимоотношений свойственна не только международному праву. Договорные отношения имеют место и на бытовом уровне. В частности, об общих положениях, условиях и понятии договора говорится в Гражданском кодексе РК (глава 22.), Кодекс РК «О браке (супружестве) и семье» и т.д.

Как отмечает Ю.А. Тихомиров, участниками договоров могут быть юридические лица, граждане, трудовые коллективы, то есть не только государство. По субъекту и сфере применения договоры можно классифицировать на договоры хозяйственные (поставки, подряд, на производство и передачу научно-технической и иной творческой продукции (авторские, лицензионные и др.), арендные, кредитные, в области труда, общественные (между жителями республик, городов и т.д.)<sup>365</sup>.

### **5.3 Правовая система и правовая семья: многообразие критериев классификации**

В современном мире существует более двухсот государств, и каждое из государств имеет свою национальную правовую систему, обладает определенными, свойственными только ему правовыми особенностями. Например, можно говорить о национальной правовой системе Казахстана, о национальной правовой системе России, о национальной правовой системе Беларуси или Испании. Данное обстоятельство определяет в теории такое понятие, как национальная правовая система.

По общему признанию *правовая система – это совокупность внутренне согласованных юридических явлений и средств, с помощью которых устанавливается необходимый правовой порядок в государстве.*

В конечном счете, правовая система общества есть конкретно-историческая совокупность господствующей правовой идеологии, права и юридической практики отдельного государства<sup>366</sup>.

Однако любая национальная система права связана с правовыми системами других государств и международным правом, то есть в каждом государстве применяются не только нормы своего права, но также международного и права других государств. В этой связи следует проводить различие между правом данного государства и правом, применяемым в данном государстве (последнее гораздо шире)<sup>367</sup>.

Из всех видов связей, складывающихся между правовыми системами, А.Ф. Черданцев и М.Г. Стоякин, прежде всего, отмечают диахронические и синхронические связи. Первые имеют место между правовыми системами разных исторических эпох. Например, связи между древнеримским правом и правовыми системами современной континентальной Европы. Правовые системы стран современной Европы были образованы в результате рецепции римского права, поэтому они имеют общую основу. В одной национальной

---

<sup>365</sup> Тихомиров Ю.А. Договор как регулятор общ. отношений // Правоведение. – 1990. – № 5. – С. 27-35.

<sup>366</sup> Теория государства и права: учебник / В.Л. Кулапов, А.В. Малько. – М.: Норма, 2008. – 384 с.

<sup>367</sup> Правовые системы мира: Учебное пособие. – Екатеринбург, 1995. – С. 12.

правовой системе широкое развитие получили одни определенные элементы римского права, в другой же отдельной национальной правовой системе, соответственно, – другие элементы римского права, но все они, по сути, схожи.

Данные общие черты (влияние римского права) отдельных национальных правовых систем (к примеру, Франции, Германии, Польши, Испании) позволяют нам говорить об их однородной принадлежности, и таким образом выделить в целом романо-германскую правовую семью.

Для наглядности, можно привести следующую классификацию правовых систем<sup>368</sup>:

Таблица 3. Классификация правовых систем.

Трихотомная (Р. Давид)	Стилевая (К. Цвайгерт)	Многофакторная (А. Саидов)
<b>Критерии классификации правовых семей</b>		
Идеологический (религия, философия, экономические и социологические факторы); юридическая техника.	Происхождение и эволюция правовой системы; своеобразие юридического мышления; специфические правовые институты; источники права и способы их толкования; идеологические факторы.	Исторический генезис; система источников права; структура системы права (ведущие правовые институты и отрасли права).

По общему признанию **правовая семья – это совокупность национальных правовых систем в рамках одного типа права.**

В свою очередь синхронические связи – это связи между современными различными системами права, к примеру, между романо-германским и англосаксонским правом, наблюдающиеся в сфере правотворчества и реализации права.

Следует отметить, что классификацию правовых семей (романо-германское право, англосаксонское право, религиозное право, традиционное право, социалистическое право) предложил известный французский ученый Рене Давид. Данная классификация основана не только на формальном критерии сходства понятий юридической техники, но и на базе «философских, политических и экономических принципов», определяющих тип общества, в котором применяется определенная система права.

<sup>368</sup> Селютина Е.Н., Холодов В.А. Теория государства и права: Учебно-методическое пособие. – Орел: Издательство ОФ РАНХиГС, 2014. – С. 86.

Применение всех этих критериев позволило Рене Давиду отделить социалистическое право от романо-германской правовой семьи<sup>369</sup>.

Так, известный российский ученый М.Н. Марченко обращает внимание на тот факт, что в настоящее время существуют довольно-таки жаркие научные дискуссии по вопросу «должен ли быть в процессе классификации правовых систем один основной или несколько общих признаков-критериев». В своем труде «Проблемы теории государства и права» он приводит следующие рассуждения ученых: некоторые авторы склоняются к мнению, что это непременно должен быть один-единственный критерий. В качестве такового, по их мнению, может выступать, в частности, «общность экономических систем», на базе которых возникают и развиваются соответствующие им и обусловленные ими правовые системы<sup>370</sup>.

Роль экономики в становлении права не стоит недооценивать. Довольно-таки интересным представляется подход в выделении двух основных путей развития права: в обществах, в которых господствующее положение занимала государственная собственность (страны Древнего Востока), и в обществах, основанных на частной собственности (древние европейские государства)<sup>371</sup>. В долинах рек Нила, Ефрата, Тигра, Инда, Ганга и на берегу Желтого моря почти одновременно возникают ранние государственные образования с высокоразвитой правовой культурой. Основой общественного существования в этих регионах было естественное и искусственное орошение полей, что обеспечило увеличение производства продовольственных продуктов. Создание широкой сети каналов и оросительных систем стало важным, «с одной стороны, для развития естественных наук и инженерного искусства, а также астрономии, математики и геометрии, с другой – для создания более совершенной юридической техники – этого инженерного искусства общественной жизни, необходимого для регулирования общественных отношений в процессе коллективного производства благ для всех членов общества»<sup>372</sup>.

Для поддержания систем искусственного орошения требовался добросовестный труд земледельца. Для этого, а также для справедливого способа разрешения конфликтов и создавались многие правовые предписания, о чем свидетельствует, например, древнеавилонский памятник права – Законы Хаммурапи: «Если крестьянин во время ухода за своим полем не будет следить за траншеей и допустит образование в ней отверстия, через которое вода уйдет из траншеи, то этот крестьянин должен компенсировать испорченный им урожай»<sup>373</sup>.

---

<sup>369</sup> Давид Р. Основные правовые системы современности. Пер. с французского. – М., 1967. – С. 31.

<sup>370</sup> Проблемы теории государства и права: учебник / под ред М.Н. Марченко. – 2-е издание, перераб. и доп. – М.: Норма, 2008. – С. 511.

<sup>371</sup> Общая теория права и государства / Под. ред. В.В. Лазарева. – М., 1999. – С. 70.

<sup>372</sup> Аннерс Э. История европейского права. Пер. со швед. – М., 1996. – С. 22.

<sup>373</sup> Черниловский З.М. Всеобщая история государства и права. – М., 1996. – С. 45.

Можно привести в пример также и классификацию К. Маркса и Ф. Энгельса, которая в целом соответствуют характеристикам права с точки зрения формационного подхода: рабовладельческая, феодальная, капиталистическая и социалистическая правовые системы.

В целом, страны с одним и тем же сложившимся типом экономики (плановая, рыночная экономика) имеют, естественно, гораздо больше общих черт в своих политических и правовых системах, чем страны с разными типами экономики.

Кроме того, роль одного-единственного критерия в процессе классификации правовых систем могут сыграть, с точки зрения немецкого исследователя А. Шницера, и общие «исторические традиции», «общая историческая природа» сравниваемых правовых систем<sup>374</sup>.

Другие же авторы склоняются к мнению о том, что классификация правовых систем должна проводиться на основе нескольких критериев. Данные критерии бывают простыми и сложными.

В качестве простого критерия предлагается рассматривать, в частности, правовую традицию или традиции, общие для всех группируемых в одну семью правовых систем. При этом под правовыми традициями в западной литературе понимается «совокупность глубоко укоренившихся в сознании людей и исторически обусловленных их отношений к роли права в обществе, природе права и политической идеологии, а также к организации и функционированию правовой системы»<sup>375</sup>. В отечественном понимании (здесь имеется в виду страны бывшего СССР), как отмечает М.Н. Марченко, правовые традиции – это элементы социального и культурного наследия, передающиеся из поколения в поколение и сохраняющиеся в определенных обществах, классах и социальных группах в течение длительного времени. В качестве традиций могут выступать определенные общественные установления, нормы поведения, ценности, обычаи, обряды и т.д.<sup>376</sup>. С данной точки зрения общность национальных правовых систем стран бывшего СССР очевидна.

К сложным критериям классификации правовых систем относят, например, «стиль» этих систем. При этом в понятие стиля правовой системы, выступающего в виде сложного и многогранного явления, включаются такие его составляющие, как «историческая природа правовых систем», особенности путей его развития, «преобладающая манера правового мышления», «основные характеристики правовых институтов», иерархия источников права и способы их интерпретации, «доминирующая идеология правовых систем»<sup>377</sup>.

---

<sup>374</sup> Schnizer A. *Verleichende Rechtslehre*. – Berlin, 1966. – Vol. 1. – P. 132-145.

<sup>375</sup> Merryaman J. *The Civil Law Tradition*. – N.Y., 1977. – P. 18.

<sup>376</sup> Проблемы теории государства и права: учебник / Под ред М.Н. Марченко. – 2-е издание, перераб. и доп. – М.: Норма, 2008. – С. 513.

<sup>377</sup> Bogdan M. // *Comparative Law*. – Kluwer, 1994. - P. 83

В числе других сложных факторов, оказывающих прямое воздействие на формирование общих черт правовых систем, а вместе с тем и на выбор критериев их классификации, называют и политические, идеологические, религиозные, исторические, географические и демографические<sup>378</sup>.

Р. Круз указывает и на военно-политические факторы применительно к Европе. «Конфигурация всего правового мира Европы, как и отдельных правовых систем, – пишет он, – в конце XX в. значительной мере зависит от значительного числа факторов, но не в последнюю очередь от таких, зачастую не поддающихся учету обстоятельств, как развитие новой военно-политической ситуации на европейском континенте» (НАТО) (там же).

Таким образом, суммируя данные мнения о факторах, влияющих на классификацию правовых систем, М.Н. Марченко приходит к выводу, что в первую очередь они должны отвечать следующим требованиям:

- в основе своей иметь постоянные фундаментальные, а не временные и случайные факторы;
- по возможности быть менее общими и более определенными признаками-критериями;
- иметь устоявшийся объективный, а не субъективный характер;
- в случаях, когда за основу классификации правовых систем берется не один, а несколько признаков-критериев, один из них непременно должен быть основным, доминирующим;
- при исследовании общих черт правовых систем – критериев их классификации должны учитываться не только объективные, но и субъективные факторы, оказывающие прямое воздействие на процесс их формирования<sup>379</sup>.

Отметим, что в дальнейшем при рассмотрении правовых систем различных государств в настоящей работе мы будем руководствоваться именно этими требованиями.

Сам же Рене Давид, отвергая попытки пользоваться одним-единственным критерием для классификации правовых систем, в качестве критериев последних выдвигает два положения, которые, с его точки зрения, могут быть на равных основаниях «решающими для проведения классификации». Это юридическая техника, которой пользуются юристы той или иной страны, «изучая и практикуя право». В том случае, если методы работы юристов разных стран, источники права и юридический словарь различных правовых систем идентичны друг другу (в целом или в основной своей части совпадают), то эти правовые системы относятся к одной и той же группе близких друг к другу правовых систем, к одной и той же правовой

---

<sup>378</sup> Bogdan M. Comparative Law. P. 70-76

<sup>379</sup> Проблемы теории государства и права: Учебник / Под ред М.Н. Марченко. – 2-е издание, перераб. и доп. – М.: Норма, 2008. – С. 514.

семье. В противном случае эти правовые системы принадлежат к разным правовым семьям<sup>380</sup>.

Второе положение заключается в опоре правовых систем, принадлежащих к одной и той же правовой семье, на одинаковые философские, политические и экономические принципы и стремления их к созданию сходных между собой типов общества<sup>381</sup>.

В настоящее время данный процесс наблюдается в становлении таможенного и экономического союза между Казахстаном, Россией и Беларусью, так как для того, чтобы эффективно запустить общие экономические и таможенные механизмы, необходима унификация законодательства (приведение общего законодательства в единое целое). В этой связи возможно в скором времени нам придется говорить уже о наднациональном (коммунитарном) праве на этой территории континента.

#### **5.4 Экономический фактор в вопросе интеграции права**

Формирование правовых систем произошло не в прошлые века, оно происходит и в настоящее время. Например, правовая система Казахстана совсем недавно относилась к социалистической правовой семье, в настоящее время она относится к романо-германской правовой семье. В этой связи можно сделать вывод о том, что право постоянно модернизируется, появляются новые его формы.

Как уже было отмечено, экономика имеет прямое влияние на право, на его развитие и на классификацию правовых систем государств. Попытаемся продемонстрировать, каким образом она может влиять на современное право и на интеграцию государств в целом. Однако подчеркнем, что нижеприведенные нами выводы являются исключительно субъективными.

Прежде всего, хотелось бы обратить внимание на имеющие место в различной современной научной литературе высказывания так называемых ученых-футурологов, которые активно призывают мир к уходу от разобщенности и раздробленности населения земли, поддерживая таким образом тенденции некоторых стран к объединению, как это понемногу сейчас делается в Европе. Ведь в таком случае не будет возникать территориальных разногласий, споров и конфликтов между субъектами национальных образований, не будет и борьбы за сырье и ресурсы, которые станут общим достоянием. Это подтолкнет мир к скорейшему развитию и внедрению в экономику и промышленность новых, экологически чистых, дешевых и высокоэффективных технологий, позволив тем самым преодолеть любому конкретному государству привычную зависимость внутреннего хозяйства от стоимости барреля нефти или курса доллара. Данное

---

<sup>380</sup> Давид Р. Основные правовые системы современности (сравнительное право). Перевод с фр. д.ю.н. проф. В.А. Туманова. – М.: Прогресс, 1988. - С. 37.

<sup>381</sup> Давид Р. Основные правовые системы современности (сравнительное право). Перевод с фр. д.ю.н. проф. В.А. Туманова. – М.: Прогресс, 1988. - С. 37.

обстоятельство, бесспорно, будет признано значительным прорывом в развитии нашей цивилизации, переходе ее на новый, комунитарный уровень межнационального общения с более осознанным пониманием и всеобщим признанием роли норм международного права<sup>382</sup>.

Следует отметить, что сегодня в современных конституциях многих государств мира уже содержатся положения о приоритете международного права над внутригосударственным. Казахстанский ученый А.С. Ибраева на примере Евросоюза по этому поводу отмечает, что таким образом создается надгосударственное право, именуемое **комунитарным**<sup>383</sup>.

К примеру, в такой стране Европейского Союза как Германия, внутренние законы носят второстепенный характер, так как все виды общественных отношений регулируются общим европейским законодательством, общими европейскими конвенциями<sup>384</sup>. Соответственно, существуют и наднациональные органы – Европарламент, Суд Европейского союза, Европейская комиссия и т.д.

Примечательно, что Европейское право обладает прямым действием, т. е. если закон государства противоречит Европейскому праву, он должен быть отменен либо соответствующим образом модифицирован. Прямое действие права ЕС состоит в том, что для вступления правового акта ЕС в силу не нужна ратификация или иная форма признания со стороны государства-члена<sup>385</sup>. Это высшая форма любого интеграционного объединения, и Европейский Союз как раз является наглядным примером того, как процесс интеграции происходит в наиболее управляемой форме (на уровне наднационального права).

К сведению, если XVII век и первая половина XX в. стали эпохой формирования независимых национальных государств, то во второй половине XX в. начался обратный процесс. Эта новая тенденция сначала (с 1950-х) получила развитие только в Европе, но затем (с 1960-х) распространилась и на другие регионы. Сегодня многие страны добровольно отказываются от полного национального суверенитета и образуют интеграционные объединения с другими государствами. Главной причиной этого процесса является стремление к повышению экономической эффективности производства, и сама интеграция носит, прежде всего, экономический характер<sup>386</sup>.

По словам специалистов, суть экономической интеграции состоит в том, что между странами устраняются экономические барьеры. Вследствие этого в пределах интеграционного объединения складывается единое рыночное пространство, где разворачивается свободная конкуренция. Под

---

<sup>382</sup> Белимов Г.С. Феномен людей со звезд. // Независимые исследования в Республике Беларусь. / [kryptocom.org / pub / 271-1-0-845/](http://kryptocom.org/pub/271-1-0-845/)

<sup>383</sup> Ибраева А.С. Теория государства и права. – Алматы, 2006. – С.79.

<sup>384</sup> Кулапов В.Л., Малько А.В. Теория государства и права. – М., 2008. – С. 218.

<sup>385</sup> Европейское право // [euu.sci-lib.com / article 0000664.html](http://euu.sci-lib.com/article/0000664.html)

<sup>386</sup> Шинкарецькая Г.Г. Есть ли будущее у ЕврАзЭС? // Государство и право. – 2004. – № 11. – С 73-77.

действием рыночных регуляторов – цен, процентов и т.д. – на этом едином пространстве возникает более эффективная территориальная структура производства. Благодаря этому все страны выигрывают на повышении производительности труда, а также на экономии расходов на таможенный контроль за внешнеэкономическими связями<sup>387</sup>.

Термин «экономическая интеграция» (integration, от лат. integratio – восстановление) означает взаимодействие и взаимоприспособление национальных хозяйств разных стран, ведущее к их постепенному экономическому слиянию<sup>388</sup>.

Что касается Республики Казахстан, то, несмотря на тот факт, что на сегодняшний день наше государство является полноценным участником и субъектом международного права, председательствует в таких организациях, как ОБСЕ, но полноценным субъектом комунитарного права его все-таки еще назвать нельзя.

Вместе с тем, наше государство является одним из наиболее активных сторонников интеграционных процессов на постсоветском пространстве. Так, еще в 1994 г. Президент Казахстана Нурсултан Назарбаев предложил партнерам по СНГ кооперироваться в экономике и политике и не поддаваться дезинтеграционным настроениям. В том же году Нурсултан Назарбаев, выступая в Московском Государственном Университете, предложил создать Евразийский союз государств<sup>389</sup>. А уже в Великобритании в том же 1994 году наш Президент отметил: «На смену нынешнему разъединению придет эпоха интеграции государств евразийского пространства<sup>390</sup>. Таким образом, Президент Казахстана всегда и везде отмечал, что единственный путь в будущее для стран региона – это взаимная интеграция. Дальнейший ход истории только подтвердил эти слова. Примером тому может служить набирающий обороты в своем развитии Таможенный союз (Россия, Казахстан, Беларусь). Создание такого Таможенного союза сделало интеграционные процессы необратимыми и даже ускорило их.

Между тем, справедливости ради следовало бы отметить, что нынешний Таможенный союз это далеко не окончательный этап процесса интеграции России, Казахстана и Беларуси и не первая попытка экономически интегрироваться стран бывшего СССР в целом.

Обратимся к истории. Так, еще в сентябре 1993 года странами СНГ был подписан договор о создании Экономического союза. Основной целью данного Союза должна была стать межгосударственная интеграция, предполагающая наличие единого экономического пространства,

---

<sup>387</sup> Драгнева – Люрес Р.О. На пути к свободной торговле в СНГ: проблемы права и политики // Правоведение. – 2009. – № 4. – С. 85-101.

<sup>388</sup> Драгнева – Люрес Р.О. На пути к свободной торговле в СНГ: проблемы права и политики // Правоведение. – 2009. – № 4. – С. 85-101.

<sup>389</sup> Екатерина Больгерг // газета «Литер» от 29.04.2011 г.

<sup>390</sup> Алзбек Жолшибеков // «Казахстанская правда» от 29.03.2011 г.



гармонизации фискальной и монетарной политики государств-членов и введение единой валюты<sup>391</sup>. Таким образом, отказавшись от единой социалистической плановой экономики, страны СНГ решили объединить свои экономики на новой рыночной основе путем последовательного прохождения целого ряда этапов. На первом этапе предполагалось создать зону свободной торговли. На втором этапе предусматривалось образование Таможенного союза. На третьем этапе должен быть сформирован общий рынок товаров, капитала и рабочей силы, а заключительным (четвертым) этапом должно было стать образование экономического союза.

Подчеркнем, что Европейский Союз также прошел подобный путь развития: 1968 г. – этап построения Таможенного союза, 1992 г. – образование общего рынка, 2002 г. – введение единой наличной валюты. Кроме того, на сегодня данное РИО (региональное интеграционное объединение), как уже отмечалось выше, имеет такие хорошо отлаженные и функционирующие надгосударственные органы, как Европарламент, Европейский Совет, Суд и т.д., которые и обеспечивают праву, действующему в интеграционном объединении статус комунитарного<sup>392</sup>.

Однако Содружество Независимых Государств, в отличие от Европейского Союза, так и не смогло претворить в жизнь ни один из вышеуказанных интеграционных проектов ввиду непреодолимых разногласий между его участниками.

Как отмечает Ж.М. Кембаев, к концу 1994 г. в рамках СНГ четко сформировалось два лагеря, имевших диаметрально противоположные видения Содружества. Если первый лагерь (Россия, Беларусь и Казахстан) выступал за углубленную интеграцию и преследовал в качестве задачи-минимум построение таможенного союза, то второй лагерь, представители которого образовали впоследствии такую региональную организацию, как ГУАМ (международная организация, образовавшаяся в октябре 1997 г. и объединяющая в настоящее время Азербайджан, Грузию, Молдову и Украину), рассматривал существование СНГ лишь как форму «цивилизованного развода» и считал в качестве максимально приемлемого для себя предела интеграции в рамках СНГ только создание зоны свободной торговли, то есть исключал для себя любую форму политической интеграции. Почти все государства – члены ГУАМ имеют те или иные политические споры и трения с Россией (например, Грузия из-за Абхазии и Южной Осетии, Молдова – из-за Приднестровья, Азербайджан – из-за поддержки Армении в связи с Нагорно-Карабахским конфликтом)<sup>393</sup>. Таким образом, в силу указанных противоречий страны СНГ так и не смогли

---

<sup>391</sup> Кембаев Ж.М. Правовые аспекты экономической интеграции на постсоветском пространстве: проблемы и перспективы развития // Правоведение. – 2007. – № 3. – С. 146-155.

<sup>392</sup> Капустин А.Я. Европейский Союз: интеграция и право. – М., 2000. – С. 189.

<sup>393</sup> Кембаев Ж.М. Правовые аспекты экономической интеграции на постсоветском пространстве: проблемы и перспективы развития // Правоведение. – 2007. – № 3. – С. 146-155.

договориться даже о создании наиболее элементарных форм регионального интеграционного объединения.

Далее, в 1995 и 1996 году уже отдельно от других стран СНГ Россией, Беларусью и Казахстаном была предпринята первая попытка образовать Таможенный Союз, но в результате мирового финансового кризиса 1998 г. данная попытка потерпела неудачу<sup>394</sup>.

Тем не менее это обстоятельство не остановило процесс интеграции государств на постсоветском пространстве и уже в октябре 2000 года пять государств – Россия, Казахстан, Беларусь, Киргизия и Таджикистан подписали Договор об учреждении Евразийского Экономического Сообщества.

Уже начиная с середины первой декады нового столетия стремительный рост цен на энергоносители сделал ЕврАзЭС наиболее перспективным интеграционным объединением на постсоветском пространстве. В рамках ЕврАзЭС были созданы такие надгосударственные органы, как Евразийский банк развития, Межгосударственный совет. В рамках заседания последнего в 2007 году, кстати, и было принято решение завершить формирование таможенного союза между тремя наиболее экономически развитыми государствами альянса – Беларусью, Казахстаном и Россией – до 2011 года. Таким образом, можно сказать, что образование нынешнего Таможенного союза Беларуси, Казахстана и России – это первое значительное и успешное событие в истории интеграционных процессов на постсоветском пространстве.

Однако надо иметь в виду, что результаты данной деятельности не будут получены сиюминутно, это стратегический процесс, во многом направленный в будущее.

Что же касается Экономического союза, то, как отмечается специалистами, его формирование идет значительно медленнее, чем Таможенного союза или Общего рынка. По мере развития Экономического союза в странах складываются предпосылки для высшей ступени региональной интеграции – Политического союза. Этот вид региональной интеграции предполагает превращение зрелого единого рыночного пространства в целостный хозяйственно-политический организм. При переходе от Экономического союза к Политическому взаимные внешнеэкономические отношения и проблема международных экономических отношений в рамках данного региона перестает существовать<sup>395</sup>. Так, согласно статистике, на страны, входящие в экономические блоки, приходится 2/3 совокупного ВВП мира, основная часть международной торговли — около 7 трлн.долл. — и межгосударственного движения капиталов — около 0,6 трлн.долл.

---

<sup>394</sup> Драгнева – Люрес Р.О. На пути к свободной торговле в СНГ: проблемы права и политики // Правоведение. – 2009. – № 4. – С. 85-101.

<sup>395</sup> Кембаев Ж.М. Правовые аспекты экономической интеграции на постсоветском пространстве: проблемы и перспективы развития // Правоведение. – 2007. – № 3. – С. 146-155.

Вместе с тем, необходимо отметить что, к сожалению, многие межгосударственные органы стран Евразийского содружества еще являются пока крайне аморфными. Например, Суд Евразийского сообщества так и не начал свою деятельность, а роль такой надгосударственной организации, как Межпарламентская ассамблея ЕврАзЭС, состоящей из парламентских делегаций государств-членов, сводится лишь к принятию рекомендаций относительно вопросов гармонизации национального законодательства государств участников, и не более.

Существуют противоречия и в экономической сфере, так как у каждой республики еще пока преобладают свои внутривладельческие интересы. Кроме того, некоторые нормы национального законодательства прямо препятствуют общим стратегическим интересам. Конституции почти всех стран содружества прямо препятствуют также и имплементации международного законодательства. Например, часть 3 статьи 4 Конституции Республики Казахстан предусматривает обязательную ратификацию международного договора. Ссылок же на наднациональное право в них нет, вследствие чего нет и речи об оперативном действии Евразийского права, так как по большому счету нет пока и самого понятия «Евразийское право». Данное обстоятельство в свою очередь не позволяет в настоящее время говорить о том, что процесс интеграции стран ЕврАзЭС происходит в наиболее управляемой форме на наднациональном уровне подобно Европейскому союзу.

На сегодня можно констатировать лишь только тот факт, что сделаны первые шаги к реальному процессу интеграции наиболее экономически развитых стран СНГ, открывшие большие перспективы тесному и эффективному региональному сотрудничеству во всех сферах общественной жизни в будущем.

В этой связи, развивая идеи и начинания Первого Президента Республики Казахстан о дальнейшей интеграции стран региона, логично предположить, что в Основном законе государств-членов Союза в скором времени может появиться положение о приоритетной роли наднационального законодательства, например, в следующей редакции:

*«Все законы, а также договоры, принимаемые Межпарламентской ассамблеей Евразийского Экономического союза в соответствии с Конституциями стран-участников Союза, обладают прямым действием на территории Республики, не нуждаются в ратификации и имеют приоритет перед ее законами, а также обеспечиваются силой государства».* Или другие подобные положения.

Это создаст реальные предпосылки последующим этапам интеграции, поднимет статус и роль таких Евразийских организаций, как Межпарламентская ассамблея ЕврАзЭС, Суд Евразийского сообщества и других наднациональных органов, что будет способствовать более тесному взаимодействию стран-участников Союза и ускорит процессы дальнейшей интеграции других стран региона. Ведь впоследствии можно будет даже

говорить и о возможном формировании единого рынка с Европейским союзом.

Безусловно, данное положение должно быть общепризнано в первую очередь странами-участниками Таможенного союза, а это предполагает проведение большой работы в правовом направлении. Однако в случае успешного осуществления данной практики, вскоре можно будет говорить о появлении нового комунитарного права на Евроазиатском континенте.

### **5.5 Основные правовые семьи современности**

Повторимся, что автором классификации правовых семей (англосаксонское право, романо-германское, религиозно-традиционная) является французский ученый Рене Давид, который приобрел широкую известность за пределами Франции благодаря своей монографии «Основные правовые системы современности» (1964 г.).

#### **Романо-германская правовая семья**

Романо-германская правовая семья (еще ее называют «континентальная») включает в себя национальные системы права стран континентальной Европы: Франция, Германия, Италия, Испания, Россия, Казахстан и т.д.

Континентальное право возникло в результате рецепции римского права. Так, многими учеными подчеркивается то обстоятельство, что романо-германская правовая семья сложилась на основе изучения римского права в итальянских, французских и германских университетах, создавших в XII-XVI вв. на базе Свода законов Юстиниана общую для многих европейских стран юридическую науку, и что сердцевиной этой правовой семьи явилось «римское *jus civil* – частное право, которое применялось лишь к римским гражданам и в отношениях между римскими гражданами на территории и в пределах Римского государства»<sup>396</sup>.

Изначально данная рецепция носила только доктринальные формы, римское право непосредственно не применялось, изучались лишь понятийный фонд, структура права, логика и юридическая техника. Впоследствии именно это и привело к определенному сходству правовых систем многих европейских стран<sup>397</sup>.

Основным источником романо-германского права является нормативный правовой акт (закон). Норма права в романо-германской правовой семье – это правило поведения, сформулированное законодателем либо уполномоченными им органами. Главной особенностью такой нормы права по сравнению с англосаксонской прецедентной нормой выступает ее обобщенный, абстрактный характер.

---

<sup>396</sup> Саидов А.Л. Введение в основные правовые системы современности. – Ташкент, 1988. – С. 73.

<sup>397</sup> Теория государства и права: Учебник для юридических вузов и факультетов // Под ред. В.М. Корельского и В.Д. Первалова. – М., 1997. – С. 518.

Как объясняет М.Б. Смоленский, романо-германские кодексы, другие законы и подзаконные акты – это определенным образом систематизированные комплексы абстрактно-общих правовых норм. Континентальное право отличается большой четкостью, определенностью, простотой, обзримостью и доступностью, его можно легко реформировать и изменять в нужном направлении<sup>398</sup>.

Можно выделить следующие **особенности** романо-германской правовой семьи:

- имеется единая иерархически построенная система источников писаного права, доминирующее место в которой занимают нормативные акты (законодательство). Например, в Республике Казахстан иерархия нормативных правовых актов регламентируется в статье 4 Закона РК «О нормативных правовых актах» (первое место по юридической силе занимает Конституция и Конституционные законы, затем кодексы, законы и т.д.);

- главная роль в формировании права отводится законодателю (Парламент), который создает общие юридические правила поведения; правоприменитель же (судья, административные органы и т.п.) призван лишь точно реализовывать эти общие нормы в конкретных правоприменительных актах;

- весомое положение занимают и подзаконные нормативные акты (постановления правительства, приказы министров, регламенты, инструкции, циркуляры и др.);

- система права делится на публичное (конституционное право, уголовное право, уголовно-процессуальное право, административное право и т.д.) и частное (гражданское право, брачно-семейное право и т.д.), а также на отрасли;

- правовой обычай и юридический прецедент выступают в качестве вспомогательных, дополнительных источников;

- материальное право определяет процессуальное право.

### **Англосаксонская правовая семья**

Англосаксонское право (общее или прецедентное) сложилось в Англии в X-XIII вв. и распространено в бывших британских колониях, прежде всего в США, Австралии и Новой Зеландии, Канаде, частично в Индии. Выделяется смешанное с романо-германским право Шотландии, провинции Квебек (Канада), штата Луизиана (США), ЮАР, Камеруна, Филиппин, Шри-Ланки, Маврикия и др. Основой формирования данной системы стала деятельность английских королевских судов (общее право) и суда канцлера (право справедливости)<sup>399</sup>.

---

<sup>398</sup> Теория государства и права: Учебник / М.Б. Смоленский. – М.: Издательско-торговая корпорация «Дашков и К»; Академцентр, 2010. – С. 153.

<sup>399</sup> Теория государства и права: элементарный курс / А.М. Лушников. – М.: Эксмо, 2009. – С. 117.

В странах англосаксонской правовой семьи основой создания норм права является не научная абстракция (как в романо-германской), а практическая деятельность юристов и администраторов, прежде всего судей (судейское право), при рассмотрении конкретных юридических дел.

Основным источником права является судебная практика, принимающая формы судебного прецедента. Отсюда понятие **прецедентного права** – систематизированной совокупности решения судов равной или вышестоящей инстанции, которая обязательна для других равных или нижестоящих судов при разрешении аналогичных дел (сборники прецедентов). Определенное значение имеют законы и подзаконные акты (статутное право), но оно относительно не велико. Так, в США во всех 50 штатах есть уголовные кодексы и в половине из них – гражданские процессуальные кодексы, но они остаются вспомогательными в отношении прецедентов<sup>400</sup>.

**Особенности** данной правовой семьи:

- основным источником права выступает судебный прецедент (*правила поведения, сформулированные судьями в их решениях по конкретному делу и распространяющиеся на аналогичные дела*);

- юридические прецеденты носят индивидуальный (казуистический) характер;

- ведущая роль в формировании права (в правотворчестве) отводится судам, которые в этой связи занимают особое положение в системе государственных органов. Т.е. творцы права – суды, а не законодатель как в романо-германской правовой семье;

- главенствующее значение имеет процессуальное (процедурное, доказательственное) право, которое во многом определяет право материальное. Грубо говоря, в рамках судебного процесса рождается правило поведения, которое обязательно для аналогичных дел в нижестоящих судах;

- отсутствуют кодифицированные отрасли права;

- отсутствует классическое деление права на частное и публичное;

- статутное право (нормативные правовые акты) и юридические обычаи выступают в качестве вспомогательных, дополнительных источников права.

Некоторые авторы к особенностям англосаксонской правовой семьи относят также и отсутствие прокуратуры и административной юстиции<sup>401</sup>. Однако позволим себе не согласиться с подобными выводами.

В США функция государственного обвинителя возложена на так называемую «атторнейскую службу». Она действует как служба обвинения, уполномоченная от имени государства возбуждать и расследовать уголовные

---

<sup>400</sup> Теория государства и права: элементарный курс / А.М. Лушников. – М.: Эксмо, 2009. – С. 118.

<sup>401</sup> Ибраева А.С. Теория государства и права: Учебное пособие. – 2-е изд. с доп. и изм. – Алматы, 2006. – С. 181.

дела, привлекать правонарушителей к ответственности, поддерживать обвинение в судах<sup>402</sup>.

Атторнейская служба – типичный для США институт государственной власти, полномочия этой службы аналогичны функциям прокуратур других государств, поэтому ее обычно называют «прокуратурой», а самих атторнеев – «прокурорами».

Так, федеральное устройство США обусловило существование трех самостоятельных звеньев атторнейской службы: федеральной, штатной и местной. При этом каждое звено имеет свои особенности в организации, комплектовании, компетенции и действует в пределах своей территориальной и предметной юрисдикции<sup>403</sup>.

Федеральная прокуратура – это учрежденный 22 июня 1870 года департамент юстиции США и многие подчиненные ему органы на местах (окружные атторнеи). Возглавляет ее генеральный атторней США. Он призван по поручению президента составлять заключения по законопроектам, обеспечивать расследование преступлений и правонарушений, поддерживать обвинение в суде, руководить тюрьмами, а также корректировать их деятельность<sup>404</sup>.

Генеральный атторней – выборное должностное лицо, назначаемое президентом с согласия сената. Объем его полномочий устанавливается законодательством и в разных штатах не одинаков.

Атторнеи на местах в разных штатах именуется по-разному, хотя как правило, это «окружной атторней». Округные атторнеи ведут расследование преступлений. В крупных городах в распоряжении атторнея имеется постоянно действующий следственный орган, состоящий из специально выделяемых для этой цели сотрудников полиции (детективы атторнея). Сам атторней контролирует правильность расследования, затем составляет обвинительное заключение и направляет дело в суд, где поддерживает обвинение.

Атторней в США – это весьма влиятельное должностное лицо, наделенное широкими полномочиями в уголовном судопроизводстве. От его усмотрения зависит решение вопроса о возбуждении или прекращении уголовного дела до суда, об определении меры пресечения и наказания и так далее<sup>405</sup>.

Между тем деятельность атторнеев в США сводится не только к применению уголовно-правовых норм. Так, Генеральный атторней США, а также атторнеи штатов играют очень важную роль и в формировании права. Например, с их участием разрабатываются многие законопроекты. Они вправе давать авторитетные разъяснения и комментарии по конкретным

---

<sup>402</sup> Власихин В. Служба обвинения в США: закон и политика. – М., 1981. – С. 97-99.

<sup>403</sup> Власихин В. Служба обвинения в США: закон и политика. – М., 1981. – С. 98.

<sup>404</sup> Боботов С.В. Буржуазная юстиция: состояние и перспективы развития. – М., 1989. – С. 135.

<sup>405</sup> Власихин В. Служба обвинения в США: закон и политика. – М., 1981. – С. 97-99.

вопросам, возникающим в процессе применения законодательных актов различными государственными органами. Данным разъяснениям и комментариям придается настолько большое значение, что они так же, как и судебные решения, публикуются в специальных сборниках, используемых в качестве источника права наравне с судебными отчетами и сводами законов и подзаконных актов<sup>406</sup>.

Кроме того, Генеральный атторней уполномочен издавать непосредственно еще и подзаконные акты (приказы и инструкции) по значительному кругу весьма принципиальных вопросов, например, помилование, условно-досрочное освобождение и так далее.

Таким образом, широкая власть в сочетании с бесконтрольностью и неограниченным процессуальным усмотрением определяет доминирующее положение службы обвинения в системе учреждений уголовной юстиции в США. Это в свою очередь позволяет сделать вывод о том, что в системе англосаксонской правовой семьи прокуратура и административная юстиция не только существуют, но и занимают одну из ведущих и главных ролей в структуре внутривластного государственного устройства.

В этой связи полагаем возможным опровергнуть высказанный некоторыми отечественными авторами тезис о том, что в странах англосаксонской правовой семьи вся полнота законодательной и административно-юридической власти принадлежит судам, а прокуратура и административная юстиция отсутствуют.

Судебные процессы в странах англосаксонской правовой семьи всегда интересны и, по большей степени оригинальны. Например, некий Джон Доу из Шарлотты, штат Северная Каролина, купил как-то коробку очень редких и чрезвычайно дорогих сигар и, среди других вещей, застраховал их от огня.

Через месяц, выкурив все свои сигары, Джон подал в суд на страховую компанию. В заявлении он написал, что сигары были утрачены «в серии небольших возгораний».

Страховая компания отказалась выплатить компенсацию, мотивируя это тем, что Джон употребил сигареты естественным образом. Так вот, он подал в суд – и выиграл. При оглашении вердикта судья, согласившись с тем, что иск был пустячный, тем не менее, подтвердил, что у Джона был страховой полис, в котором черным по белому написано, что страховая компания страхует сигары, в том числе и от возгорания, не конкретизируя, в случае какого возгорания она не будет выплачивать компенсацию.

Следовательно, компания должна выплатить Джону возмещение. Для того чтобы не обременять себя долгими и дорогостоящими апелляциями, страховая компания согласилась с решением суда и выплатила Джону Доу 15 тыс. долларов за утрату его редких дорогих сигар, утраченных «из-за возгорания». После получения денег по чеку Джон был арестован по обвинению в 24 поджогах. Его собственное исковое заявление и показания на

---

<sup>406</sup> Гуценко К.Ф. Уголовная юстиция США. – М., 1979. – 234 с.



первом суде были использованы против него же. Он был признан виновным в умышленном поджоге застрахованной собственности и приговорен к 24 месяцам тюремного заключения и штрафу в 24 тысячи долларов<sup>407</sup>.

### **Семья религиозного и традиционного права**

К семье религиозного права относятся правовые системы таких мусульманских стран, как Иран, Пакистан, Судан и др., а также индуское право общин Индии, Сингапура, Бирмы, Малайзии и Иудейское право.

Особенности:

- главный творец права – Бог, а не общество или государство, поэтому юридические предписания даны раз и навсегда, в них нужно верить и, соответственно, строго соблюдать;

- источниками права являются религиозно-нравственные нормы и ценности, содержащиеся, в частности в Коране, Сунне, Иджме и распространяющиеся на мусульман, либо в Шастрах, Ведах, Законах Ману и т.д. и действующие в отношении индусов;

- весьма тесное переплетение юридических положений с религиозными, философскими и моральными постулатами, а также с местными обычаями образуют в своей совокупности единые правила поведения;

- отсутствует деление права на частное и публичное;

- нормативные правовые акты (законодательство) имеют вторичное значение;

- судебная практика в собственном смысле слова не является источником права;

- право во многом основано на идее обязанностей, а не прав человека (как это имеет место в романо-германской и англосаксонской правовых семьях).

Мусульманское право имеет 4 основных источника<sup>408</sup>:

1) **Коран** – священная книга мусульман, состоящая из сур;

2) **Сунна** – мусульманское священное предание (предание о жизни пророка Мухаммеда), состоящее из хадисов. Коран и сунна непосредственного юридического значения не имеют, но служат идеологической основой всего мусульманского права;

3) **Иджма** – толкование норм ислама авторитетным духовенством. Согласованные заключения, сформированные мусульманскими духовными авторитетами, которые, в основном, и являются в собственном смысле источниками мусульманского права (юридические извлечения из Корана и сунны);

---

<sup>407</sup> <https://vk.com/erubook>

<sup>408</sup> Теория государства и права: элементарный курс / А.М. Лушников. – М.: Эксмо, 2009. – С. 119.

4) *Кияс* – своеобразный сборник прецедентов мусульманского права, рассуждения по аналогии в отношении новых, не предусмотренных в других источниках случаях.

К семье традиционного права относятся правовые системы Мадагаскара, ряда стран Африки и Дальнего Востока.

Особенности:

- доминирующее место в системе источников права занимают обычаи и традиции, имеющие, как правило, неписанный характер и передаваемые из поколения в поколение;
- обычаи и традиции регулируют отношения в первую очередь групп или сообществ, а не отдельных индивидов.
- нормативные акты (писанные законы) имеют вторичное значение, хотя принимается в последнее время все больше и больше;
- судебная практика (прецедент) не выступает в качестве основного источника права;
- многие ее обычаи и традиции архаичны.

#### **Социалистическое право**

В XX веке в научной литературе стали выделять и социалистическую правовую семью. Считалось, что социалистическое право отражает возведенную в закон волю господствующего класса, осуществляющего диктатуру пролетариата (до начала 1950-х гг.), затем (начало 1960-х гг.) строящего развитой социализм и, наконец (1980-е гг.), ускоренно строящего «социализм с человеческим лицом». Для этого права были характерны черты романо-германской правовой семьи<sup>409</sup>.

Как пишет Р.Х. Макуев, в то время оно имело ярко выраженную партийную направленность, де-факто вытеснившую даже классовую природу. Социалистическое право было инструментом государства, ставшего орудием в руках высшего органа партийной власти – политбюро и его лидера – генерального секретаря. Такая правовая система все еще занимает господствующее положение в правовой жизни Китая, Кубы, Северной Кореи, Вьетнама<sup>410</sup>.

### **5.6 Проблемы теоретической классификации правовых систем некоторых государств**

Необходимо отметить, что на более глубоком исследовательском уровне существуют довольно-таки неоднозначные мнения по поводу классификации правовых систем некоторых государств. В частности, большие дискуссии возникают по поводу классификации правовых систем стран Скандинавии и Индии.

#### **Правовая система Индии**

---

<sup>409</sup> Теория государства и права: учебник / Р.Х. Макуев. – 3-е изд., изм. и доп. – М.: Норма: Инфра-М, 2010. – С. 360.

<sup>410</sup> Там же.

Как уже было упомянуто, вопрос о том, к какой именно правовой семье относится современная Индия, на сегодняшний день является довольно-таки спорным. В теории государства и права по этому поводу существует ряд неоднозначных мнений. Одна группа ученых относит современную Индию к англосаксонской правовой семье (семья общего права), а другая группа ученых относит современную Индию к странам с традиционно-религиозной правовой системой.

Примечательно, что данная проблема получила большую популярность в юридической литературе. Так, весьма интересными на этот счет представляются следующие рассуждения молодого исследователя А. Христолюбова<sup>411</sup>: М.Н. Марченко отмечает, что период с 1485 по 1832 гг. – это период расцвета общего права и начало его распространения на другие страны, за пределами Англии<sup>412</sup>. Одной из таких стран, как раз и оказалась Индия, ставшая впоследствии колонией Английской короны. Изначально общее право распространялось в основном на колонизаторов, но по мере ассимиляции местных жителей и их постепенной «цивилизации» различные нормы и институты общего права широко распространились и на местных жителей. В результате этого, по словам В.Д. Первалова, были отменены положения старого индусского права, связанные с кастовой дискриминацией (статья 15 Конституции Индии), нормы о недееспособности женщин, а также было запрещено самосожжение вдов<sup>413</sup>. Следует отметить, что сословное деление индусов на касты (брахманы, чудры и т.д.) – это одна из главных особенностей индусского права, и отмена данных положений говорит о реальной (действенной) модернизации старого права, появлении в нем элементов общего права.

К примеру, закон и судебный прецедент формально стали главными источниками права в этой стране. Так, в настоящее время действующей Конституцией современной Индии установлено, что суды должны следовать прецедентам, созданным Верховным Судом (статья 141). В свою очередь территория Индии поделена на штаты, в которых высшее место по иерархии занимают, так называемые Высокие суды. Решения Высокого суда штата обязательны для всех нижестоящих судов в соответствующем штате. Высокий суд в отличие от Верховного суда связан собственными решениями; в то же время решения Высокого суда одного штата не обязательны для Высокого суда другого. Помимо того, в стране по закону 1984 г. были созданы так называемые «семейные суды», которые должны решать семейно-брачные споры сторон независимо от их религиозной

---

<sup>411</sup> Джиембаев Р.К., Христолюбов А. Актуальные проблемы юридических и общественных наук в Республике Казахстан // Материалы международной научно-теоретической конференции, посвященной двадцатилетию независимости Республики Казахстан. 22.04.2011 г. – 295 с.

<sup>412</sup> Марченко М.Н. Источники права: учеб. пособие. – М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2006. – С. 547.

<sup>413</sup> Теория государства и права: Учебник для вузов / Под ред. В.М. Карельского и проф. В.Д. Первалова. -2-е издание, перераб. и доп. – М. Норма, 2001. – С. 98.

принадлежности<sup>414</sup>. В целом, за последнее время в этой стране была проделана большая работа по кодификации и переработке национального права.

Однако, несмотря на то, что сфера действия старых религиозно-правовых обычаев резко сократилась, полного вытеснения индусского права все-таки не произошло.

Как отмечает по этому поводу известный исследователь сравнительного права Г. Либесны, конкретными критериями классификации правовых систем все-таки выступают такие явления и категории, как правовое сознание, *традиции* и *обычаи* народов той или иной страны. По словам автора, любая правовая система – это, прежде всего, «неотъемлемая составная часть культуры любой страны», и глубокое понимание последней помогает выявить важнейшие специфические черты и особенности первой, и наоборот<sup>415</sup>.

В этой связи необходимо отметить, что индусское право популярно в индусских общинах и в современный период довольно-таки архаично. Древнейшие произведения индусской литературы, часть из которых можно охарактеризовать как юридические справочники, называются «смрити», что в переводе с санскрита означает «дарованная» мудрость старых жрецов и ученых, сохранили свое влияние. Ведь создание «смрити» предположительно относится к периоду между 800 и 300 г. до н.э.<sup>416</sup>

В целом, индусское право – это религиозно-правовая система, право общины, исповедующей индуизм в Индии и других странах Юго-Восточной Азии и Африки, и это, в первую очередь, отличает его от индийского права, являющегося действующим, национальным правом страны Индии. Как и мусульманское право, индусское право связано с религией и изначально было направлено на регламентацию всех аспектов общественной жизни лиц, исповедующих индуизм. В широком смысле понятие «индус» включает не только лиц, исповедующих индуизм, но и тех, кто, не будучи приверженцем этой религии, согласен руководствоваться в своей жизни индусским правом (при условии, однако, что они не являются христианами, мусульманами, парсами или иудеями)<sup>417</sup>.

Так, некоторыми учеными подчеркивается, что в настоящее время старое индусское право все еще используется при рассмотрении вопросов, связанных с браком и разводом, воспитанием и опекуном несовершеннолетних, разделом семейной собственности, выплатой алиментов и наследованием. Индусские идеи также сохранились и в

---

<sup>414</sup> Там же.

<sup>415</sup> Liebesny H. Foreign Legal System: A Comparative Analysis. – Washington, 1981. – P.1.

<sup>416</sup> Давид Р., Жоффре-Спинози. Основные правовые системы современности. – М.: Междунар. отношения, 1996. – С. 330.

<sup>417</sup> Тихомиров Ю.А. Курс сравнительного правоведения / Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве РФ. – М.: Норма, 1996. – 260 с.

концепции государственного землевладения. Многие отмененные нормы старого индусского права на практике продолжают действовать и сегодня в качестве обычаев, традиций, особенно в сельских районах. Например, браки между членами разных каст остаются весьма редкими, а сам вопрос о вступлении в брак часто решается не будущими супругами, а их родителями. Авторитет традиций остается довольно высоким, его признает и чтит подавляющий круг общества этой страны.

По мнению индийского социолога Д.П. Мукерджи, «Индия могла сделать гораздо больше в развитии права, если бы не нерешенный конфликт между традициями. Они играют важную роль по сплочению народа, им принадлежат функции накопления и передачи опыта из поколения в поколения. Они влияют на становление идеологии, системы государственного управления, общественного устройства и культурной жизни»<sup>418</sup>.

Так же как ислам, индуизм обязывает своих последователей к определенному пониманию мира. Это понимание, как уже было отмечено, предполагает особую общественную структуру и особый образ жизни. Таким образом, религиозные предписания в огромной степени играют ту же роль, которая в других типах общества принадлежит праву. В связи с этим подавляющее большинство жителей Индии остаются верны этому учению<sup>419</sup>.

Конечно, в настоящее время наблюдается стремление заменить это право национальным, применение которого не зависит от религиозной принадлежности граждан, именно поэтому можно сделать вывод о том, что действующее право Индии называют «индийское», а не «индусское». Но как отмечается зарубежными исследователями, законодатель может росчерком пера ликвидировать режим каст, разрешить браки между лицами, принадлежащими к разным кастам, заменить традиционные собрания каст собраниями деревень. Эта деятельность, необходимая для развития страны, заслуживает одобрения. Но законодатель не может за один день изменить привычки и мировоззрения, имеющие многовековые корни, связанные с религиозными верованиями.

80% индусов, живущих в деревнях, вовсе не следуют новым законам, они продолжают жить так, как жили их предки; управление ими и правосудие осуществляются помимо официальных органов на основании традиционных и хорошо знакомых им институтов.

Как говорила по этому поводу знаменитая Индира Ганди, «Мы – наследники древней культуры. Многие из ее идеалов и ценностей вечны. Но для того, чтобы они соответствовали нашей собственной жизни, мы должны их постоянно обновлять и очищать от окаменевших наследий религиозных

---

<sup>418</sup> Индия 1980. Ежегодник. – М.: Издательство «Наука», 1982. – С. 235-250.

<sup>419</sup> Теория государства и права: Учебник для вузов / Под ред. В.М. Карельского и проф. В.Д. Перевалова. -2-е издание, перераб. и доп. – М. Норма, 2001. – С. 320.

предрассудков и бессмысленных ритуалов, накопившихся за долгие века. Мы должны знать, что оставить, а что является мертвым грузом»<sup>420</sup>.

Таким образом, можно сделать вывод о том, что правовая система Индии развивается с учетом своей культуры и является уникальной по своей сути и истории. К какой бы правовой семье ее не относили различные современные ученые, она все-равно будет иметь свойственные только ей черты и особенности, основанные на многовековой истории и культуре. В этой связи полагаем, что более уместным в юридической и научной литературе будет говорить о правовой системе Индии, не относя ее к англосаксонской и традиционно-религиозной правовой семье, таким образом подчеркивая ее уникальность и обособленность.

### **Правовая система стран Скандинавии**

Такой ученый, как Цвайгерт предлагает классификацию из восьми правовых кругов, Скандинавские страны он относит к отдельному кругу – «Скандинавскому правовому кругу»<sup>421</sup>. Другие ученые называют право скандинавских государств «Северным правом».

О.Ф. Скакун отмечает, что объединение правовых систем скандинавских стран в одну группу обусловлено, прежде всего, общностью их генезиса, хотя географически они и близки к странам романо-германской семьи, однако, в отличие от нее эта группа не подвергалась глубокому влиянию римского права<sup>422</sup>. Подчеркивая, подобным образом индивидуальность правовой культуры, многие юристы скандинавских стран называют свою правовую систему «Скандинавское право».

Для скандинавских государств характерна унификация законодательства. Так, с 1980 г. на территории Швеции, Дании, Норвегии вступил в действие Кодекс «О векселе» (оборотных документах), приняты единые законы о торговых знаках, торговых реестрах, законы о морском праве и т.д.

Анализ современных правовых систем скандинавских стран показывает некоторую общность с романо-германским правом. Прежде всего, она проявляется в сходстве источников правового регулирования. Закон, как и в романо-германской правовой семье, является основным источником права, а суды формально не могут создавать правовые нормы. Это подчеркивает отличие правовой системы скандинавских стран от стран англосаксонской правовой семьи (общего права), где главным творцом права является суд.

Так же, как и в странах романо-германской правовой семьи, подзаконные нормативные правовые акты имеют важное значение.

---

<sup>420</sup> Индия 1980. Ежегодник. – М.: Издательство «Наука», 1982. – С. 235-250

<sup>421</sup> Цвайгерт К. Введение в сравнительное правоведение в сфере частного права. – 1 Том. – М., 1998. – С. 300.

<sup>422</sup> Скакун О.Ф. Теория государства и права: учебник. – Харьков, 2000. – С. 69.

Структура системы права подобна романо-германской (подразделяется на институты).

Вместе с тем судья в скандинавских странах обладает большой свободой в толковании положений содержащихся в законах и договорах. Так, в Швеции, согласно реформе 1971 г., Верховный суд рассматривает дела, которые представляют интерес с точки зрения установления определенных направлений правоприменительной деятельности, а данное обстоятельство в свою очередь идет в разрез с традиционной романо-германской концепцией в сторону системы общего права. В Дании и Норвегии роль судебного прецедента особо значима, так как некоторые институты в сфере гражданского оборота законодательно не урегулированы. Кроме того, скандинавские страны не восприняли и кодификацию гражданского права по подобию Германии и Франции. В правовой системе скандинавских стран нет деления права на публичное и частное, а также на отрасли. Кодексы здесь, как правило, не имеют общих частей, гражданский и уголовный процесс регулируются одними и теми же правилами. Это связано с тем, что отсутствует новая кодификация законов.

Многие источники права в этих государствах архаичны. Например, в Дании одним из основных источников права является Кодекс короля Христиана V, принятый еще в 1683 г. Впоследствии этот Кодекс стал действовать и в Норвегии под названием «Норвежское право» (Nors Low). В Швеции до сих пор действует свод законов 1734 года «Свод законов Шведского государства» (Sveriges ri Kes Lag)<sup>423</sup>.

В скандинавских странах римское право сыграло менее заметную роль в развитии правовых систем, чем во Франции и Германии, так как не было кодексов, подобных Кодексу Наполеона или Германскому Гражданскому Уложению. В каждой из скандинавских стран был издан всего один кодекс, регулирующий все виды общественных отношений: в Дании в 1683 г., в Норвегии в 1687 г., в Швеции и Финляндии в 1734 г.

Таким образом, можно сделать вывод о том, что правовые системы стран Скандинавии имеют определенные, схожие черты, как с континентальным, так и с общим правом, но в то же время обладают некоторыми особенностями, характерными только для них. Известный немецкий ученый Ф. Шмидт по этому поводу отметил, что европейское право более догматично по сравнению со скандинавским, а англосаксонское право, наоборот, более прагматично<sup>424</sup>.

## **6. ПРАВОТВОРЧЕСКИЙ ПРОЦЕСС И ЮРИДИЧЕСКАЯ ТЕХНИКА**

### **6.1 Правотворчество: понятие, виды и основные принципы**

---

<sup>423</sup> Комаров А.С. Источники права Швеции // Советское государство и право – 1986. – № 6.

<sup>424</sup> Решетников Ф.М. Правовые системы стран мира: Справочник. – М., 1993. – С. 117.

По общему признанию, **правотворчество** – это деятельность компетентных органов (государственных) по принятию, изменению и отмене юридических норм.

А.С. Ибраева обращает внимание на то, что в юридической науке правотворчество понимается в двух аспектах.

**В узком смысле** под правотворчеством понимается непосредственно сам процесс создания правовых норм компетентными органами.

**В широком смысле** правотворчество – это процесс, который начинается с момента правотворческого замысла и до практической реализации правовой нормы (подготовка, принятие, опубликование и т.д.)<sup>425</sup>.

Таким образом, цели правотворчества – это обоснование, совершенствование, обновление и изменение законодательства<sup>426</sup>.

Результаты правотворчества – нормы права получают свое закрепление в официальных документах – нормативных правовых актах.

Как отметил Дж. Веллард, «своим расцветом Вавилон обязан не столько войнам, сколько мирным достижениям. Хаммурапи-воин оказался одним из великих законодателей Древнего мира, достойным встать рядом с Солоном Афинским. В каком-то смысле свод правил поведения, регулирующий отношения между людьми, был таким же важным шагом на пути к построению более цивилизованного общества, как и закон Моисея, сформированный примерно на пятьсот лет позже»<sup>427</sup>.

Правотворчество выполняет следующие функции:

- обновление нормативного материала;
- восполнение пробелов в праве;
- упорядочение, систематизация нормативных правовых актов<sup>428</sup>.

**В науке общепризнанна следующая классификация правотворчества (виды):**

**В зависимости от субъектов:**

• **Непосредственное правотворчество народа** в процессе проведения референдума – всенародное голосование по наиболее важным вопросам государственно и общественной жизни (*Согласно статье 5 Конституционного Закона Республики Казахстан «О Республиканском Референдуме» от 2 ноября 1995 года № 2592 правом на участие в республиканском референдуме обладают: граждане республики, достигшие восемнадцатилетнего возраста, независимо от происхождения, социального, должного и имущественного положения, пола, расы, национальности, языка, отношения к религии, убеждений, места жительства или по любым иным обстоятельствам. В референдуме не*

---

<sup>425</sup> Ибраева А.С. Теория государства и права: Учебн. пособие. – 2-е изд. с доп. и изм. – Алматы, 2006. – С. 98.

<sup>426</sup> Теория государства и права: учебник / Р.Х. Макуев. – 3-е изд., изм. и доп. – М.: Норма: Инфра-М, 2010. – С. 392.

<sup>427</sup> Веллард, Дж. Вавилон. Расцвет и гибель города Чудес. – М.: Центрполиграф, 2004. - С. 148.

<sup>428</sup> Джиембаев Р.К. Теория государства и права: Учебное пособие. – Караганды: РИО «Болашак-Баспа», 2012. – С. 107.



имеют права участвовать граждане, признанные судом недееспособными, а также содержащиеся в местах лишения свободы по приговору суда. Какое бы то ни было прямое или косвенное ограничение прав иных граждан республики на участие в референдуме является недопустимым и наказывается по закону.);

- **непосредственная правоустановительная деятельность полномочных государственных органов** (Парламент принимает законы, Правительство издает подзаконные нормативные акты);

- **санкционирование государственными органами норм, которые сложились независимо от них в виде обычая** или выработаны негосударственными организациями (например, праздник Наурыз в настоящее время является государственным праздником, а ранее, еще в советское время, он отмечался неофициально);

- **правотворчество отдельных должностных лиц** (например, Указ Президента, Приказ Министра и т.д.);

- **правотворчество органов местного самоуправления и управления** (решение акима, решение маслихата и т.д.);

- **локальное правотворчество** (например, в предприятиях, учреждениях, профсоюзах). Оно может быть и негосударственным<sup>429</sup>.

**В зависимости от значимости правотворчество делится на:**

- **законотворчество**, которым охватывается правотворческая деятельность не всех, а только высших законотворческих органов того или иного государства (Парламентом). Соответственно, законотворчество порождает не всю систему нормативно-правовых актов, а только те из них, которые являются законами. Таким образом, правотворчество и законотворчество соотносятся, как целое и часть<sup>430</sup>.

- **Делегированное правотворчество** (В Республике Казахстан до 2017 г. Парламент двумя третями голосов от общего числа от каждой из палат мог делегировать Президенту законодательные полномочия сроком на один год. В настоящее время, с момента внесения изменений и дополнений в Конституцию Республики Казахстан Лидером нации, данный порядок исключен)<sup>431</sup>.

- **Подзаконное правотворчество** (правотворчество органов, не относящихся к высшим представительным органам (парламенту), – президентом, правительством, ведомствами, государственными комитетами, местными органами государственного управления).

---

<sup>429</sup> Там же.

<sup>430</sup> Рассказов Л.П. Теория государства и права: учебник для вузов. – 3 – е изд. – М.: РИОР: ИНФРА-М, 2010. – С. 313.

<sup>431</sup> В 2017 году исключен пункт 2 статьи 45 и подпункт 3 статьи 53 Конституции Республики Казахстан. Согласно новой редакции пункта 1 статьи 49 Конституции Республики Казахстан, Парламент является высшим представительным органом Республики, осуществляющим законодательную власть.

В странах англосаксонской правовой семьи, например, в Великобритании существует и *правотворческая деятельность судебных органов*, создающих прецеденты (судебная практика)<sup>432</sup>.

#### **Принципы правотворчества<sup>433</sup>:**

- **Демократизм.** Данный принцип предполагает выражение в нормах права воли народа. Это означает, что нормы права должны создаваться в результате учета общественного мнения, предварительного обсуждения соответствующих проектов правовых актов.

- **Профессионализм** подразумевает, что процесс правотворчества осуществляют, в подавляющем большинстве случаев, профессионалы (прежде всего юристы). Это связано с тем, что нормы права распространяются на большинство общественных отношений, и поэтому их качество должно соответствовать самому высокому уровню.

- **Научность** означает, что правовые акты составляются на основе результатов научных исследований в соответствующей сфере общественных отношений. В частности, используются опросы населения, экспертов по различным вопросам содержания будущих правовых актов.

Для соблюдения этого принципа законопроект должен готовиться при тщательном анализе социально-экономической ситуации в стране, политической обстановки, потребностей правового регулирования тех или иных сторон общественной жизни и т.д.<sup>434</sup>

- **Связь с правоприменительной практикой.** Необходимость принятия новых норм права должна выводиться из потребностей практики, при выявлении пробелов и противоречий в праве, при наличии устаревших и неэффективных норм.

## **6.2 Некоторые особенности законодательного процесса в зарубежных странах**

В Конституционном праве общепризнаны четыре стадии законодательного процесса:

- законодательная инициатива (внесение законопроекта);
- обсуждение законопроекта;
- принятие закона;
- промульгация (подписания закона президентом) и издание закона.

Рассмотрим особенности данного процесса на примере зарубежных стран.

**Франция.** Во Франции законодательная инициатива принадлежит только Премьер-министру и членам Парламента<sup>435</sup>. В конституционно-

---

<sup>432</sup> Там же. – С. 314.

<sup>433</sup> Джембаев Р.К. Теория государства и права: Учебное пособие. – Караганды: РИО «Болашак-Баспа», 2012. – С. 107.

<sup>434</sup> Рассказов Л.П. Теория государства и права: учебник для вузов. – 3 – е изд. – М.: РИОР: ИНФРА-М, 2010. – С. 315.

<sup>435</sup> Конституции зарубежных стран / Сост. Дубровин В.Н. – М.: Издательство Юрлитинформ, 2001. – С. 55.

правовой системе Французской республики под законодательной инициативой подразумевается право внесения акта, который после принятия становится законом<sup>436</sup>.

Президент формально правом законодательной инициативы не обладает. В свою очередь Премьер-министр вносит законопроекты, а парламентарии – законопредложения. Законопроекты рассматриваются сначала Государственным советом, который в данном случае выступает как консультативный орган Правительства, затем обсуждаются в Совете министров и потом вносятся в бюро одной из палат, причем финансовые законопроекты направляются, прежде всего, в Национальное собрание (ч. 2 ст. 39 Конституции Франции). Законопредложения вносятся в бюро той палаты, членами которой состоят соответствующие парламентарии. В соответствии с регламентами палат Правительство может отозвать свой законопроект в любое время до окончательного принятия Парламентом, тогда как законопредложение может быть отозвано парламентарием лишь до принятия в первом чтении. Отклоненные палатой законопредложения могут быть внесены повторно не ранее, чем через год. О внесении законопроекта или законопредложения палата извещается на ее публичном заседании. Законопроекты передаются в специальную или постоянную комиссию<sup>437</sup>.

Правительство Франции имеет право вносить в Парламент законодательные инициативы в форме законопроектов в отличие от депутатов, которые вносят их в форме законодательных предложений и которые ограничены двумя условиями:

- во-первых, данное законопредложение должно отвечать определенным вопросам, строго отнесенных к компетенции Парламента Франции;

- во-вторых, оно не должно затрагивать изменение в большую или в меньшую сторону государственных ресурсов<sup>438</sup>.

Уточним, что под законопроектом понимается документ с текстом закона, предлагаемый к принятию законодательному органу, а под законопредложением понимается идея, концепция будущего закона.

Все-таки большинство законодательных инициатив и принятых законов во Франции имеют правительственное происхождение<sup>439</sup>. То есть, как отмечает К.К. Иванов, правительство Франции выступает в роли «мотора» политической системы, а сами законопроекты становятся наиболее вероятным и надежным инструментом воздействия на общество. Характерной особенностью парламента Французской Республики является то, что и законопроекты, и законодательные предложения направляются в специализированную комиссию (в специальную или постоянную), которая по

---

<sup>436</sup> Duhamel O., Meny Y. Dictionnaire constitutionnel. – P.: Presses Universitaires de France, 1992. – P. 509.

<sup>437</sup> <http://lektsii.net/1-80727.html>

<sup>438</sup> Иванов К.К. Особенности законотворческого процесса в зарубежных странах (на примере Франции) // Молодой ученый. — 2012. — №3. — С. 291-294.

<sup>439</sup> Ардан Филипп. Франция: государственная система: Пер. с франц. – М.: Юрид. лит., 1994. – С. 115.

итогах обсуждения выносит свое заключение по поступившему законопроекту или законопредложению, а также корректирует поступивший проект с учетом замечаний<sup>440</sup>.

На первом чтении проводятся общая дискуссия по докладу комиссии, постатейное обсуждение и голосование в целом, после чего одобренный в первом чтении акт передается в другую палату. При постатейном обсуждении, поправки обсуждаются после текста, к которому они относятся, а голосование по ним осуществляется до голосования по тексту. Обсуждаются только поправки, внесенные в бюро палаты.

Если другая палата, получив принятый в первом чтении первой палатой текст, одобряет его без изменений, то этот текст передается Президенту.

Если акт не принят после двух чтений в любой палате или одного чтения в каждой из палат, Правительство может заявить, что вопрос не терпит отлагательства, и Премьер-министр созывает смешанную паритетную комиссию для выработки нового текста по спорным вопросам. Принятый Парламентом закон поступает для промульгации Президенту, который в течение 15 дней после передачи закона Правительству может потребовать нового обсуждения закона и его частей<sup>441</sup>.

**США.** Несмотря на то, что основным источником права в США является судебный прецедент, законы, принимаемые двухпалатным парламентом также регулируют общественную жизнь и отношения постольку, поскольку не противоречат судебным прецедентам.

Прохождение законопроекта в каждой палате начинается с его внесения. Правом законодательной инициативы обладают только депутаты (Президент вносит проекты законов через «своих» депутатов, его законопроекты называют «инициативными биллями», и они пользуются правом приоритетного рассмотрения). В среднем в год в Конгресс вносится 10-15 тыс. биллей и резолюций, а принимается 500-1000. Основная масса публичных законопроектов практически инициируется исполнительной властью. Многие билли вносятся в палаты с подачи лоббирующих организаций<sup>442</sup>. Иными словами, в США президент использует законодательную инициативу в своих посланиях парламенту, которые потом облекаются в форму законопроектов, внесенных одним из депутатов<sup>443</sup>.

Рассмотрение законопроектов в каждой палате распадается на следующие стадии.

Первое чтение заключается в формальном внесении законопроекта в палату. При этом он регистрируется руководителем аппарата — секретарем

---

<sup>440</sup> Иванов К.К. Особенности законотворческого процесса в зарубежных странах (на примере Франции) // Молодой ученый. — 2012. — №3. — С. 291-294.

<sup>441</sup> <http://lektsii.net/1-80727.html>

<sup>442</sup> <http://mydocx.ru/4-86127.html>

<sup>443</sup> Конституционное право зарубежных стран: Учебник для вузов / Под общ. ред. чл.-корр. РАН, проф. М.В. Баглая, д.ю.н., проф. Ю.И. Лейбо и д.ю.н., проф. Л.М. Энитна. — Москва: Норма, 2004. — С. 256.

Сената или клерком Палаты представителей, после чего спикером передается в соответствующий комитет. В комитете билль подвергается детальному обсуждению с вызовом необходимых экспертов, в него вносятся поправки. По результатам обсуждения составляется доклад с рекомендациями палате<sup>444</sup>.

Второе чтение начинается с заслушивания палатой доклада, с которым выступает председатель комитета. На этой стадии происходит обсуждение билля и поправок, предложенных комитетом и депутатами, решается вопрос о принятии или отклонении поправок и о дальнейшем рассмотрении билля. Если удастся достичь «единодушного согласия», то обсуждение может быть очень кратким.

Третье чтение состоит в оглашении окончательно подготовленного текста билля, после чего он ставится на голосование. Существует несколько способов голосования.

После одобрения билля палатой он передается в другую палату, где проходит те же стадии. В случае возникновения разногласий между палатами создается согласительный комитет, который вырабатывает общую позицию, представляемую палатам. Но если любая палата не соглашается с проектом, он отклоняется. Билль, одобренный двумя палатами, направляется на подпись Президенту<sup>445</sup>.

Интересными представляются некоторые особенности на стадии обсуждения законопроекта (чтения).

Следует отметить, что регламент ограничивает возможности и продолжительность выступлений депутатов. Можно привести такой пример, как «гильотина», т.е. установление точного времени, отведенного на обсуждение, после чего прения прекращаются, даже если не смогли выступить многие желающие. Прием «кенгуру» дает спикеру английского Парламента право самому решать, какие из имеющихся поправок будут поставлены на голосование. Допускается решение об отсрочки прений для выяснения определенных вопросов. Применяются также такие приемы, как «перерыв в заседании для проверки кворума», «предварительный вопрос». В парламентской практике Великобритании это заключается в следующем: ставится вопрос о том, следует ли провести голосование по обсуждаемому законопроекту. Если решение отрицательное, рассмотрение законопроекта откладывается, а при положительном решении, проводится немедленное голосование без дальнейшего обсуждения законопроекта<sup>446</sup>.

В Сенате США, где ранее не было формальных ограничений для выступлений сенаторов, некоторые из них прибегали к «флибустьерству». Для того чтобы провалить неудобный им законопроект, они выступали с многочасовыми речами, в результате чего палата не успевала его принять, если он был поставлен на обсуждение незадолго до окончания сессии.

---

<sup>444</sup> <http://mydocx.ru/4-86127.html>

<sup>445</sup> Там же.

<sup>446</sup> Конституционное право зарубежных стран: Учебник для вузов / Под общ. ред. чл.-корр. РАН, проф. М.В. Баглая, д.ю.н., проф. Ю.И. Лейбо и д.ю.н., проф. Л.М. Энитна. – Москва: Норма, 2004. – С. 259.

Возмущение такой практикой привело к тому, что в регламент Сената было внесено правило, ограничивающее «флибустьерство». В процессе обсуждения законопроектов правительство обладает рядом преимуществ. Например, в некоторых парламентах допускается «голосование без прений». Правительство, заручившись поддержкой комиссии и большинства депутатов, вправе потребовать перехода к голосованию сразу после получения заключения комиссии по законопроекту. Но если согласия большинства получить не удастся, правительство может добиться проведения «укороченных прений», в которых участвуют только лица, имеющие отношение к законопроекту и внесшие в него поправки, а также представитель правительства<sup>447</sup>.

В некоторых странах, где соотношение политических сил правой, левой ориентации и центра неустойчиво, в регламенте и даже в конституции предусмотрен «институт прав меньшинства». Так, в Дании он включает в себя право 2/5 депутатов Фолькетинга потребовать отсрочки обсуждения законопроекта на 12 дней, а в Финляндии 1/3 членов Эдускунты (парламента) может потребовать переноса законопроекта на первую сессию парламента нового созыва. Это не позволяет парламентскому большинству злоупотреблять своим преимуществом<sup>448</sup>.

### **6.3 Законодательный процесс в Республике Казахстан**

Прежде всего, необходимо отметить, что Парламент вправе издавать законы, которые регулируют важнейшие общественные отношения, устанавливают основополагающие принципы и нормы, касающиеся:

- правосубъектности физических и юридических лиц, гражданских прав и свобод, обязательств и ответственности физических и юридических лиц;
- режима собственности и иных вещных прав;
- основ организации и деятельности государственных органов и органов местного самоуправления, государственной и воинской службы;
- налогообложения, установления сборов и других обязательных платежей;
- республиканского бюджета;
- вопросов судоустройства и судопроизводства;
- образования, здравоохранения и социального обеспечения;
- приватизации предприятий и их имущества;
- охраны окружающей среды;
- административно-территориального устройства Республики;
- обеспечения обороны и безопасности государства.

Все иные отношения регулируются подзаконными актами (ч. 3 ст. 61 Конституции Республики Казахстан).

---

<sup>447</sup> Там же.

<sup>448</sup> Там же.

В теории государства и права выделяют 6 следующих стадий законодательного процесса:

- **Законодательная инициатива** – право компетентных органов и должностных лиц возбуждать перед Парламентом вопрос об издании, изменении или отмене закона либо иного акта, поступление которого влечет за собой обязательное рассмотрение его Парламентом. Это право выражается в форме предложений готового законопроекта, которые высший законодательный орган обязан принять к своему производству<sup>449</sup>.

Так, согласно пункту 1 статьи 61 Конституции Республики Казахстан право законодательной инициативы принадлежит Президенту Республики, депутатам Парламента, Правительству и реализуется исключительно в Мажилисе.

В части 2 статьи 15 Конституционного закона Республики Казахстан «О Парламенте и статусе его депутатов» уточняется, что:

- Президент решение о внесении проекта законодательного акта в Мажилис оформляет специальным посланием;
- депутаты Парламента решение о внесении проекта законодательного акта в Мажилис оформляют соответствующим представлением;
- Правительство Республики решение о внесении проекта законодательного акта в Мажилис принимает путем издания соответствующего постановления Правительства.

В части 3 статьи 15 указанного Конституционного закона говорится, что проекты законодательных актов, внесенные Президентом Республики, депутатами и Правительством, постановлением Мажилиса направляются для рассмотрения в соответствующие постоянные комитеты Мажилиса (комитет по социально-культурному развитию, комитет по финансам и бюджету, по международным делам, обороне и безопасности, по вопросам экологии и природопользования, по судебной-правовой реформе, по экономической реформе и региональному развитию) и могут быть рассмотрены на его пленарном заседании лишь при наличии по ним заключений постоянных комитетов Мажилиса.

Проекты законов, предусматривающих сокращение государственных доходов или увеличение государственных расходов, могут быть внесены лишь при наличии положительного заключения Правительства Республики. Для проектов законодательных актов, вносимых в Мажилис Парламента в порядке законодательной инициативы Президента Республики, наличие такого заключения не требуется (ч. 4 ст. 15).

Кроме того, в части 2 статьи 61 Конституции Республики Казахстан сказано, что Президент Республики имеет право определять приоритетность рассмотрения проектов законов, а также объявлять рассмотрение проекта

---

<sup>449</sup> Ибраева А.С. теория государства и права: Учебное пособие. – Алматы, Жеті жарғы. 2006. – С. 101.

закона срочным, что означает: соответствующие законопроекты должны быть приняты в первоочередном порядке в течение двух месяцев<sup>450</sup>.

Детальное регулирование права и порядка осуществления президентской инициативы в законодательном процессе осуществлено «Правилами реализации права законодательной инициативы Президента Республики Казахстан», утвержденными Указом Президента Республики Казахстан от 21 сентября 2007 г. № 413.

- **Подготовка законопроекта** – стадия, на которой законопроект начинают сравнивать с действующими законами, чтобы исключить противоречия. Разрабатывается общая концепция будущего закона, определяется его структура, количество статей и т.д.<sup>451</sup>.

Следует отметить, что согласно части 1 статьи 17 Закона Республики Казахстан «О правовых актах» от 2016 г. разработчиками проектов законодательных актов, вносимых в Мажилис Парламента Республики Казахстан в порядке законодательной инициативы Президента Республики Казахстан, по поручению Президента Республики Казахстан или Руководителя Администрации Президента Республики Казахстан, основанному на поручении Президента Республики Казахстан, могут являться Администрация Президента, Правительство, иные государственные органы, организации и граждане по согласованию с ними.

Разработчиками проектов законодательных актов, подготавливаемых в порядке законодательной инициативы депутатов Парламента Республики Казахстан, являются депутаты Парламента.

Разработчиками проектов законодательных актов, подготавливаемых в порядке законодательной инициативы Правительства Республики Казахстан, являются центральные государственные органы.

В статье 18 указанного Закона регламентирован порядок разработки проекта нормативного правового акта.

В части 1 указанной статьи говорится о том, что Орган-разработчик создает рабочую группу по подготовке проекта или поручает его подготовку своим подразделениям.

Орган-разработчик, если иное не установлено законодательством Республики Казахстан, может поручить подготовку проекта нормативного правового акта подведомственным ему органам и организациям и заказать его подготовку на договорной основе специалистам, Национальной палате предпринимателей Республики Казахстан, объединениям субъектов частного предпринимательства, научным учреждениям, отдельным ученым и коллективам, в том числе зарубежным, экспертам в соответствующих сферах с использованием на эти цели выделенных бюджетных средств и грантов.

Уполномоченный орган вправе поручить подготовку альтернативных проектов нормативных правовых актов нескольким государственным

---

<sup>450</sup> Согласно редакции от 10.03.2017 г.

<sup>451</sup> Джембаев Р.К. Теория государства и права: Учебное пособие. – Караганды: РИО «Болашак-Баспа», 2012. – С. 110.



органам и организациям или поручить их разработку на договорной основе, в том числе по конкурсу, Национальной палате предпринимателей Республики Казахстан, нескольким научным учреждениям или ученым.

В подготовке проекта нормативного правового акта обязательно участие работников юридического подразделения органа-разработчика, ответственного за подготовку проекта нормативного правового акта.

В разработке нормативных правовых актов, затрагивающих интересы субъектов частного предпринимательства, обязательно участие представителей Национальной палаты предпринимателей Республики Казахстан и аккредитованных объединений субъектов частного предпринимательства.

Депутаты Парламента Республики Казахстан вправе принимать участие в работе рабочей группы по подготовке проекта закона на любой стадии.

- **Обсуждение законопроекта** – голосование за или против. Данная стадия необходима для того, чтобы довести документ до нужного качества: устранить противоречия, пробелы, неточности и прочие недочеты, т.е. проект редактируется совместными усилиями обсуждающих<sup>452</sup>.

Обсуждение законопроекта происходит вначале в Мажилисе. Законопроект, рассмотренный и одобренный большинством голосов от общего числа депутатов Мажилиса, передается в Сенат, где рассматривается не более шестидесяти дней со дня получения Сенатом проекта (п. 4 ст. 61 Конституции Республики Казахстан).

По итогам обсуждения законопроекта Сенат принимает одно из следующих решений:

- принять одобренный Мажилисом законопроект;
- направить в Мажилис внесенные Сенатом соответствующие изменения и дополнения в законопроект;
- отклонить одобренный Мажилисом законопроект и вернуть его в Мажилис<sup>453</sup>.

**Принятие закона.** Производится путем единоличного решения Президента или путем голосования.

Принятый большинством голосов от общего числа депутатов Сената проект становится Законом и в течение 10 дней представляется Президенту на подпись.

Отклоненный в целом большинством голосов от общего числа депутатов Сената проект возвращается в Мажилис. Если Мажилис большинством в две трети голосов от общего числа депутатов согласится с предложенными Сенатом изменениями и дополнениями, закон считается

---

<sup>452</sup> Там же.

<sup>453</sup> Сидорова Н.В. Конституционное право Республики Казахстан: Курс лекций. – Караганда: Карагандинская академия им. Б. Бейсенова МВД РК, 2011. – С. 247.

принятым, если не согласится, то разногласия между Палатами разрешаются путем согласительных процедур<sup>454</sup>.

Что представляют собой данные процедуры и каков порядок их проведения?

В пункте 76-2 Регламента Парламента Республики Казахстан сказано, что для преодоления возникших разногласий Мажилис и Сенат создают согласительную комиссию с участием равного количества депутатов от каждой из Палаты. В работе согласительной комиссии может принимать участие с правом совещательного голоса субъект права законодательной инициативы (уполномоченное им лицо).

Избрание членов согласительной комиссии осуществляется Палатами самостоятельно большинством голосов от общего числа депутатов Палаты.

Члены согласительной комиссии из своего состава избирают большинством голосов от общего числа членов комиссии председателя.

Избрание председателя согласительной комиссии по рассмотрению изменений и дополнений Сената, по которому возникли разногласия между Палатами, осуществляется членами комиссии на первом заседании с учетом очередности председательствования представителя Палаты на предыдущем заседании.

Согласительная комиссия рассматривает лишь те положения законопроекта, по которым возникли разногласия между Сенатом и Мажилисом, стремясь выработать единый текст соответствующего проекта закона.

В работе согласительной комиссии могут принимать участие с правом совещательного голоса депутаты Парламента.

Комиссия принимает решение открытым голосованием. Решения согласительной комиссии принимаются большинством голосов от общего числа его членов. В случае равного количества голосов «за» либо «против» голос председателя комиссии считается решающим.

По результатам работы согласительная комиссия принимает постановление, содержащее предложения по преодолению разногласий, которое вносится на рассмотрение через Бюро Мажилиса на пленарное заседание Мажилиса.

К постановлению согласительной комиссии прилагается сравнительная таблица статей законопроекта, в которые были внесены изменения<sup>455</sup>.

В связи с неприятием внесенного Правительством проекта закона Премьер-министр вправе на совместном заседании Палат Парламента поставить вопрос о доверии Правительству, голосование по которому проводится не ранее чем через сорок восемь часов с момента его постановки. Если предложение о вотуме недоверия не наберет большинства голосов от

---

<sup>454</sup> Конституция Республики Казахстан по состоянию на 10.03.2017 г. – п. 5-1 ст. 61.

<sup>455</sup> Постановление Парламента Республики Казахстан от 20.05.1996 г. (с изм. и доп., внесенными постановлением Парламента Республики Казахстан от 22.06.2012 г.) О Регламенте Парламента Республики Казахстан / [http:// adilet.zan.kz/rus/docs/B96000001\\_](http://adilet.zan.kz/rus/docs/B96000001_)

общего числа депутатов каждой из Палат, **проект закона считается принятым без голосования**. Однако Правительство не может пользоваться этим правом не более двух раз в год (п. 7 ст. 61 Конституции Республики Казахстан).

**Подписание закона.** Законы Республики Казахстан вступают в силу после их подписания Президентом Республики Казахстан. Президент Республики Казахстан подписывает Закон в течение тридцати дней, обнародует либо возвращает Закон или отдельные его статьи для повторного обсуждения и голосования.

Право Президента отклонить закон называется «вето». «Вето» Президента на закон бывает следующих видов:

- Абсолютное «вето», т.е. запрет на закон, который не может быть преодолен Парламентом (в Казахстане не применяется);

- Выборочное «вето», т.е. запрет на закон, который может быть преодолен Парламентом (регламентирован законодательством Республики).

Полное «вето», т.е. запрет на весь закон в целом (регламентирован законодательством Республики).

Выборочное «вето», т.е. запрет на отдельные статьи или части закона (регламентирован законодательством Республики)<sup>456</sup>.

Не возвращенный в течение названного срока закон считается подписанным. Если сессия Парламента закрывается до истечения срока, в течение которого закон может быть возвращен Президентом, то он возвращается Президентом в первый день очередной сессии Парламента.

Повторное обсуждение и голосование по законам или статьям закона, вызвавшим возражения Президента Республики, проводятся в месячный срок со дня направления возражений. Несоблюдение этого срока означает принятие возражений Президента (пп. 2 п. 2 ст. 54 Конституции Республики Казахстан).

Возвращенные с возражениями Президента Республики закон или его статьи после выработки заключения соответствующим постоянным комитетом Мажилиса выносятся на пленарное заседание Мажилиса для принятия решения.

Если Мажилис по итогам голосования не подтверждает ранее принятого Парламентом решения по закону, то дальнейшее рассмотрение возражений Президента Палатами Парламента прекращается, и закон считается непринятым или принятым в редакции, предложенной Президентом.

Если Мажилис большинством в две трети голосов от общего числа депутатов Палаты подтвердит ранее принятое по закону решение, то он с возражениями Президента передается для дальнейшего рассмотрения в Сенат.

---

<sup>456</sup> Сидорова Н.В. Конституционное право Республики Казахстан: Курс лекций. – Караганда: Карагандинская академия им. Б. Бейсенова МВД РК, 2011. – С. 249.

После выработки заключения соответствующим постоянным комитетом Сената закон или его статьи с возражениями Главы государства выносятся на пленарное заседание Сената. Если Сенат по итогам голосования не подтверждает ранее принятого Парламентом решения по закону, то он считается непринятым или принятым в редакции, предложенной Президентом.

Если Сенат большинством в две трети голосов от общего числа депутатов Палаты подтвердит ранее принятое по закону решение, то возражения Президента по закону считаются преодоленными. В этом случае закон (соответственно, его статьи) считается принятым в той редакции, в которой был принят Парламентом в первый раз, и Президент подписывает данный закон в течение одного месяца с момента его представления на подпись<sup>457</sup>.

В ходе рассмотрения возражений в Мажилесе Президент Республики вправе с учетом предложений депутатов изменить предложенную им в возражениях редакцию закона в целом либо соответствующих отдельных его статей<sup>458</sup>.

При повторном обсуждении и голосовании закона или отдельных его статей на заседаниях Палат Парламента голосование проводится по закону в целом, если возражения Президента вызвал закон в целом, либо по статьям, вызвавшим возражения Президента Республики<sup>459</sup>.

Внесенные Президентом Республики возражения на принятые Парламентом конституционные законы рассматриваются в порядке, предусмотренном для рассмотрения возражений на законы. При этом возражения Президента на конституционные законы преодолеваются Парламентом не менее чем тремя четвертями голосов от общего числа депутатов каждой из Палат<sup>460</sup>.

**Опубликование (промульгация).** В статье 37 Закона Республики Казахстан «О правовых актах» от 2015 года сказано, что официальными изданиями являются Ведомости Парламента Республики Казахстан, Собрание актов Президента Республики Казахстан и Правительства Республики Казахстан, «Вестник Национального Банка Республики Казахстан».

Официальное опубликование законодательных актов осуществляется также периодическими печатными изданиями, получившими такое право на конкурсной основе, в порядке, определяемом Правительством Республики Казахстан.

---

<sup>457</sup> П. 2 ст. 20 Конституционного Закона Республики Казахстан «О Парламенте Республики Казахстан и статусе его депутатов» от 1995 года с изм. и доп. от 2013 г.

<sup>458</sup> П.3 ст. 20 Указ. Конс. Закона.

<sup>459</sup> П.4 ст. 20 Указ. Конс. Закона.

<sup>460</sup> Там же. – С. 250.

Официальное опубликование нормативных правовых актов осуществляется также в Эталонном контрольном банке нормативных правовых актов Республики Казахстан в электронном виде.

Первое официальное опубликование нормативных правовых актов должно быть осуществлено одновременно *на казахском и русском языках* в течение *тридцати календарных дней* после дня их вступления в силу.

Последующее официальное опубликование текстов нормативных правовых актов осуществляется печатными изданиями в порядке, определяемом Правительством Республики Казахстан, и при условии прохождения экспертизы на соответствие публикуемых ими текстов Эталонному контрольному банку нормативных правовых актов Республики Казахстан.

Контроль за соблюдением установленного порядка последующего официального опубликования текстов нормативных правовых актов осуществляют органы юстиции.

Порядок предоставления права на осуществление последующего официального опубликования текстов нормативных правовых актов не распространяется на официальные издания, указанные ранее, самостоятельно принимающие решения о необходимости последующего официального опубликования текстов нормативных правовых актов

В правоприменительной практике должны использоваться официальные публикации нормативных правовых актов.

Неофициальное опубликование нормативных правовых актов допускается только после их официального опубликования<sup>461</sup>.

#### **6.4 Юридическая техника**

Согласно Словарю русского языка С.И. Ожегова под словом «техника» понимается совокупность приемов, применяемых в каком-нибудь деле, мастерстве<sup>462</sup>. Слово «юридический», в свою очередь, означает 1. Относящийся к праву, правовой. 2. Относящийся к работе юриста, юристов<sup>463</sup>.

Юридическая техника – это совокупность правил, средств, приемов и способов разработки, оформления и систематизации нормативных актов в целях их ясности и эффективности<sup>464</sup>.

Объектом юридической техники является текст нормативного документа, в отношении которого применяются интеллектуальные усилия законодателя.

Уровень развития юридической техники всегда служит надежным показателем уровня правовой культуры общества. Юридическая техника не

---

<sup>461</sup> Закон Республики Казахстан № 480 – V «О правовых актах» от 06.04.2016 г.

<sup>462</sup> Ожегов С.И. Словарь русского языка: 70 000 слов / Под ред. Н.Ю. Шведовой. - 21-е изд., перераб. и доп. – М.: Рус. яз., 1989. – С. 795.

<sup>463</sup> Там же. – С. 911.

<sup>464</sup> Большая юридическая энциклопедия. – М.: Изд-во Эксмо, 2005. – С. 670.

чисто техническая, прикладная проблема, а критерий определения сущности права, критерий направленности политической воли законодателя<sup>465</sup>.

В.В. Лазарев по этому поводу отмечает, что при выработке правовых норм, изданиях нормативных правовых актов и последующей их систематизации используется ряд правил для обеспечения совершенства законодательства. Совокупность всех этих правил, средств и приемов образуют **законодательную технику**. Если к названным правилам присовокупить правила, средства и приемы формулирования, выяснения и обработки индивидуальных правовых актов, получим **юридическую технику**. Некоторые ее требования являются общими как для нормативных, так и для индивидуальных актов. Например, требования культурности (общей и юридической) акта: целесообразность, законность, грамотность, правильная форма, рациональная структура, наличие внешних атрибутов и т.д.<sup>466</sup>.

Законодательная техника включает в себя:

- Правила построения нормативных правовых актов, т.е. его структуру (преамбула, основная часть, заключительные положения), рубрикации (части, разделы, параграфы, пункты), официальные атрибуты (наименование акта и органа, его издавшего, подпись соответствующего лица, регистрационный номер, печать).

- Приемы и средства формулирования норм права и иных нормативных правовых предписаний. К ним относятся правовые понятия, правовые категории, терминология, юридические конструкции, правовые дефиниции, классификации, оговорки, примечания, отсылки<sup>467</sup>.

**Правовые понятия** – содержательные научные представления, воспроизводящие в мышлении объективную суть реальных процессов правовой действительности и выражающие специфически их юридическую качественную определенность. Правовые понятия вбирают в себя в концентрированном виде информацию о реальной и желательной действительности и позволяют правовым нормам относительно лаконично и обобщенно моделировать значимые для правового воздействия определенные ситуации<sup>468</sup>.

Таким образом, правовые понятия – это лаконичная информация, отражающая юридические явления.

По сфере действия, а следовательно, и значимости правовые понятия делятся на общеправовые, межотраслевые и отраслевые<sup>469</sup>.

---

<sup>465</sup> Там же.

<sup>466</sup> Теория права и государства: Учебник / Под ред. проф. В.В. Лазарева. – 2-е, перераб. и доп. изд-е. – М.: Право и закон, 2002. – С. 150.

<sup>467</sup> Теория государства и права: Учебное пособие / В.И. Власов, Г.Б. Власова. – Изд. 2-е. – Ростов н/Д: Феникс, 2012. – С. 188.

<sup>468</sup> [http://elementary\\_law.academic.ru/681/](http://elementary_law.academic.ru/681/)

<sup>469</sup> Теория государства и права: Учебное пособие / В.И. Власов, Г.Б. Власова. – Изд. 2-е. – Ростов н/Д: Феникс, 2012. – С. 189.

Например, *общеправовыми* можно считать такие понятия, как «право», «гражданское общество», «норма права», «правовая система», «источники права», «юридический факт» и т.д. К *междотраслевым* можно отнести такие, как «правонарушение», «приговор», «согласительность и равноправие сторон» (УПП, ГПП), «медиация» (УПП, ГПП), «юридические лица» (АП, ГП), «дееспособность» (КП, ГП, БСП). К *отраслевым* относятся следующие понятия: «октроирование» (КП (способ принятия конституции)), «интерпелляция» (КП (вид депутатского запроса)), «вотум» (КП (воля)), «эмансипация» (ГП), «правосубъектность» (ГП), «правоспособность» (ГП), «дереликтуция» (ГП), «процессуальное соглашение» (УПП)<sup>470</sup>.

Необходимо также подчеркнуть, что наиболее общие, предельно широкие правовые понятия называются *правовыми категориями*. Как объясняет профессор В.И. Власов, они представляют собой результат обобщения существующей государственно-правовой действительности, а также юридических понятий<sup>471</sup>.

Юридическая техника как раз связана в основном с организацией правового материала, его внешним выражением. В уровне совершенства правовых актов мы находим внешнюю материализацию юридической техники. Сквозное значение в юридической технике имеет терминология. *Термины* представляют собой словесное обозначение определенных понятий, используемых для выражения воли законодателя<sup>472</sup>. (от лат. terminus – предел, граница).

Различают:

- *общеупотребительные термины*, которые обозначают принятые в литературном языке категории – «семья», «жилое помещение» и др.;
- *специально-юридические термины*, используемые для обозначения юридических понятий, например: «обязательная доля», «залог», «истец» и др.;
- *специальные неюридические термины* или *специально-технические термины*, применяемые в биологии, медицине и др.<sup>473</sup>

Кроме терминологии к средствам юридической техники относятся, в частности, *юридические конструкции*. Это построения нормативного материала по особому типу связей составляющих его элементов (например, состав преступления)<sup>474</sup>.

---

<sup>470</sup> Кп – Конституционное право, УП – Уголовное право, АП – Административное право, ГП – Гражданское право, УПП – Уголовно-процессуальное право, ГПП – Гражданско-процессуальное право, БСП – Брачно-семейное право.

<sup>471</sup> Теория государства и права: Учебное пособие / В.И. Власов, Г.Б. Власова. – Изд. 2-е. – Ростов н/Д: Феникс, 2012. – С. 189.

<sup>472</sup> Теория права и государства. Учебник / Под ред. проф. В.В. Лазарева. – 2-е, перераб. и доп. изд-е. – М.: Право и закон, 2002. – С. 150.

<sup>473</sup> Теория государства и права: Учебное пособие / В.И. Власов, Г.Б. Власова. – Изд. 2-е. – Ростов н/Д: Феникс, 2012. – С. 189.

<sup>474</sup> Теория права и государства. Учебник / Под ред. проф. В.В. Лазарева. – 2-е, перераб. и доп. изд-е. – М.: Право и закон, 2002. – С. 151.

Практика правового регулирования выработала такие правовые понятия, как презумпция, фикция, преюдиция, правовая аксиома, которые активно используются в правотворчестве.

**Презумпция** (от лат. *praesumptio* – «предположение»), в праве – экспериментально установленное предположение, что обычно наблюдаемая связь между фактами, явлениями присуща и данному конкретному случаю. Правовые презумпции закрепляются в нормах права. Например, презумпция невиновности, или презумпция знания закона. Эта презумпция исходит из того, что все законы публикуются в печати, передаются по радио и телевидению, поэтому граждане знают их содержание и поступают в соответствии с ними. Никто не вправе отговариваться незнанием закона. Если закон опубликован, то следует предположить, что все граждане знают его и в случае нарушения закона несут установленную им ответственность. Однако презумпция знания закона опровержима: допускается доказывание того, что гражданин не мог знать опубликованный закон вследствие тяжелой болезни, задержки с доставкой газет в отдаленные районы, стихийного бедствия, военных действий и др. В этих случаях он освобождается от ответственности<sup>475</sup>.

Вместе с тем существуют и так называемые неопровержимые презумпции. Например, в уголовном праве считается, что лицо, не достигшее 14-летнего возраста, не в состоянии осознавать опасность своих действий, хотя в реальности оно может и осознавать их. Но, тем не менее, такое лицо не может быть привлечено к уголовной ответственности<sup>476</sup>.

**Фикция** – это несуществующее положение, но в силу определенных обстоятельств признаваемое законодателем как реальное, существующее. Например, признание лица умершим со дня судебного решения, вступившего в законную силу, хотя дата смерти неизвестна. Более того, впоследствии это лицо может вообще оказаться живым<sup>477</sup>.

**Правовая аксиома** – положение, принимаемое в юридической науке и практике без доказательств в силу его очевидности, убедительности и истинности<sup>478</sup>.

В.И. Власов и Г.Б. Власова объясняют это следующим образом: аксиомы представляют собой результаты мыследеятельности человека и выражаются в понятиях и суждениях. Истинность и убедительность их проверены многолетней, а нередко и многовековой практикой. Правовые аксиомы имеют дело с юридическими явлениями и отражают их особенности. Аксиомы, выраженные и закрепленные в нормативных правовых актах, становятся законодательными аксиомами. Примером аксиом являются следующие юридические положения: «закон обратной силы не

---

<sup>475</sup> Большая юридическая энциклопедия. – М.: Изд-во Эксмо, 2005. – С. 472.

<sup>476</sup> Радько Т.Н. Теория государства и права: Учебник. – 2-е изд. – М.: Проспект, 2011. – С. 383.

<sup>477</sup> Там же. – С. 384.

<sup>478</sup> Теория государства и права: Учебное пособие / В.И. Власов, Г.Б. Власова. – Изд. 2-е. – Ростов н/Д: Феникс, 2012. – С. 191.



имеет», «нет преступления и нет проступка, как нет наказания и нет взыскания, если нет закона», «нет прав без обязанностей, как нет обязанностей без прав», «никто не может быть судьей в собственном деле»<sup>479</sup>.

**Преюдиция** (от лат. *praejudicialis* – относящийся к предыдущему судебному решению) – обязательность для всех судов, рассматривающих дело, принять без проверки доказательств факты, ранее установленные вступившим в законную силу судебным решением по другому делу, в котором участвуют те же лица<sup>480</sup>. По мнению Т.Н. Радько, значение преюдиции в том, что она, с одной стороны, подкрепляет авторитет судебной власти, а с другой – обеспечивает экономичность и оперативность разбирательства дел.

Помимо всего прочего профессор Т.Н. Радько отмечает, что при подготовке юристов следует большое внимание уделять и языковой культуре. Юрист должен всегда внимательно относиться к слову, уметь точно и кратко выражать свои мысли. Язык законодательства и судопроизводства по своей общественной функции не может быть каким-то особым профессиональным жаргоном, он подчиняется всем грамматическим нормам общелитературного языка, а его специфика обычно проявляется в лексике (насыщенность юридической терминологией) и стиле (повторяющиеся термины и специальные обороты речи, синтаксические конструкции)<sup>481</sup>.

Ученый указывает на наиболее типичные ошибки языка судопроизводства. Например, в протоколах допросов и в обвинительных заключениях часто встречаются неправильные обороты речи («увидели **шедшего** домой в нетрезвом **состоянии** гражданина», «от него **ощущался** запах алкоголя», «заболела туберкулезом, в связи с чем проходила курсы лечения», «была найдена кожаная перчатка с правой руки, **которая лежала на бочке пива**»)<sup>482</sup>. Очевидно, что правильными будут являться следующие обороты: «Увидели **идущего** домой в нетрезвом **виде** гражданина», «от него **исходил** запах алкоголя», «у нее была обнаружена открытая форма туберкулеза, в связи с чем, гражданка была направлена на прохождение курса лечения», «**на бочке пива** была найдена кожаная перчатка на правую руку».

Таким образом, пренебрежение нормами литературного языка, их незнание может привести к юридическим ошибкам.

По словам В.В. Лазарева, важная роль в юридической технике отводится средствам и правилам построения правовых актов. Правила требуют включения в нормативный акт только однородного материала. Лучше издавать два, три акта, но не издавать разнородного по содержанию

---

<sup>479</sup> Там же.

<sup>480</sup> Судебная практика: понятие «преюдиции»//www.buhgalteria.ru/article/n47267

<sup>481</sup> Радько Т.Н. Теория государства и права: Учебник. – 2-е изд. – М.: Проспект, 2011. – С. 382.

<sup>482</sup> Там же. – С. 383.

акта. Правилами диктуется издание в начале норм материального права, а затем процессуальных; сперва – общих норм, а после – конкретизирующих и т.п. В качестве средства юридической техники выступает текст документа с его реквизитами (наименованием, датой принятия, подписями и проч.) и структурой. При издании больших кодифицированных актов обыкновенно выделяют общую и особенную части. Определенную нагрузку несет на себе преамбула акта. Первичной структурой текста является статья с ее подразделениями (абзацами, пунктами, частями). Правила требуют единства, логической последовательности и согласованности помещенного в них материала, обеспечения удобства в его использовании. Отсюда такой, например, прием, как снабжение статей, глав и разделов заголовками, нумерацией и т.д.<sup>483</sup>

Юридических документов индивидуального характера огромное количество. Для того чтобы не запутаться в них, необходимо применять приемы их унификации и стандартизации, что достигается путем установления требований к документам в законах, утверждением соответствующими органами бланков, формуляров юридических документов.

#### ***Техника индивидуальных правоприменительных актов***

Юридическая техника призвана структурировать правовой материал, совершенствовать язык правовых актов, делать его более понятным, точным и грамотным. Все это достигается с помощью технических средств.

К техническим средствам относят юридические термины (словесное выражение понятий, используемых при изложении содержания правового акта) и юридические конструкции (специфическое строение нормативного материала, предусматривающее определенное сочетание субъективных прав, льгот, поощрений, обязанностей, запретов, приостановлений, наказаний и т.п.). В качестве юридических конструкций выступают те или иные правовые режимы, юридический состав правонарушения и т.п.<sup>484</sup>

При составлении документа необходимо придерживаться установленных технических правил.

К ним относят:

- ясность, четкость и простота языка правовых актов;
- сочетание лаконичности с необходимой полнотой, конкретности – с требуемой абстрактностью выражения соответствующих правовых предписаний;
- последовательность в изложении юридической информации;

---

<sup>483</sup> Теория права и государства: Учебник / Под ред. проф. В.В. Лазарева. – 2-е, перераб. и доп. изд-е. – М.: Право и закон, 2002. – С. 151.

<sup>484</sup> Джиембаев Р.К. Теория государства и права: Учебное пособие. – Караганды: РИО «Болашак-Баспа», 2012. – С. 113.

• взаимосвязь, согласованность и внутреннее единство правового материала<sup>485</sup>.

Исполнение технических правил осуществляется техническими приемами.

К техническим приемам относят способы, фиксирующие официальные реквизиты (наименование правового акта, дата и место его принятия, подписи должностных лиц и т.п.), структурную организацию правового акта (вводная часть – преамбула, общая и особенная части, нумерация разделов, глав, статей, пунктов и т.д.).

Существуют особые требования и к языку закона. Смысл этих требований заключается, с одной стороны, в точности и определенности в изложении каждой нормы для единообразного понимания закона и единства в его реализации, а с другой стороны, нужна понятность и доступность закона. В целом можно сформулировать такие требования к языку:

- **логичность** – основные положения закона должны излагаться в строгой последовательности, каждое положение должно логически вытекать из предыдущих, формулировки должны быть законченными;

- **однозначность формулировок** – т.е. все термины должны применяться только в одном значении, положения закона не должны допускать двойного толкования, очень важно, чтобы каждый человек понимал их однозначно;

- **официальный характер** – нормативный акт издается от имени государства, в нем сформулирована государственная воля, поэтому нормативный акт должен излагаться «сухим», рациональным, официальным языком;

- **ясность и краткость** – все изложенные положения в акте должны быть максимально четкими, ясными и понятными<sup>486</sup>.

Кроме того, в теории различают три приема изложения элементов правовой нормы: прямой, отсылочный и бланкетный. При **прямом** изложении все содержание нормы со всеми ее элементами дается непосредственно в данной статье акта; при **отсылочном** – отсылка к другим нормам<sup>487</sup>; при **бланкетном** – отсылка к подзаконному нормативному правовому акту. Например, часть 2 статьи 517 УПК Республики Казахстан говорит о том, что с момента вступления в дело защитник имеет право на свидание с подзащитным наедине, если этому не препятствует состояние здоровья подзащитного, а также пользуется всеми другими правами, предусмотренными статьей 66 УПК, то есть, данная норма отсылает для

---

<sup>485</sup> Джембаев Р.К. Теория государства и права: Учебное пособие. – Караганды: РИО «Болашак-Баспа», 2012. – С. 113.

<sup>486</sup> Теория государства и права: Учебник / М.Б. Смоленский. – М.: Издательско-торговая корпорация «Дашков и К»; Академцентр, 2010. – С. 310-312.

<sup>487</sup> Теория права и государства: Учебник / Под ред. проф. В.В. Лазарева. – 2-е, перераб. и доп. изд-е. – М.: Право и закон, 2002. – С. 151.

ознакомления других прав к иной норме. Это отсылочный прием изложения правовой нормы.

Часть 1 статьи 118 Трудового кодекса Республики Казахстан (Профессиональная подготовка, переподготовка и повышение квалификации) говорит о том, что необходимость и объем профессиональной подготовки, переподготовки и повышения квалификации для функционирования и развития организации определяются работодателем. Для того чтобы ознакомиться с данным порядком необходимо обратиться к Приказу Министра здравоохранения и социального развития Республики Казахстан от 28.12.2015 г. № 1045 «Об утверждении общих требований к профессиональной подготовке, переподготовке и повышению квалификации кадров в организации». Это бланкетный прием изложения правовой нормы.

В современных условиях очень важно не просто соблюдать правила юридической техники, но и выдерживать общий стиль законодательства. Загруженность его декларативными положениями, призывами, пожеланиями и т.п. девальвирует юридические средства воздействия на общественные отношения<sup>488</sup>.

Систематизация нормативных правовых актов также является одним из видов юридической техники.

По общему научному признанию, *систематизация нпа – это юридическая деятельность по приведению в единую систему уже принятых нормативных правовых актов, форма упорядочения по определенным критериям законодательства*. Она необходима для обеспечения доступности законодательства, удобства пользования им, устранения устаревших и неэффективных норм права, разрешения юридических конфликтов, ликвидации пробелов<sup>489</sup>.

В теории выделяют следующие виды систематизации нормативных правовых актов:

- **Учет** – простейший способ систематизации (внесение нового закона в реестр, банк данных). Учет может быть журнальным, картотечным и автоматизированным. Организация учета включает в себя систему поиска необходимой правовой информации<sup>490</sup>. Однако следует отметить, что большинство ученых не считают это видом систематизации, а считают это естественным, самим собой разумеющимся процессом (учет относят к вспомогательной форме).

- **Инкорпорация**, т.е. соединение нормативных правовых актов без изменения их содержания в сборниках в определенном порядке, где каждый из актов сохраняет свое самостоятельное юридическое значение. При этом текст нормативных правовых актов не меняется, кроме внешней обработки.

---

<sup>488</sup> Там же.

<sup>489</sup> Джембаев Р.К. Теория государства и права: Учебное пособие. – Караганды: РИО «Болашак-Баспа», 2012. – С. 115.

<sup>490</sup> Рассказов Л.П. Теория государства и права: учебник для вузов. – 3 – е изд. – М.: РИОР: ИНФРА-М, 2010. – С. 329.

(Сборники законов, объединенные в хронологическом или систематическом сборнике)<sup>491</sup>.

Существует *официальная* (проводится путем издания сборников н.п.а. «Ведомости Парламента» и т.д.) и *неофициальная* инкорпорация (внешняя обработка, которая проводится организациями, вузами и отдельными гражданами по своей инициативе, на них нельзя ссылаться, например сборник «Жеты Жаргы»)<sup>492</sup>.

• **Консолидация** – объединение нормативных актов без изменения их содержания в единый документ, где каждый акт теряет свое самостоятельное юридическое значение. Она всегда носит официальный характер. Консолидация проводится с целью устранения множественности нормативных актов и их унификации (объединении) в определенной сфере деятельности. Результатом становится создание нового консолидированного акта, состоящего из однородных статей, расположенных в определенном порядке<sup>493</sup>.

• **Кодификация** – наиболее сложная и совершенная форма систематизации, представляющая собой деятельность, направленную на коренную (как внешнюю, так и внутреннюю) переработку действующего законодательства путем принятия нового кодификационного акта, т.е. создание нового н.п.а. путем координальной переработки ранее действующих н.п.а. (все старые законы собирают, берут лучшие, остальные отменяют, либо принимают новые, а старые отменяют вообще).

**Отраслевая кодификация** представляет собой объединение нормативного материала какой-то определенной отрасли или подотрасли законодательства (Гражданский кодекс Республики Казахстан, Уголовный кодекс Республики Казахстан и др.).

**Специальная кодификация** объединяет нормы определенного правового института либо нескольких правовых институтов (Водный кодекс Республики Казахстан, Лесной кодекс Республики Казахстан)<sup>494</sup>.

## 6.5 Юридические коллизии и их виды

Жизнь общества и государства, как и граждан, требует упорядоченности и стабильности. Без правил поведения нельзя наладить совместное существование и деятельность людей. Право, как известно, и выступает официально установленным сводом формализованных норм общественного поведения. Это признано всеми, к этому привыкли, это соблюдается. Современное законодательство находится в стадии интенсивного формирования, вызванного сменой приоритетов

---

<sup>491</sup> Теория государства и права: элементарный курс / А.М. Лушников. – М.: Эксмо, 2009. – 2009. – С. 175.

<sup>492</sup> Джембаев Р.К. Теория государства и права: Учебное пособие. – Караганды: РИО «Болашак-Баспа», 2012. – С. 115.

<sup>493</sup> Теория государства и права: элементарный курс / А.М. Лушников. – М.: Эксмо, 2009. – 2009. – С. 176.

<sup>494</sup> Джембаев Р.К. Теория государства и права: Учебное пособие. – Караганды: РИО «Болашак-Баспа», 2012. – С. 115.

государственно-правового развития страны. Одним из них является обеспечение полноты и качества правового регулирования общественных отношений. По этим причинам активно меняется содержание нормативных правовых актов, их формы и соотношение с другими источниками права. В системе права появляются разнородные противоречия, несогласованности и дефекты. Возникает обширное поле юридических противоречий – в правовых теориях, правовых взглядах, актах и юридических действиях. Потребности в нормах, действующих по «отклонениям», в процедурах регулирования коллизионных ситуаций, в специальном анализе так называемых спорных правоотношений и юридических коллизий становятся все более насущными<sup>495</sup>. Этимологическое значение этого понятия ставит его в единый синонимический ряд со словами «*противоборство*», «*конфликт*».

Платон в 12 книгах «Законы» в своих беседах признает, что «все находятся в войне со всеми как в общественной, так и в частной жизни, и каждый – с самим собой». Благоустроенное государство и его добрые законы должны служить примирению и устранению междоусобиц. Тогда все внимание будет обращено на внешних врагов. Законодателю следует и поучать граждан, и определять, что хорошо и что дурно в каждом отдельном случае. Собеседники Платона все же отмечали, что внутренние состояния влекут людей в разные стороны и побуждают к противоположным действиям, а это и служит разграничению добродетели и порока. Государство, видя эти противоположные нити, должно разумом (бога или познавшего его) «освятить» Закон и сделать его основой для внутренних отношений и при сношениях с другими государствами.

С.И. Ожегов определяет *коллизию* как «столкновение каких-либо противоположных сил, интересов или стремлений»<sup>496</sup>. Данное понятие в юридической науке обычно используется для характеристики специфических ситуаций, возникающих в процессе правоприменительной деятельности.

*Юридические коллизии* — это противоречия между правовыми актами, регулирующими одни и те же общественные отношения.

Они вносят в правовую систему несогласованность, дефектность, создают неудобства в правоприменительной практике, затрудняют пользование законодательством.

На сегодняшний день в юридической науке не сложилось единого представления о коллизиях. Как правило, под *юридическими коллизиями* следует понимать обусловленное объективными и субъективными факторами общественного развития расхождение или противоречие между нормами права (комплексами правовых норм), между нормами права и актами толкования, направленными на регулирование одних и тех же общественных отношений и порождающее трудности в процессе правореализации, а также

---

<sup>495</sup> Коллизионное право: Учебное, научно-практическое пособие / Ю.А. Тихомиров. – М., 2000. – С. 21.

<sup>496</sup> Ожегов С.И. Словарь русского языка: Ок. 57000 слов / Под ред. чл.-корр. АН СССР Н.Ю.Шведовой. - 20-е изд., стереотип. – М.: Рус. яз., 1989. –750 с.

противоречия, возникающие в процессе правоприменения и осуществления государственными органами и должностными лицами своих полномочий<sup>497</sup>.

В теории существуют следующие **виды коллизий**:

- между конституцией и другими актами. В этом случае коллизия разрешается в пользу конституции в силу ее правовых свойств — она обладает высшей юридической силой (см. Закон Республики Казахстан «О правовых актах», ст. 10);
- между законами и подзаконными актами. Действует тот же принцип приоритета актов большей юридической силы. Коллизия решается в пользу закона;
- между актами одного и того же органа, но изданными в разное время. В этом случае применяется позже принятый акт;
- между актами, принятыми разными органами. Применяется акт, обладающий более высокой юридической силой<sup>498</sup>. Например, такой подзаконный нормативный правовой акт, как Постановление Правительства имеет приоритет перед, к примеру, Приказом Министра.

В статье 12 Закона Республики Казахстан «О правовых актах» от 2016 г. говорится, что:

1. При наличии противоречий в нормах нормативных правовых актов разного уровня действуют нормы акта более высокого уровня;

2. Нормы законов в случаях их расхождения с нормами кодексов Республики Казахстан могут применяться только после внесения в кодексы соответствующих изменений и (или) дополнений;

3. При наличии противоречий в нормах нормативных правовых актов одного уровня действуют нормы акта, позднее введенные в действие<sup>499</sup>.

Н.И. Матузов дополняет, что в случае коллизии между общим и специальным актом, если они приняты одним органом, действует второй, а если они приняты разными органами, то действует первый<sup>500</sup>.

Таким образом, как справедливо отмечают А.Н. Головистикова и Ю.А. Дмитриев, юридические коллизии, безусловно, мешают нормальной слаженной работе правовой системы, нередко ущемляют права граждан, сказываются на эффективности правового регулирования, состоянии законности и правопорядка, правосознании и правовой культуре общества. Они создают неудобства в правоприменительной практике, затрудняют пользование законодательством рядовыми гражданами, культивируют правовой нигилизм. Причины правовых коллизий, так же как и пробелов права, носят как объективный, так и субъективный характер.

---

<sup>497</sup> Алексеев С.С. Теория права: Учебник / С. С. Алексеев. — М.: БЕК, 1995. — 320 с.

<sup>498</sup> Матузов Н.И. Коллизии в праве: причины, виды и способы разрешения / Н.И. Матузов // Правоведение. — 2000. — №5. — С. 225-244.

<sup>499</sup> Закон Республики Казахстан № 480 – V «О правовых актах» от 06.04.2016 г.

<sup>500</sup> Матузов Н.И. Коллизии в праве: причины, виды и способы разрешения / Н.И. Матузов // Правоведение. — 2000. — №5. — С. 225-244.

К объективным, в частности, относятся противоречивость, изменчивость регулируемых правом общественных отношений. Также к объективным причинам следует отнести и социально-экономические, политические кризисы, возникающие в определенные периоды развития государств.

К субъективным причинам коллизий относятся такие, которые зависят от воли и сознания людей — политиков, законодателей, в результате действий которых, а иногда и в результате политической и идеологической конфронтации возникают коллизии<sup>501</sup>.

Юридические коллизии *преодолеваются*, прежде всего, с помощью трех видов деятельности: нормативно-юридической, процедурно-юридической и превентивно-правовой.

- Нормативно-юридическая деятельность по преодолению юридических коллизий связана с процессом правотворчества уполномоченных государством органов. В процессе принятия нормативно-юридических актов субъекты правотворчества не только принимают новые юридические нормы или изменяют (прекращают действие) существующих, но и пытаются устранить коллизии, которые есть в законодательстве.

- Процедурно-юридическая деятельность по преодолению юридических коллизий – это деятельность уполномоченных государством органов по разъяснению порядка и направлений применения юридических норм субъектами правоприменения.

- Превентивно-правовая деятельность по преодолению юридических коллизий заключается в недопущении возникновения юридических коллизий при осуществлении нормотворческой деятельности и проведения соответствующих, так сказать, «профилактических» мер. В последнем случае для недопущения возникновения правоприменительных ошибок осуществляется правовое воспитание субъектов правоприменения, то есть целенаправленное воздействие на сознание, психологию в целях формирования у них глубоких и устойчивых убеждений, чувства ответственности за принятие решений, формируются механизмы наказания и поощрения в сфере правоприменения в отношении субъектов, которые его осуществляют тому подобное<sup>502</sup>.

## **6.6 Понятие и виды пробелов в праве. Аналогия права. Аналогия закона**

В процессе правоприменения довольно часто субъекты, которые его осуществляют, сталкиваются с проблемой отсутствия юридической нормы, с помощью которой урегулированы конкретные общественные отношения, требующие правового регулирования. Такая ситуация возникает из-за пробелов в законодательстве, которые называют также «*пробелами в праве*».

---

<sup>501</sup> Головистикова А.Н., Дмитриев Ю.А. Проблемы теории государства и права: Учебник. – М.: ЭКСМО, 2005. – 649 с.

<sup>502</sup> Тихомиров Ю.А. Юридическая коллизия: Учебник / Ю. А. Тихомиров. – М.: Манускрипт, 2001. – 301 с.



В русском языке слово «пробел» имеет два значения. В прямом смысле пробел – это пустое, незаполненное место, пропуск (например, в печатном тексте), в переносном – упущение, недостаток. При этом упущение понимается как неисполнение должного, недосмотр, ошибка по небрежности, а недостаток – как несовершенство, изъян, погрешность или неполное количество чего-либо. Обилие и разнообразие жизненных ситуаций, фактических обстоятельств не всегда бывает полностью урегулировано юридическими нормами. Природа пробелов в праве заключается, в первую очередь, скорее в обширности и разнородности общественных отношений. Наиболее наглядно вопрос о пробелах в праве встает при проведении кодификаций, когда выявляются неохваченные нормами права области жизнедеятельности. Выявление пробелов в праве не только дополняет и исправляет неточности и недостатки законодательства, но и одновременно с их выявлением, позволяет глубже понять все стадии правоприменительного процесса. Устранение пробелов в праве, на наш взгляд, ближе к практической деятельности, так как выявление пробелов требует столкновения правовых норм и общественных отношений<sup>503</sup>.

**Пробел в праве** в широком смысле представляет собой отсутствие правовой нормы, регулирующей определенные общественные отношения. Фактически это тот случай, когда нет ни закона, ни подзаконного акта, ни обычая, ни прецедента. Пробелы бывают действительными и мнимыми. Действительный пробел имеет место при отсутствии юридической нормы, регулирующей такие общественные отношения, которые по своему характеру являются правовыми. Когда же речь идет об отсутствии правовой нормы, регулирующей общественные отношения, по своему характеру не являющиеся правовыми, то говорят о мнимом пробеле. Действительные пробелы подлежат устранению, пробелы мнимые в этом не нуждаются<sup>504</sup>.

Как считает Д.А. Туманов, по причинам возникновения пробелы делятся на **первоначальные** и **последующие**. **Первоначальные пробелы** могут возникнуть в силу целого ряда причин: недостатков юридической техники, недосмотра законодателя и т.п. Возникновение **последующих пробелов** обусловлено появлением новых общественных отношений. Если необходимость правового регулирования какой-либо сферы существовала в момент подготовки и прохождения законопроекта, а законодатель по небрежности ее не заметил, пробел именуется непростительным. Непростительным пробел будет и в том случае, если при издании нормативно-правового акта игнорируются правила законодательной техники, в результате чего потребность в правовом регулировании оказывается охваченной нормами неполно. Простительные пробелы имеют место там, где

---

<sup>503</sup> Теория государства и права / Под редакцией Н.И. Матузова и А.В. Малько – М., 1997. – С. 78.

<sup>504</sup> Алексеев С.С. Государство и право. – М., 1993.

законодатель не мог по каким-то причинам увидеть или предвидеть потребность в правовом регулировании<sup>505</sup>.

В свою очередь, В.И. Акимов предлагает следующую классификацию пробелов в праве по группам:

- в зависимости от степени неурегулированности правом общественных отношений: в отсутствие нормативно-юридического акта; отсутствие совокупности норм; отсутствие отдельной юридической нормы или ее отдельного логико-структурного элемента.

- в зависимости от времени проявления (обнаружения) пробелов: первоначальные, возникающие во время издания нормативно-юридического акта, например, в результате упущений нормотворческих органов (должностных лиц), когда определенная часть общественных отношений, которая регулируется этим актом, выпадает из поля правового регулирования и, соответственно, остается неурегулированной в законодательном порядке; следующие, которые появляются в связи с развитием общественных отношений, урегулированных законодательством после его принятия и введения в действие<sup>506</sup>.

А.Ф. Черданцев по этому вопросу дополняет, что обычно неверно считать пробелами в праве обстоятельства, когда нормотворец умышленно оставляет вопрос открытым, воздерживается от принятия юридической нормы, в частности, с целью установления тенденций общественного развития, а также сознательное вынесение вопроса на усмотрение правоприменителя. Хотя такая точка зрения вызывает сомнение. Скорее всего, такое «квалифицированное молчание» порождает именно пробелы в праве<sup>507</sup>.

В теории отмечается, что средством устранения, то есть окончательной ликвидации пробелов в праве является издание компетентным органом (должностным лицом) юридических норм, которые заполняют существующий пробел. Однако такой путь не всегда приемлем, поскольку является достаточно сложным и требует много времени, тогда как в определенных случаях общественные отношения, которые возникают в сфере пробелов в праве, требуют правового регулирования и правоприменения с точки зрения цели, задач и принципов общественного развития. В связи с этим в некоторых случаях возникает потребность в преодолении пробелов другим путем. Такими способами выступают аналогия закона и аналогия права<sup>508</sup>.

---

<sup>505</sup> Туманов Д.А. Юридическое толкование и пробелы в гражданском процессуальном праве // «Право и политика». – 2006. – № 6.

<sup>506</sup> Акимов В.И. Виды пробелов права // Правовед. – 2003. – № 12.

<sup>507</sup> Черданцев А.Ф. Теория государства и права: Учебник для вузов. - М.: Юрайт-М, 2001. – С. 59.

<sup>508</sup> Теория государства и права: Учебник для вузов / Под ред. проф.В.М. Корельского, проф. В.Д. Перевалова. – 2-е изд., изм. и доп. - М.: Издательство НОРМА (Издательская группа НОРМА—ИНФРА-М), 2002. – 616 с.

По общему признанию, **аналогия закона** - это применение для урегулирования определенных общественных отношений нормативно-юридического акта, регулирующего аналогичные (близкие по содержанию) отношения. Применение аналогии закона возможно в том случае, когда:

- отсутствует правовая норма, необходимая для принятия решения по рассматриваемому делу;
- отсутствует обычай делового оборота, регулирующий данное общественное отношение;
- отношение не урегулировано соглашением сторон;
- в законодательстве имеется норма, регулирующая сходные отношения, на основе которой и выносится решение по делу.

Если имеются все вышеперечисленные обстоятельства, но, отсутствует норма, регулирующая сходные отношения, то решение принимается по аналогии права.

**Аналогия права** – это решение дела или отдельного юридического вопроса на основе принципов права, общих начал и смысла законодательства.

По словам В.М. Корельского, в решении дела по аналогии закона и аналогии права следует придерживаться как минимум следующих условий:

- аналогия должна быть не запрещена для правоприменения в отношении конкретной группы общественных отношений. **Например, в уголовном праве запрещена аналогия права и закона;**
- аналогия допустима в процессе применения только в случае полного отсутствия юридических норм, регулирующих соответствующие общественные отношения, или это регулирование является неполным;
- общественные отношения, к которым применяется решение по аналогии, должны быть урегулированы с помощью юридических норм хотя бы в общей форме, т. е. находиться в сфере правового регулирования;
- должна присутствовать схожесть (аналогичность) обстоятельств, к которым планируется применить аналогию, и обстоятельств, урегулированных юридическими нормами: сходство должно быть в существенных, юридически значимых признаках, а различия допускаются в несущественных деталях;
- принятое во время применения аналогии правовое решение не должно противоречить сути любых законов, целям их принятия и существования.

Кроме того, следует иметь в виду, что в процессе применения аналогии права или закона поиск юридической нормы (принципа права), регулирующей аналогичный случай, должен происходить сначала в актах той же отрасли права, при отсутствии таковой – среди норм (принципов) других отраслей и законодательства в целом. Более того, в случае проведения аналогии права или закона в правоприменимом акте обязательно должно быть мотивированное объяснение причин применения решения по аналогии.

Однако в любом случае законодательное устранение пробелов в праве является наиболее верным, целесообразным и эффективным способом борьбы с ними. Следовательно, предпочтение следует отдавать именно этому способу их ликвидации<sup>509</sup>.

В статье 13 Закона Республики Казахстан «О правовых актах» регламентирован порядок использования аналогии закона и аналогии права:

1. При отсутствии норм права, регулирующих конкретные общественные отношения, может применяться аналогия закона или аналогия права.

2. В случае отсутствия норм права, регулирующих конкретные общественные отношения, применяется аналогия закона.

3. При невозможности использования в случаях, предусмотренных пунктом 2 настоящей статьи, аналогии закона используется аналогия права.

4. В процессе применения аналогии закона и аналогии права не допускается установление новых обязанностей или ограничение прав физических или юридических лиц.

Возможность применения аналогии закона и аналогии права в отношениях, регулируемых конкретными отраслями законодательства, определяется соответствующими законодательными актами<sup>510</sup>.

### **Вопросы для самоконтроля**

1. Понятие общества.
2. Понятие, сущность, признаки государства.
3. Дефиниция права, его отличительные признаки.
4. Возникновение государства и общества.
5. Теологическая теория происхождения государства.
6. Патриархальная теория происхождения государства.
7. Договорная теория происхождения государства.
8. Теория насилия.
9. Классовая теория происхождения государства.
10. Патримониальная теория происхождения государства.
11. Психологическая теория происхождения государства.
12. Ирригационная теория происхождения государства.
13. Органическая теория происхождения государства.

---

<sup>509</sup> Там же.

<sup>510</sup> Закон Республики Казахстан № 480 – V «О правовых актах» от 06.04.2016 г.

14. Теория инцеста.
15. Расовая теория происхождения государства.
16. Теологическое понимание права.
17. Нормативистская теория правопонимания.
18. Теория естественного права.
19. Историческая школа права.
20. Психологическая теория правопонимания.
21. Социологическая школа права.
22. Марксистская теория правопонимания.
23. Реалистическая школа права.
24. Теория солидаризма.
25. Формационный подход в типологии государств.
26. Цивилизационный подход в типологии государств.
27. Типология государств.
28. Восточный путь возникновения государств.
29. Западный путь возникновения государств.
30. Форма государства: понятие, признаки, значение.
31. Форма правления: понятие и виды.
32. Форма государственного устройства.
33. Государственный (политический) режим.
34. Аристократия.
35. Охлократия.
36. Олигархия.
37. Тирания.
38. Диархия.
39. Принцип разделения властей.
40. Теории разделения властей (теория Дж. Локка и теория Ш.М. Монтескье): сущность, отличия.
41. Виды ограниченной монархии и абсолютная монархия: отличительные признаки.
42. Парламентарная, президентская и смешанная республики: понятие, различия.
43. Федеративное и сложное унитарное государство: основные различия.
44. Конфедерация: понятие и признаки.
45. Виды государственного (политического) режима.
46. Демократия как политический режим.
47. Тоталитарный политический режим и авторитарный политический режим: сущность, отличительные признаки.
48. Политическая система общества.
49. Структура политической системы.
50. Политические системы по числу партий.
51. Идеология: понятие и сущность.
52. Либеральная политическая идеология.
53. Идеология консерватизма.

54. Политическая реакция.
55. Идеология революции.
56. Радикализм: понятие, разновидности.
57. Сущность реформы.
58. Новый лейборизм в традиционной политической культуре.
59. Партии левой и правой направленности.
60. Центристское политическое течение.
61. Общественные объединения: понятие и виды.
62. Правовое государство: понятие и сущность.
63. Гражданское общество.
64. Право: понятие, признаки, принципы и функции.
65. Формы (источники) права: понятие и виды.
66. Особенности правового обычая.
67. Судебный прецедент как источник права.
68. Нормативный правовой акт: дефиниция, признаки, виды.
69. Нормативный договор как источник права: понятие и виды.
70. Понятие и структура правовой системы.
71. Правовая семья: понятие и виды.
72. Экономический фактор в вопросе интеграции права.
73. Понятие коммунитарного права.
74. Особенности романо-германской правовой семьи.
75. Особенности англосаксонской правовой семьи.
76. Особенности религиозной и традиционной правовой семьи.
77. Особенности социалистического права.
78. Основные источники мусульманского права.
79. Проблемы теоретической классификации правовых систем некоторых государств.
80. Правотворчество: сущность, принципы.
81. Основные виды правотворчества.
82. Референдум и плебисцит: отличительные признаки.
83. Стадии законодательного процесса в Республике Казахстан.
84. Юридическая техника.
85. Юридические коллизии.
86. Аналогия права и аналогия закона.

### Тесты

- |  |   |
|--|---|
| <p>1. Основные характерные черты родового строя:</p> <p>А) Наличие общего хозяйства</p> <p>В) Наличие общего языка, общих обычаев</p> <p>С) Наличие кровного родства</p> | <p>Д) Сословное деление юридической системы</p> <p>Е) Наличие сословно-представительных органов</p> <p>Ф) Правовое регулирование общественных отношений</p> |
|--|---|

- G) Наличие представительных органов власти
- H) Наличие политической системы общества

2. Экономические предпосылки возникновения государства:

- A) Появление избыточного продукта
- B) Появление частной собственности и товарно-обменных отношений
- C) Переход от присваивающей природы к производящей
- D) Запрет на кровосмешение
- E) Смена полигамных отношений моногамными
- F) Выделение института публичной власти
- G) Передача власти по наследству
- H) Установление патриархата

3. Социальные предпосылки возникновения государства:

- A) Утрата родовой социальной однородности, основанной на кровном родстве
- B) Запрет на кровосмешение
- C) Смена полигамных отношений моногамными
- D) Появление частной собственности
- E) Переход от присваивающей экономики к преобразующей
- F) Общество закрепляется на определенной территории
- G) Усложнение отношений в сфере производства
- H) Формирование товарно-обменных отношений

4. Основные теории возникновения государства:

- A) Теологическая теория

- B) Теория общественного договора
- C) Патриархальная теория
- D) Теория левиофана
- E) Матриархальная теория
- F) Метафизическая теория
- G) Теория прав человека
- H) Теория правового государства

5. Основные теории возникновения права:

- A) Теологическая теория
- B) Теория естественного права
- C) Теория исторической школы права
- D) Патриархальная теория
- E) Матриархальная теория
- F) Метафизическая теория
- G) Теория правового государства
- H) Теория общественного договора

6. Основные признаки и представители теории насилия:

- A) Завоевание одного народа другим
- B) Для закрепления власти победителя создается государство
- C) Л. Гумплович, К. Каутский, Е. Дюринг
- D) Возникновение государства из разложившейся семьи
- E) Государство продукт социальной эволюции
- F) Д. Локк, Ш. Монтескье, Г. Гроций
- G) Государство есть результат общественного договора
- H) Г. Спенсер, О. Конт, И. Бектам

7. Основные признаки и представители теории общественного договора:

- A) Общество передает государству часть своих прав
- B) Д. Локк, Т. Гоббс, Ж.Ж. Руссо

- С) Государство создается обществом
- Д) Для закрепления власти победителя создается государство
- Е) Завоевание одного народа другим
- Ф) Возникновение государства из разложившейся семьи
- Г) Л. Гумплович, К. Каутский, Е. Дюринг
- Н) Г.В.Ф. Гегель, Ф. Ницше, И. Кант

8. Концепции, определяющие сущность правового государства:
- А) Теория естественного права
  - В) Теории общественного договора
  - С) Теория прав человека
  - Д) Психологическая теория
  - Е) Органическая теория
  - Ф) Теория насилия
  - Г) Патриархальная теория
  - Н) Классовая теория

9. Научная классификация, отражающая логику исторического развития государств, позволяющая объединить их в группы на основе определенных критериев:
- А) Типология государств
  - В) Наука о типах государств
  - С) Типологизация государств
  - Д) Компартивизм
  - Е) Формационный подход
  - Ф) Цивилизационный подход
  - Г) Сравнительное правоведение
  - Н) Форма государства

10. Типы государств по формационной типологии:
- А) Рабовладельческий
  - В) Феодальный
  - С) Буржуазный
  - Д) Первобытнообщинный
  - Е) Восточный

- Ф) Родовой
- Г) Тоталитарный
- Н) Потестарный

11. Основные функции рабовладельческого государства:
- А) Охрана частной собственности
  - В) Подавление сопротивления эксплуатируемых
  - С) Идеологическое воздействие для поддержания порядка
  - Д) Защита и обеспечение прав человека
  - Е) Формирование правового государства
  - Ф) Формирование гражданских институтов
  - Г) Обеспечение правового равенства
  - Н) Поддержание международного мира

12. Основные функции феодального государства:
- А) Охрана частной собственности
  - В) Подавление сопротивления эксплуатируемых
  - С) Защита от нападений и ведение захватнических войн
  - Д) Защита и обеспечение прав человека
  - Е) Формирование правового государства
  - Ф) Формирование гражданских институтов
  - Г) Обеспечение правового равенства
  - Н) Поддержание международного мира

13. Основные функции социалистического государства:
- А) Социальная функция
  - В) Экономическая функция



- С) Охрана интересов государства, общества и трудящихся
- Д) Охрана частной собственности
- Е) Формирование правового государства
- Ф) Формирование институтов гражданского общества
- Г) Обеспечение рыночных отношений
- Н) Защита и обеспечение прав человека

14. Типы государств и обществ по цивилизационному подходу:

- А) Локальные цивилизации
- В) Традиционное общество
- С) Особенные цивилизации
- Д) Первобытнообщинный строй
- Е) Рабовладельческая цивилизация
- Ф) Родовой строй
- Г) Феодальная цивилизация
- Н) Потестарное общество

15. Критерии оценки формы государства:

- А) Форма правления
- В) Форма государственного устройства
- С) Политический режим
- Д) Правовое государство
- Е) Формы (источники) права
- Ф) Формы правосознания
- Г) Гражданское общество
- Н) Социальное государство

16. Цицерон выделял в зависимости от числа правителей три простые формы государства:

- А) Аристократия
- В) Монархия
- С) Демократия
- Д) Олигархия
- Е) Тирания
- Ф) Республика

- Г) Федерация
- Н) Плутократия

17. Правильные формы государства согласно учению Аристотеля:

- А) Тирания
- В) Олигархия
- С) Охлократия
- Д) Монархия
- Е) Плутократия
- Ф) Аристократия
- Г) Полития - демократия
- Н) Теократия

18. Элементы формы правления:

- А) Порядок взаимоотношений органов власти и населения
- В) Порядок образования и деятельности местных органов власти
- С) Порядок образования и деятельности высших органов власти
- Д) Система гарантирования публичных прав
- Е) Принцип равенства всех перед законом и судом
- Ф) Способ обеспечения интересов общества
- Г) Система законодательства
- Н) Порядок защиты прав человека

19. Основные составляющие формы правления:

- А) Степень участия населения в формировании органов власти
- В) Взаимодействие органов власти между собой и населением
- С) Порядок образования органов государственной власти
- Д) Порядок защиты прав человека
- Е) Принцип равенства всех перед законом и судом

- F) Способ обеспечения интересов общества
- G) Система законодательства
- H) Система гарантирования публичных прав

20. Элементы понятия формы правления:

- A) Порядок образования высших органов государственной власти
- B) Состав высших органов государственной власти
- C) Соотношение полномочий высших органов государственной власти
- D) Взаимодействие институтов политической системы
- E) Осуществление принципа равенства всех перед законом и судом
- F) Система защиты прав человека
- G) Государственная независимость и территориальная целостность
- H) Совокупность нормативных правовых актов

21. Виды форм правления:

- A) Конституционная монархия
- B) Парламентская республика
- C) Абсолютная монархия
- D) Конфедерация
- E) Демократия
- F) Федерация
- G) Унитарное государство
- H) Тоталитаризм

22. Категории, относящиеся к форме правления:

- A) Президентская республика
- B) Парламентарная монархия
- C) Парламентская республика
- D) Демократическое государство
- E) Федеративное государство

- F) Тоталитаризм
- G) Унитарное государство
- H) Конфедерация

23. Демократические республики по форме правления:

- A) Парламентские
- B) Президентские
- C) Смешанные
- D) Конфедеративные
- E) Унитарные
- F) Социалистические
- G) Правовые
- H) Федеративные

24. Монархии по форме правления:

- A) Конституционные
- B) Неограниченные
- C) Парламентарные
- D) Унитарные
- E) Федеративные
- F) Демократические
- G) Авторитарные
- H) Конфедеративные

25. Виды монархий по форме правления:

- A) Абсолютные
- B) Дуалистическая
- C) Парламентарная
- D) Правовая
- E) Демократическая
- F) Аристократическая
- G) Тоталитарная
- H) Федеративная

26. Основные формы государственного устройства:

- A) Унитарное
- B) Конфедеративное
- C) Федеративное
- D) Правовое
- E) Социалистическое
- F) Тоталитарное

- G) Демократическое
- H) Конституционное

27. Форма государственного устройства:

- A) Характер взаимоотношений между составными частями государства
- B) Территориальное устройство государства
- C) Взаимоотношения каждой части государства с государством в целом
- D) Порядок образования высших органов власти
- E) Соотношение полномочий высших органов власти
- F) Приемы реализации государственной власти
- G) Методы осуществления властных полномочий
- H) Состав высших и центральных органов власти

28. Признаки демократического политического режима:

- A) Доминируют методы убеждения, согласования, компромисса
- B) Население участвует в осуществлении государственной власти
- C) Политический плюрализм, в том числе многопартийность
- D) Господство одной политической партии
- E) Резкое расслоение общества по сословным признакам
- F) Акцент на карательные меры и принуждение
- G) Сведение к минимуму или ликвидация политических прав и свобод
- H) Наличие одной государственной идеологии

29. Виды государственных органов по принципу разделения властей:

- A) Законодательные
- B) Судебные
- C) Исполнительные
- D) Местные
- E) Отраслевые
- F) Высшие
- G) Центральные
- H) Первичные

30. Представительные государственные органы в Республике Казахстан:

- A) Мажилис
- B) Сенат
- C) Маслихат
- D) Конституционный Совет
- E) Верховный суд
- F) Аким области
- G) Правительство
- H) Прокуратура

31. Местные государственные органы в Республике Казахстан:

- A) Аким области
- B) Маслихат
- C) Акимат города
- D) Мажилис
- E) Верховный суд
- F) Конституционный Совет
- G) Правительство
- H) Сенат

32. Высшие государственные органы в Республике Казахстан:

- A) Верховный суд
- B) Президент
- C) Парламент
- D) Акимат города
- E) Третейский суд
- F) Аким области
- G) Военная прокуратура

Н) Маслихат

33. Основные, фундаментальные ценности гражданского общества:

- А) Семья
- В) Личность
- С) Собственность
- Д) Политика
- Е) Экономика
- Ф) Альтруизм
- Г) Власть
- Н) Бескорыстность

34. Основные признаки гражданского общества:

- А) Наиболее полное обеспечение прав человека
- В) Свободно формирующееся общественное мнение и плюрализм
- С) Самоуправляемость
- Д) Законотворческая деятельность
- Е) Система налогов и сборов
- Ф) Правоохранительная деятельность
- Г) Наличие определенной территории
- Н) Наличие централизованных органов власти и управления

35. Ведущее место государства в политической системе:

- А) Обладает правотворческими функциями
- В) Является единственным носителем суверенитета
- С) Обладает специальным публичным аппаратом
- Д) Защищает права неимущих слоев населения
- Е) Выражает интересы инвесторов
- Ф) Занимается благотворительностью
- Г) Формирует нормы нравственности и морали

Н) Решает миротворческие задачи в глобальных конфликтах

36. Основные субъекты политической системы в Республике Казахстан:

- А) Общественные движения и организации
- В) Государство
- С) Политические партии
- Д) Физические лица
- Е) Иностраннные инвесторы
- Ф) Религиозные объединения
- Г) Международные организации
- Н) Семья

37. Правовое государство:

- А) Своей основной целью ставит защиту прав и свобод личности
- В) Основывается на разделении властей
- С) Ограничение правом государственной власти
- Д) Обеспечивает тоталитарный режим
- Е) Подавляет интересы личности
- Ф) Выражает интересы экономической элиты
- Г) Защищает интересы эксплуататорских классов
- Н) Своей основной целью ставит всеохватывающий правовой контроль

38. Принципы правового государства:

- А) Разделение властей
- В) Верховенство закона
- С) Взаимная ответственность государства и личности
- Д) Правовой идеализм
- Е) Теологическая функция
- Ф) Регулирование товарно-денежных отношений

G) Классовая сущность  
H) Использование только императивных методов правового регулирования

39. Основные принципы и признаки правового государства:

- A) Сформулированы Ф. Гегелем в работе «Философия права»
- B) Сформулированы Ш.Л. Монтескье в работе «О духе законов»
- C) Изложены Д. Локком в труде «Два трактата о государственном правлении»
- D) Закреплены А. Августином в работе «О свободе воли»
- E) Определены В.И. Лениным в труде «Государство и революция»
- F) Раскрыты Т. Компанеллой в труде «Город солнца»
- G) Определены Н. Макиавелли в труде «Государь»
- H) Раскрыты К. Марксом в труде «Капитал»

40. Теории происхождения права:

- A) Патриархальная
- B) Естественно-правовая
- C) Марксистская
- D) Статистическая
- E) Математическая
- F) Космическая
- G) Техническая
- H) Производственная

41. Согласно классовому подходу право есть:

- A) Воля господствующего класса, возведенная в закон
- B) Законы, которые принимаются в защиту интересов имущего класса
- C) Система общеобязательных норм, выражающих интересы

господствующего класса  
D) Совокупность проявлений жизнедеятельности человека  
E) Нормы, тождественно менталитету, развиваются исторически, с учетом национальных и языковых особенностей того или иного народа.

- F) Психологическое желание людей закрепить правила поведения, одобряемые в обществе
- G) Нечто божественное, вечное, но вместе с тем приспособленное для земных порядков
- H) Нормы, возникающие из естественных потребностей и разума человека

42. Содержание нормативистского подхода к пониманию права:

- A) Право – совокупность охраняемых государством норм
- B) Право – система (пирамида) норм, где на самом верху находится основная (суверенная) норма, принятая законодателем, и где каждая низшая норма черпает свою законность в норме более значительной юридической силы
- C) Право определяется во взгляде на действительность через призму принятых государством нормативных актов
- D) Право – это феномен культуры и цивилизации
- E) Право проистекает из природы человека, человеческого разума, всеобщих нравственных принципов. Право есть основные нравственные и правовые идеи и принципы, естественные законы

- Ф) Право – это нормы, созданные высшим разумом, божественной волей
- Г) Право включает в себя не только писанные правила поведения, но и другие правовые явления: правосознание, правоотношение, субъективные права, акты применения
- Н) Право – это возведенная в норматив справедливость, основанная на принципах равенства, свободы, гуманизма

43. Главная идея социологического (широкого) подхода к пониманию права:

- А) Право - есть юридическая практика
- В) Право воплощается в реализации законов, право - деятельность физических и юридических лиц, реализующих в той или иной степени свои правомочия
- С) Право включает в себя не только писанные правила поведения, но и другие правовые явления: правосознание, правоотношение, субъективные права, акты применения, акты реализации права, деятельность государственных органов
- Д) Право – это феномен психики человеческого существа
- Е) Право проистекает из природы человека, человеческого разума, всеобщих нравственных принципов. Право есть основные нравственные и правовые идеи и принципы, естественные законы
- Ф) Право – это, возведенная в норматив справедливость,

- основанная на принципах равенства, свободы, гуманизма
- Г) Право- совокупность охраняемых государством норм
- Н) Право – это система общеобязательных, формально-определенных норм, правил поведений, гарантированных и санкционированных государством, имеющих волевой характер.

44. Представители учения о «чистой» воле и «чистого» учения о праве. Главная идея этого учения – признание правом только норм, создаваемых государством без взаимосвязи с явлениями общественной жизни и идеологических аспектов.

- А) Ганс Кельзен
- В) П.Н. Новгородцев
- С) Е.Н. Трубецкой
- Д) Л.И. Петражицкий
- Е) Шарль-Луи Монтескье
- Ф) Карл Маркс
- Г) Леон Дюги
- Н) Сократ, Аристотель, Цицерон

45. Характерные утверждения современного правописания, о том, что есть право:

- А) Исторически сложившиеся правила поведения, санкционированные государством
- В) Система общеобязательных правил, выражающая представления общества о справедливости, создаваемая государством и обеспеченная в необходимых случаях государственным принуждением
- С) Система формально определенных юридических норм,

гарантированных и санкционированных государством  
D) Совокупность представлений в обществе о том, что есть зло, добро, честь, достоинство и т.д.  
E) Правила поведения, обязательные при отправлении религиозных обрядов  
F) Свод судебных решений определенного государства  
G) Система государственных органов и средств, обеспечивающих деятельность государства  
H) Нормы, установленные для политических партий и иных субъектов политической системы

50. Право на современном этапе развития науки определяется как:

- A) Критерий правомерности и неправомерности
- B) Система общеобязательных норм
- C) Регулятор общественных отношений
- D) Совокупность обычаев и традиций
- E) Воззрения части населения
- F) Пожелания и призывы
- G) Советы и мнения отдельных слоев общества
- H) Моральные сентенции, нравственные требования

51. Правовые системы государств, входящие в англосаксонскую правовую семью:

- A) Новая Зеландия
- B) Англия
- C) Канада
- D) Германия.
- E) Франция
- F) Казахстан

- G) Украина
- H) Россия

52. Правовые системы государств, входящие в романо-германскую правовую семью:

- A) Испания, Италия, Франция
- B) ФРГ
- C) Австрия, Венгрия
- D) США
- E) Англия
- F) Индия, Австралия
- G) Новая Зеландия, Канада
- H) Англия, Канада

53. Правовые системы государств, входящих в семью мусульманского права:

- A) ОАЭ, Саудовская Аравия
- B) Иран, Ирак
- C) Пакистан, Афганистан
- D) США, Туркменистан
- E) Узбекистан, Казахстан
- F) Перу, Чили
- G) Япония, Индия
- H) Франция, Германия

54. Система традиционного права сохранилась в странах:

- A) Государства континентальной Африки
- B) Государства Индонезии, Океании
- C) Индия, Бирма, Сингапур, Малайзия
- D) Чехия, Польша
- E) Россия, США
- F) Англия, Португалия
- G) Испания, Украина
- H) Австрия, Италия

55. Характерные черты романо-германской (континентальной) правовой системы:

- А) Основным источником права долгое время считалась – правовая доктрина, рецепция (восприятие, заимствование) римского права
- В) Основные источники права – нормативные правовые акты
- С) Деление права на частное и публичное
- Д) Судья является творцом права
- Е) Основным источником права является правовая обычай
- Ф) Источником права является судебное решение
- Г) Источник права – правовая доктрина
- Н) Существует обычное право, т.е. суды могут принимать решение на основе обычаев и традиций

56. Характерные черты англо-саксонской правовой системы:

- А) Отсутствие деление права на частное и публичное
- В) Источником права служит норма, сформулированная судьями
- С) Преобладание права, созданного судами (право судебной практики)
- Д) Основной источник права – правовая обычай
- Е) Рецепция римского права
- Ф) Основные источники права – религия и обычай
- Г) Основные источники права – нормативные правовые акты
- Н) Основные источники права – куран, сунна, иджма, кияс

57. Судья является творцом права в правовой системе:

- А) Системе общего права
- В) Англо-саксонской
- С) Англо-американской
- Д) Религиозной
- Е) Российской

- Ф) Романо-германской
- Г) Традиционной
- Н) Казахстанской

58. Источник права, создаваемый судами характеризуется следующими признаками:

- А) Является образцом для нижестоящих судей по аналогичным делам
- В) Принимается судами по конкретному делу
- С) Создается как судебный прецедент
- Д) Оформляется в виде законов
- Е) Принимается законодательными органами
- Ф) Решение судов обязательно выносится на основе религиозных норм
- Г) Не всегда оформляется письменно, может быть выражено в виде устных решений
- Н) Выражает мнение ученых – юристов

59. Источники права в романо-германской правовой системе:

- А) Нормативный правовой акт
- В) Писаные конституции
- С) Законы
- Д) Коран, иджма, сунна, кияс
- Е) Мораль, нравенность
- Ф) Судебный и административный прецедент
- Г) Мнения ученых юристов-правовая доктрина
- Н) Мифы

60. Система установленных государством общеобязательных правил поведения:



- A) Правила, исполнение которых обеспечивается силой государственного принуждения
- B) Правовые нормы
- C) Правила, выраженные в законах
- D) Религиозные нормы
- E) Нормы обычаев
- F) Моральные нормы
- G) Нравственные нормы
- H) Все нормы, которые регулируют отношения в обществе

## Список рекомендуемой литературы

1. Конституция Республики Казахстан от 1995 г. с изм. и доп. 2017 г.

2. Конституционный закон Республики Казахстан от 29 декабря 1995 г. № 2737 «О Конституционном Совете Республики Казахстан» // <http://online.zakon.kz>.

3. Конституционный закон Республики Казахстан «О выборах в Республике Казахстан» от 28.09.1995 г. // <http://online.zakon.kz>.

4. Конституционный закон Республики Казахстан «О республиканском референдуме» от 2 ноября 1995 г. N 2592 // <http://online.zakon.kz>.

5. Конституционный закон Республики Казахстан «О Президенте Республики Казахстан» от 26.12.1995 г. // <http://online.zakon.kz>.

6. Конституционный закон Республики Казахстан «О Первом Президенте Республики Казахстан» от 20.07.2000 г. // <http://online.zakon.kz>.

7. Конституционный закон Республики Казахстан «О Парламенте Республики Казахстан и статусе его депутатов» от 16.10.1995 г. // <http://online.zakon.kz>.

8. Конституционный закон Республики Казахстан «О Правительстве Республики Казахстан» от 18.12.1995 г. //http://online.zakon.kz.

9. Конституционный закон Республики Казахстан от 25 декабря 2000 г. № 132-III «О судебной системе и статусе судей Республики Казахстан» //http://online.zakon.kz.

10. Гражданский процессуальный кодекс Республики Казахстан от 31 октября 2015 года № 377-V //http://online.zakon.kz.

11. Уголовный Кодекс Республики Казахстан от 3 июля 2014 года № 226-V //http://online.zakon.kz.

12. Уголовно-процессуальный Кодекс Республики Казахстан от 4 июля 2014 г. № 231-V //http://online.zakon.kz.

13. Кодекс Республики Казахстан об административных правонарушениях от 5 июля 2014 г. № 235-V //http://online.zakon.kz.

14. Трудовой Кодекс Республики Казахстан от 23 ноября 2015 г. № 414-V //http://online.zakon.kz.

15. Кодекс Республики Казахстан от 26 декабря 2011 г. № 518-IV «О браке (супружестве) и семье» //http://online.zakon.kz.

16. Закон Республики Казахстан от 6 апреля 2016 г. № 480-V «О правовых актах» //http://online.zakon.kz.

17. Закон Республики Казахстан «О международных договорах Республики Казахстан» от 30 мая 2005 г. № 54-III //http://online.zakon.kz.

18. Закон Республики Казахстан «Об общественных объединениях» от 31.05.1996 г. //http://online.zakon.kz.

19. Закон Республики Казахстан «О политических партиях» от 15 июля 2002 г. № 344-II //http://online.zakon.kz.

20. Закон Республики Казахстан «О гражданстве Республики Казахстан» от 01.12.1991 г. //http://online.zakon.kz.

21. Закон Республики Казахстан от 11 октября 2011 г. № 483-IV «О религиозной деятельности и религиозных объединениях» //http://online.zakon.kz.

22. Закон Республики Казахстан «О государственной службе Республики Казахстан» № 416-V от 23.11.2015 г. //http://online.zakon.kz.

23. Закон Республики Казахстан от 18 ноября 2015 г. № 410-V «О противодействии коррупции» //http://online.zakon.kz.

24. Закон Республики Казахстан от 23 апреля 2014 г. № 199-V «Об органах внутренних дел Республики Казахстан» //http://online.zakon.kz.

25. Закон Республики Казахстан от 6 января 2011 г. № 380-IV «О правоохранительной службе»  
[//http://online.zakon.kz](http://online.zakon.kz).

26. Закон Республики Казахстан от 7 мая 1997 г. № 101-І «О комитетах и комиссиях Парламента Республики Казахстан»  
[//http://online.zakon.kz](http://online.zakon.kz).

27. Закон Республики Казахстан от 23 января 2001 г. № 148-ІІ «О местном государственном управлении и самоуправлении в Республике Казахстан»  
[//http://online.zakon.kz](http://online.zakon.kz).

28. Закон Республики Казахстан «Об административно-территориальном устройстве Республики Казахстан» от 8 декабря 1993 г. № 2572-ХІІ  
[//http://online.zakon.kz](http://online.zakon.kz).

29. Закон Республики Казахстан от 21 декабря 1995 г. № 2709 «О Прокуратуре»  
[//http://online.zakon.kz](http://online.zakon.kz).

30. Указ Президента РК «Об утверждении Концепции правовой политики Республики Казахстан на период с 2010 по 2020 года, от 24 августа 2009 года, № 858.  
[//http://online.zakon.kz](http://online.zakon.kz).

31. Указ Президента Республики Казахстан № 875 «О реформе системы государственного управления Республики Казахстан» от 06 августа 2014 г.  
[//http://online.zakon.kz](http://online.zakon.kz).

32. Регламент Сената Парламента Республики Казахстан (принят Сенатом Парламента Республики Казахстан 8 февраля 1996 г.). // <http://online.zakon.kz>.

33. Регламент Мажилиса Парламента Республики Казахстан (принят Мажилисом Парламента Республики Казахстан 8 февраля 1996 г.). // <http://online.zakon.kz>.

34. Назарбаев Н.А. «Третья модернизация Казахстана: глобальная конкурентоспособность». Послание Президента Республики Казахстан народу Казахстана от 31 января 2017 г. //Официальный сайт Президента Республики Казахстан // <http://www.akorda.kz/>.

35. Назарбаев Н.А. «Казахстан в новой глобальной реальности: рост, реформы, развитие». Послание Президента Республики Казахстан народу Казахстана от 30 ноября 2015 г. //Официальный сайт Президента Республики Казахстан // <http://www.akorda.kz/>.

36. Назарбаев Н.А. «Нұрлы жол – путь в будущее». Послание Президента Республики Казахстан народу Казахстана от 11 ноября 2014 г. //Официальный сайт Президента Республики Казахстан. // <http://www.akorda.kz/>.

37. Назарбаев Н.А. «Стратегия «Казахстан 2050»: новый политический курс состоявшегося государства» //Официальный

сайт Президента Республики Казахстан //http://www.akorda.kz/.

38. Назарбаев Н.А. Казахстан-2030. Послание Президента страны народу Казахстана //Официальный сайт Президента Республики Казахстан //http://www.akorda.kz/.

39. Назарбаев Н.А. К свободному, эффективному и безопасному обществу: Послание Президента страны народу Казахстана //Официальный сайт Президента Республики Казахстан //http://www.akorda.kz/.

40. Назарбаев Н.А. «Новое десятилетие – новый экономический подъем – новые возможности Казахстана» Послание Президента Республики Казахстан народу Казахстана //Официальный сайт Президента Республики Казахстан //http://www.akorda.kz/.

41. Назарбаев Н.А. «Повышение благосостояния граждан Казахстана – главная цель государственной политики» Послание Президента Республики Казахстан народу Казахстана //Официальный сайт Президента Республики Казахстан //http://www.akorda.kz/.

42. Назарбаев Н.А. «Новый Казахстан в новом мире». Послание Президента Республики Казахстан народу Казахстана //Официальный сайт Президента Республики Казахстан //http://www.akorda.kz/.

43. Назарбаев Н.А. «Казахстан на пороге нового рывка вперед в своем развитии. Стратегия вхождения Казахстана в число пятидесяти наиболее конкурентоспособных стран мира». Послание Президента страны народу Казахстана //Официальный сайт Президента Республики Казахстан //http://www.akorda.kz/.

44. Назарбаев Н.А. «Через кризис – к обновлению и развитию». Послание Президента народу Казахстана от 06.03.2009 г. //Официальный сайт Президента Республики Казахстан //http://www.akorda.kz/.

45. Назарбаев Н.А. Построим будущее вместе. Послание Президента РК народу Казахстана 28 января 2011 года. //Официальный сайт Президента Республики Казахстан. //http://www.akorda.kz/.

46. Назарбаев Н.А. Осмысление пройденного и дельнейшее демократическое реформирование общества. Доклад на Второй сессии Ассамблеи народов Казахстана //Официальный сайт Президента Республики Казахстан //http://www.akorda.kz/.

47. План нации - 100 шагов по реализации пяти институциональных реформ Н. Назарбаева //http://www.inform.kz.



48. Зиманов С.З. Конституция и Парламент Республики Казахстан. – Алматы, 1996.

49. Кубеев Е.К. Основы конституционного строя в Республике Казахстан. – Алматы, 1998.

50. Сидорова Н.В. Конституционное право Республики Казахстан. Курс лекций. – Караганда, 2011.

51. Клишас А.А. Конституционный контроль и конституционное правосудие зарубежных стран. Сравнительно-правовое исследование. – М. Издательство: Международные отношения, 2007.

52. Рогов И.И. Выступление на международной научно-практической конференции на тему: «Конституционный контроль в Республики Казахстан: состояние и перспективы», посвященной 15-летию Конституционного Совета Республики Казахстан. – Астана, 29 декабря 2010 г.

53. Хрестоматия по истории государства и права Республики Казахстан // Сост.: Сидорова Н.В., Биекенов Н.А., Капенова К.Н. – Караганда, 2010.

54. История политических и правовых учений: Учебник для вузов / Под общ. ред. акад. РАН, д.ю.н., проф. В.С. Нерсесянца. – 4-е изд., перераб. и доп. – М.: Норма, 2004.

55. Радько Т.Н. Теория государства и права: учебник. – 2-е изд. – Москва: Проспект, 2011.

56. Теория государства и права: элементарный курс / А.М. Лушников. – М.: Эксмо, 2009.

57. Теория государства и права: учебник / В.Л. Кулапов, А.В. Малько. – М.: Норма, 2008.

58. Теория государства и права: Учебник / М.Б. Смоленский. – М.: Издательско-торговая корпорация «Дашков и К»; Академцентр, 2010.

59. Каверин Б.И. Культурология: Учебное пособие для вузов. – М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2005.

60. Теория государства и права: краткий курс. За три дня до экзамена / Г.А. Воронцов. – Ростов н/Д: Феникс, 2011.

61. Орумбаев Ж.Б. Общество, государство и право: Учебное пособие – Караганда: КарЮИ МВД РК им. Б.Бейсенова, 2006.

62. Джиембаев Р.К. Теория государства и права: Учебное пособие. – Караганды: РИО «Болашак-Баспа», 2012.

63. Чиркин В.Е. Государствоведение: Учебник. – М.: Юристь, 1999.

64. Рассказов Л.П. Теория государства и права: Учебник для вузов. – 3-е изд. – М.: РИОР: ИНФРА-М, 2010.

65. М.Н. Марченко. Теория государства и права: учеб. – 2-е изд., перераб. и доп. – М.: ТК Велби, 2008.

66. Графский В.Г. Всеобщая история права и государства: Учебник для вузов. – М.: Норма, 2004.

67. Черниловский З.М. Всеобщая история государства и права (история государства и права зарубежных стран): Учебник. 2-е изд., перераб. и доп. – М.: Высш. шк., 1983.

68. Римское право: Учебное пособие / М.П. Морев. – 2-е изд. – М., 2010.

69. Биекенов Н.А., Исаева С.Н., Адрисова Ш.М. Теория государства и права в вопросах и ответах / Отв. ред. Н.А. Биекенов – Караганда, 2004.

70. Взаимодействие ОВД с институтами гражданского общества в сфере защиты прав человека: Учебное пособие. – Караганда, 2015.

## ***ПРИЛОЖЕНИЕ***

### **Закон Республики Казахстан от 6 апреля 2016 года № 480-V О правовых актах**

Настоящий Закон регулирует общественные отношения, связанные с порядком разработки, представления, обсуждения, принятия, регистрации, введения в действие, изменения, дополнения, прекращения, приостановления действия и опубликования правовых актов Республики Казахстан.

#### **РАЗДЕЛ 1. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ**

##### **Глава 1. ОСНОВНЫЕ ПОЛОЖЕНИЯ**

##### **Статья 1. Основные понятия, используемые в настоящем Законе**

В настоящем Законе используются следующие основные понятия:

1) орган-разработчик – государственные органы, местные представительные и исполнительные органы, разрабатывающие нормативные правовые акты в соответствии с их компетенцией, установленной Конституцией Республики Казахстан, настоящим Законом и другими нормативными правовыми актами.

2) положение – нормативный правовой акт, определяющий статус и полномочия какого-либо государственного органа;

3) правовой акт индивидуального применения – письменный официальный документ установленной формы, распространяющийся на индивидуально определенный круг лиц (физических и (или) юридических лиц), который реализует установленные законодательством Республики Казахстан их права и обязанности и не содержит норм права;

4) закон – нормативный правовой акт, который регулирует важнейшие общественные отношения, устанавливает основополагающие принципы и нормы, предусмотренные Конституцией Республики Казахстан;

5) подзаконные нормативные правовые акты – иные, не являющиеся законодательными актами, нормативные правовые акты, издаваемые на основе и (или) во исполнение и (или) для дальнейшей реализации законодательных и иных вышестоящих по иерархии нормативных правовых актов;

6) концепция проекта закона – документ, содержащий обоснование необходимости разработки проекта закона по инициативе Правительства Республики Казахстан, цели его

принятия и иные положения, определяемые Правительством Республики Казахстан;

7) законодательный акт – закон, вносящий изменения и дополнения в Конституцию Республики Казахстан, конституционный закон, указ Президента Республики Казахстан, имеющий силу конституционного закона, кодекс, консолидированный закон, закон, указ Президента Республики Казахстан, имеющий силу закона, постановление Парламента Республики Казахстан, постановления Сената и Мажилиса Парламента Республики Казахстан;

8) юридическая экспертиза – проверка проекта нормативного правового акта либо принятого нормативного правового акта на предмет его соответствия Конституции Республики Казахстан и законодательству Республики Казахстан, в том числе законодательству в сфере противодействия коррупции;

9) юридическая техника – совокупность способов, требований и правил оформления правовых актов;

10) аналогия закона – применение к неурегулированным общественным отношениям норм законов, регулирующих сходные общественные отношения;

11) кодекс – закон, в котором объединены и систематизированы нормы права,

регулирующие однородные важнейшие общественные отношения, предусмотренные статьей 8 настоящего Закона;

12) конституционный закон – закон, принимаемый по вопросам, предусмотренным Конституцией Республики Казахстан, в порядке, установленном пунктом 4 статьи 62 Конституции Республики Казахстан;

13) правила – нормативный правовой акт, определяющий порядок организации и осуществления какого-либо вида деятельности;

14) Государственный реестр нормативных правовых актов Республики Казахстан – единая система государственного учета нормативных правовых актов Республики Казахстан, содержащая реквизиты нормативных правовых актов и другие сведения информационно-справочного характера об этих актах;

15) Эталонный контрольный банк нормативных правовых актов Республики Казахстан – совокупность нормативных правовых актов на бумажном носителе и электронная система нормативных правовых актов в форме электронного документа, сведения о которых внесены в государственный реестр нормативных правовых актов Республики Казахстан;

16) законодательство Республики Казахстан – совокупность нормативных

правовых актов, принятых в установленном порядке;

17) закон, вносящий изменения и дополнения в Конституцию Республики Казахстан, – закон, принимаемый в порядке, установленном пунктом 3 статьи 62 и пунктом 1 статьи 91 Конституции Республики Казахстан;

18) норма права – общеобязательное правило поведения постоянного или временного характера, рассчитанное на многократное применение, распространяющееся на индивидуально неопределенный круг лиц в рамках регулируемых общественных отношений;

19) правовой акт – письменный официальный документ установленной формы, содержащий нормы права или индивидуальные властные правовые предписания, принятый на республиканском референдуме либо уполномоченными органами;

20) правовой мониторинг – система постоянного наблюдения, сбора, анализа информации о состоянии законодательства Республики Казахстан и практике его применения, осуществляемая в соответствии со статьями 50 и 51 настоящего Закона;

21) аналогия права – применение к неурегулированным общественным отношениям смысла законодательства, общих



принципов права и принципов конкретных отраслей права;

22) регламент государственной услуги – нормативный правовой акт, устанавливающий требования по соблюдению стандарта государственной услуги и определяющий порядок деятельности услугодателей, в том числе порядок взаимодействия с иными услугодателями, центрами обслуживания населения, а также использования информационных систем в процессе оказания государственных услуг;

23) стандарт государственной услуги – нормативный правовой акт, устанавливающий требования к оказанию государственной услуги, а также включающий характеристики процесса, формы, содержание и результат оказания государственной услуги;

24) ненормативный правовой акт – письменный официальный документ, не содержащий норм права, изданный (принятый) уполномоченным органом в пределах своей компетенции, применяющий и (или) реализующий установленные законодательством права и обязанности индивидуально определенных лиц либо разъясняющий нормы, содержащиеся в нормативном правовом акте, а также правовые

акты в области системы государственного планирования;

25) нормативный правовой акт – письменный официальный документ на бумажном носителе и идентичный ему электронный документ установленной формы, принятый на республиканском референдуме либо уполномоченным органом, устанавливающий нормы права, изменяющий, дополняющий, прекращающий или приостанавливающий их действие;

26) последующее официальное опубликование нормативных правовых актов – опубликование в печатном издании нормативных правовых актов, прошедших экспертизу на соответствие Эталонному контрольному банку нормативных правовых актов Республики Казахстан;

27) Реестр государственной регистрации нормативных правовых актов – письменный перечень, содержащий номер государственной регистрации и реквизиты нормативных правовых актов, указанных в подпунктах б), 7), 8) и 9) пункта 2 статьи 7 настоящего Закона, прошедших государственную регистрацию в органах юстиции Республики Казахстан;

*См. Правила оформления, согласования, государственной регистрации нормативных правовых актов и их отмены*

28) уровень нормативного правового акта – место нормативного правового акта в зависимости от его юридической силы в иерархии нормативных правовых актов;

29) юридическая сила нормативного правового акта – характеристика нормативного правового акта, определяющая обязательность его применения к соответствующим общественным отношениям, а также преимущество или соподчиненность по отношению к иным нормативным правовым актам;

30) официальное опубликование нормативного правового акта – публикация для всеобщего сведения полного текста нормативного правового акта на казахском и русском языках в Эталонном контрольном банке нормативных правовых актов Республики Казахстан в электронном виде, в официальных печатных изданиях, а также в периодических печатных изданиях в случаях, предусмотренных настоящим законом;

31) акт официального разъяснения нормативного правового акта – письменный официальный документ установленной формы, разъясняющий содержащиеся в нормативном правовом акте нормы, отвечающий требованиям и условиям, указанным в главе 13 настоящего Закона;

32) инструкция – нормативный правовой акт, детализирующий применение законодательства в какой-либо сфере общественных отношений;

33) технический регламент – нормативный правовой акт, устанавливающий обязательные требования к продукции и (или) процессам их жизненного цикла, разрабатываемый и применяемый в соответствии с законодательством Республики Казахстан о техническом регулировании;

34) уполномоченный орган – государственные органы и должностные лица Республики Казахстан, которые вправе принимать правовые акты в соответствии с их компетенцией, установленной Конституцией Республики Казахстан, настоящим Законом, а также законодательством Республики Казахстан, определяющим правовой статус этих органов и должностных лиц (Президент Республики Казахстан, Парламент Республики Казахстан, Палаты Парламента, Правительство Республики Казахстан, Конституционный Совет Республики Казахстан, Верховный Суд Республики Казахстан, Центральная избирательная комиссия Республики Казахстан, Счётный комитет по контролю за исполнением республиканского бюджета Республики Казахстан, Национальный Банк Республики

Казахстан, центральные исполнительные органы, местные представительные и исполнительные органы, акимы, иные государственные органы и должностные лица);

35) уполномоченная организация – организация, определяемая Правительством Республики Казахстан, по осуществлению научной лингвистической экспертизы в части аутентичности текстов на казахском и русском языках по проектам законодательных актов, разработанным органом-разработчиком и подлежащим внесению в Парламент Республики Казахстан;

36) консолидированный закон – закон, регулирующий комплексные по своему характеру общественные отношения в сферах (областях), предусмотренных статьей 9 настоящего Закона;

## **Статья 2. Сфера действия настоящего Закона**

1. Настоящий Закон определяет систему правовых актов Республики Казахстан, разграничивает правовой статус нормативных правовых актов и ненормативных правовых актов.

2. Настоящий Закон не регулирует:

1) порядок принятия, изменения, дополнения и прекращения действия Конституции Республики Казахстан;

2) порядок принятия, изменения, дополнения и прекращения действия нормативных постановлений Конституционного Совета Республики Казахстан и Верховного Суда Республики Казахстан;

3) порядок заключения, выполнения, изменения, дополнения и прекращения международных договоров Республики Казахстан;

4) порядок принятия, изменения, дополнения и прекращения действия правовых актов индивидуального применения, установленных законодательством Республики Казахстан об административных правонарушениях, уголовно-процессуальным и гражданским процессуальным законодательством Республики Казахстан.

### **Статья 3. Общие требования к правовым актам. Виды правовых актов**

1. Правовые акты должны отвечать следующим общим требованиям:

1) содержать нормативные или индивидуальные властные правовые предписания;

2) приниматься на республиканском референдуме либо в порядке, установленном настоящим Законом и иными законодательными актами;

3) должны быть обращены к неопределенному кругу лиц или к индивидуально определенным лицам;

4) должны быть направлены на регулирование общественных отношений;

5) должны быть направлены на возникновение, изменение, дополнение или прекращение прав и обязанностей физических и (или) юридических лиц.

2. Правовые акты подразделяются на следующие виды:

1) нормативные правовые акты;

2) ненормативные правовые акты.

## **Глава 2. ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН**

### **Статья 4. Система законодательства Республики Казахстан, обеспечение ее целостности**

1. Систему законодательства Республики Казахстан составляют Конституция Республики Казахстан, соответствующие ей законодательные акты, иные нормативные правовые акты, в том числе нормативные

постановления Конституционного Совета Республики Казахстан и Верховного Суда Республики Казахстан.

2. Целостность системы законодательства Республики Казахстан обеспечивается посредством:

1) соблюдения порядка принятия нормативных правовых актов, внесения в них изменений и дополнений, установленных Конституцией Республики Казахстан, законодательными и иными нормативными правовыми актами;

2) соблюдения иерархии нормативных правовых актов, закрепленной Конституцией Республики Казахстан и настоящим Законом;

3) официального опубликования нормативных правовых актов, касающихся прав, свобод и обязанностей граждан.

## **Статья 5. Нормативные постановления Конституционного Совета Республики Казахстан и Верховного Суда Республики Казахстан**

1. Нормативные постановления Конституционного Совета Республики Казахстан основываются только на Конституции Республики Казахстан, и все иные нормативные правовые акты не могут им противоречить.



2. Нормативные постановления Конституционного Совета Республики Казахстан обладают юридической силой тех норм Конституции Республики Казахстан, на основании которых они приняты.

3. В нормативном постановлении Верховного Суда Республики Казахстан содержатся разъяснения по вопросам судебной практики.

## **Статья 6. Международные договоры Республики Казахстан**

1. Порядок заключения, выполнения, изменения, дополнения и прекращения международных договоров Республики Казахстан определяется специальным законом.

2. Международные договоры, ратифицированные Республикой Казахстан, имеют приоритет перед ее законами и применяются непосредственно, кроме случаев, когда из международного договора следует, что для его применения требуется издание закона.

## **РАЗДЕЛ 2. НОРМАТИВНЫЕ ПРАВОВЫЕ АКТЫ**

### **Глава 3. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ О НОРМАТИВНЫХ ПРАВОВЫХ АКТАХ**

## **Статья 7. Основные и производные виды нормативных правовых актов**

1. Нормативные правовые акты подразделяются на основные и производные.

2. К основным видам нормативных правовых актов относятся:

1) Конституция Республики Казахстан, конституционные законы Республики Казахстан, кодексы Республики Казахстан, консолидированные законы Республики Казахстан, законы Республики Казахстан;

2) указы Президента Республики Казахстан, имеющие силу конституционного закона; указы Президента Республики Казахстан, имеющие силу закона; иные нормативные правовые указы Президента Республики Казахстан;

3) нормативные правовые постановления Парламента Республики Казахстан и его Палат;

4) нормативные правовые постановления Правительства Республики Казахстан;

5) нормативные постановления Конституционного Совета Республики Казахстан, Верховного Суда Республики Казахстан;

6) нормативные правовые постановления Центральной избирательной комиссии Республики Казахстан, Счетного комитета по контролю за исполнением республиканского

бюджета Республики Казахстан, Национального Банка Республики Казахстан и иных центральных государственных органов;

7) нормативные правовые приказы министров Республики Казахстан и иных руководителей центральных государственных органов;

8) нормативные правовые приказы руководителей ведомств центральных государственных органов;

9) нормативные правовые решения маслихатов, нормативные правовые постановления акиматов, нормативные правовые решения акимов и нормативные правовые постановления ревизионных комиссий.

3. К производным видам нормативных правовых актов относятся:

- 1) положение;
- 2) технический регламент;
- 3) стандарт государственной услуги;
- 4) регламент государственной услуги;
- 5) правила;
- 6) инструкция.

Законодательными актами Республики Казахстан могут быть предусмотрены иные формы нормативных правовых актов производного вида.

4. Нормативные правовые акты производных видов принимаются или утверждаются посредством нормативных правовых актов основных видов и составляют с ними единое целое.

5. Территориальные подразделения уполномоченных органов, а также местные исполнительные органы, уполномоченные акимом, финансируемые из местных бюджетов, не вправе издавать нормативные правовые акты.

6. Нормативные правовые приказы принимаются руководителями ведомств центральных государственных органов при наличии прямой компетенции по их утверждению в нормативных правовых актах государственного органа, в структуру которого входит ведомство, и не могут затрагивать права и свободы человека и гражданина.

## **Статья 8. Общественные отношения, регулируемые кодексами Республики Казахстан**

Кодексы Республики Казахстан принимаются с целью регулирования следующих однородных важнейших общественных отношений:

- 1) бюджетных;
- 2) гражданских;
- 3) гражданских процессуальных;

- 4) брачно-семейных;
- 5) экологических;
- 6) водных;
- 7) земельных;
- 8) лесных;
- 9) налоговых;
- 10) таможенных;
- 11) трудовых;
- 12) связанных с исполнением уголовных наказаний;
- 13) связанных с привлечением к административной ответственности;
- 14) связанных с привлечением к уголовной ответственности;
- 15) уголовно-процессуальных;
- 16) в сфере здравоохранения;
- 17) в сфере предпринимательства;
- 18) в сфере недр и недропользования.

**Статья 9. Отношения, регулируемые консолидированными законами**

Консолидированные законы Республики Казахстан принимаются с целью совершенствования структуры законодательства и объединяют законы, регулирующие комплексные по своему характеру общественные отношения в сфере (области):

- 1) государственного имущества;

- 2) местного государственного управления и самоуправления;
- 3) образования и науки;
- 4) гражданской защиты;
- 5) жилищных отношений;
- 6) регулирования, контроля и надзора финансового рынка и финансовых организаций;
- 7) транспорта;
- 8) разрешений и уведомлений;
- 9) реабилитации и банкротства;
- 10) архитектуры, градостроительства и строительства.

## **Статья 10. Иерархия нормативных правовых актов**

1. Высшей юридической силой обладает Конституция Республики Казахстан.

2. Соотношение юридической силы иных, кроме Конституции Республики Казахстан, нормативных правовых актов соответствует следующим нисходящим уровням:

- 1) законы, вносящие изменения и дополнения в Конституцию;
- 2) конституционные законы Республики Казахстан и указы Президента Республики Казахстан, имеющие силу конституционного закона;
- 3) кодексы Республики Казахстан;

4) консолидированные законы, законы Республики Казахстан, а также указы Президента Республики Казахстан, имеющие силу закона;

5) нормативные постановления Парламента Республики Казахстан и его Палат;

6) нормативные правовые указы Президента Республики Казахстан;

7) нормативные правовые постановления Правительства Республики Казахстан;

8) нормативные правовые приказы министров Республики Казахстан и иных руководителей центральных государственных органов, нормативные правовые постановления Центральной избирательной комиссии Республики Казахстан, Счетного комитета по контролю за исполнением республиканского бюджета Республики Казахстан, Национального Банка Республики Казахстан и иных центральных государственных органов;

9) нормативные правовые приказы руководителей ведомств центральных государственных органов;

10) нормативные правовые решения маслихатов, нормативные правовые постановления акиматов, нормативные правовые решения акимов и нормативные правовые постановления ревизионных комиссий.

3. Каждый из нормативных правовых актов нижестоящего уровня не должен противоречить нормативным правовым актам вышестоящих уровней.

4. Место нормативного правового акта производного вида в иерархии нормативных правовых актов определяется уровнем акта основного вида.

5. Нормативные постановления Конституционного Совета Республики Казахстан и Верховного Суда Республики Казахстан находятся вне иерархии нормативных правовых актов, установленной настоящей статьей.

## **Статья 11. Прямое действие нормативных правовых актов**

1. Все нормативные правовые акты имеют прямое действие, если иное не оговорено в самих нормативных правовых актах или актах о введении их в действие.

2. Для применения нормативных правовых актов, введенных в действие, не требуется каких-либо дополнительных указаний.

3. Если в самом нормативном правовом акте указано, что какая-либо его норма права применяется на основе дополнительного нормативного правового акта, то эта норма



применяется в соответствии с основным и дополнительным нормативным правовым актом.

До принятия дополнительного нормативного правового акта действуют нормативные правовые акты, регулирующие соответствующие отношения.

## **Статья 12. Противоречия норм права различных нормативных правовых актов**

1. При наличии противоречий в нормах нормативных правовых актов разного уровня действуют нормы акта более высокого уровня.

2. Нормы законов в случаях их расхождения с нормами кодексов Республики Казахстан могут применяться только после внесения в кодексы соответствующих изменений и (или) дополнений.

3. При наличии противоречий в нормах нормативных правовых актов одного уровня действуют нормы акта, позднее введенные в действие.

## **Статья 13. Порядок использования аналогии закона и аналогии права**

1. При отсутствии норм права, регулирующих конкретные общественные отношения, может применяться аналогия закона или аналогия права.

2. В случае отсутствия норм права, регулирующих конкретные общественные отношения, применяется аналогия закона.

3. При невозможности использования в случаях, предусмотренных пунктом 2 настоящей статьи, аналогии закона используется аналогия права.

4. В процессе применения аналогии закона и аналогии права не допускается установление новых обязанностей или ограничение прав физических или юридических лиц.

Возможность применения аналогии закона и аналогии права в отношениях, регулируемых конкретными отраслями законодательства, определяется соответствующими законодательными актами.

## **Статья 14. Исчисление сроков**

1. Срок, установленный законодательством, определяется календарной датой или указанием на событие, которое должно неизбежно наступить. Срок может устанавливаться также как период времени, который исчисляется годами, кварталами, месяцами, неделями, днями (сутками) или часами.

2. Срок, исчисляемый годами, начинается с календарной даты или дня (суток)

наступления события, которыми определено его начало, и истекает в соответствующие месяц и число последнего года срока. Если окончание срока приходится на месяц, в котором нет соответствующего числа, то срок истекает в последний день (последние сутки) этого месяца.

Срок, исчисляемый месяцами, начинается с календарной даты или дня (суток) наступления события, которыми определено его начало, и истекает в соответствующий день (число) последнего месяца срока. Если окончание срока приходится на месяц, в котором нет соответствующего числа, то срок истекает в последний день (последние сутки) этого месяца.

Срок, исчисляемый неделями, начинается с календарной даты или дня (суток) наступления события, которыми определено его начало, и истекает в соответствующий день (соответствующие сутки) последней недели срока.

Срок, исчисляемый днями (сутками), начинается на следующий день после календарной даты или со дня (суток) наступления события, которыми определено его начало, за исключением конституционных сроков, которые начинаются со дня наступления события, указанного в Конституции Республики

Казахстан, и истекает в последний день (последние сутки) установленного периода.

Срок, исчисляемый часами, начинается с минуты наступления события, которой определено его начало, и истекает в последнюю минуту установленного периода.

3. Течение срока, определяемого периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало, за исключением конституционных сроков, которые начинаются со дня наступления события, указанного в Конституции Республики Казахстан.

Если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день.

## **Глава 4. ПЛАНИРОВАНИЕ ПОДГОТОВКИ ПРОЕКТОВ НОРМАТИВНЫХ ПРАВОВЫХ АКТОВ**

### **Статья 15. Планы подготовки проектов нормативных правовых актов**

1. Планы подготовки проектов нормативных правовых актов подразделяются на текущие, составляемые на один год, и

перспективные, составляемые на более длительные сроки.

В перспективных планах предусматривается разработка наиболее важных нормативных правовых актов, а также нормативных правовых актов, подготовка которых планируется на срок более одного года.

2. В планах подготовки указываются:

1) наименование нормативного правового акта, отражающее его уровень, форму и предмет регулирования;

2) сроки подготовки;

3) органы и организации, ответственные за разработку проекта.

3. Планы подготовки нормативных правовых актов могут быть составлены и утверждены уполномоченными органами, компетентными принимать соответствующие акты, если иное не предусмотрено настоящим Законом и другим законодательством Республики Казахстан.

4. При составлении планов подготовки проектов нормативных правовых актов учитываются предложения государственных и иных органов и организаций, в том числе научных, а также предложения Национальной палаты предпринимателей Республики Казахстан и иных заинтересованных лиц,

подготовленные по итогам правового мониторинга.

5. Уполномоченные органы, составляющие и утверждающие планы подготовки проектов нормативных правовых актов, могут включать в планы и другие показатели, отражающие подготовку этих актов.

6. Порядок и формы планирования подготовки проектов нормативных правовых актов, издаваемых Президентом Республики Казахстан, определяются Президентом Республики Казахстан.

### **Статья 16. Планирование подготовки проектов законодательных актов**

1. Перспективное планирование подготовки проектов законодательных актов осуществляется в рамках Концептуального плана законотворческой работы.

2. Концептуальный план законотворческой работы принимается на период очередного созыва Парламента Республики Казахстан и отражает отрасли (сферы) законодательства, в рамках которых предполагается подготовка проектов законодательных актов в разрезе сессий Парламента Республики Казахстан (за исключением постановлений Парламента Республики Казахстан и его Палат).

3. Концептуальный план законотворческой работы составляется на основе консолидированных предложений Палат Парламента Республики Казахстан и Правительства Республики Казахстан.

4. Концептуальный план законотворческой работы разрабатывается Министерством юстиции Республики Казахстан, вносится Правительством Республики Казахстан на согласование с председателями Палат Парламента Республики Казахстан и утверждается Президентом Республики Казахстан.

5. В целях реализации Концептуального плана законотворческой работы Правительство Республики Казахстан утверждает текущие планы законопроектных работ, составляемые на один год.

6. Текущие планы законопроектных работ разрабатываются Министерством юстиции Республики Казахстан и согласовываются с Президентом Республики Казахстан.

7. Текущие планы законопроектных работ Правительства Республики Казахстан должны содержать:

1) наименование проекта закона, разработка которого предполагается в предстоящем году, отражающее его уровень, форму и предмет регулирования;

2) сроки разработки проекта закона и представления его в Парламент Республики Казахстан;

3) органы и организации, ответственные за разработку проекта закона.

8. Порядок и формы планирования подготовки проектов законодательных актов, принимаемых Парламентом Республики Казахстан, определяются Парламентом и его Палатами в соответствии с их компетенцией, установленной пунктом 3 статьи 61 Конституции Республики Казахстан.

9. Требования настоящей статьи не распространяются на подготовку проектов законодательных актов, вносимых в Мажилис Парламента Республики Казахстан в порядке законодательной инициативы Президента Республики Казахстан и депутатов Парламента Республики Казахстан.

## **Глава 5. ПОДГОТОВКА И ОФОРМЛЕНИЕ ПРОЕКТОВ НОРМАТИВНЫХ ПРАВОВЫХ АКТОВ**

### **Статья 17. Разработчики проектов нормативных правовых актов**

1. Разработчиками проектов законодательных актов, вносимых в Мажилис



Парламента Республики Казахстан в порядке законодательной инициативы Президента Республики Казахстан, по поручению Президента Республики Казахстан или Руководителя Администрации Президента Республики Казахстан, основанному на поручении Президента Республики Казахстан, могут являться Администрация Президента, Правительство, иные государственные органы, организации и граждане по согласованию с ними.

Разработчиками проектов законодательных актов, подготавливаемых в порядке законодательной инициативы депутатов Парламента Республики Казахстан, являются депутаты Парламента.

Разработчиками проектов законодательных актов, подготавливаемых в порядке законодательной инициативы Правительства Республики Казахстан, являются центральные государственные органы.

2. Предложения о разработке законопроектов, вносимых в Мажилис Парламента Республики Казахстан в порядке законодательной инициативы Президента Республики Казахстан, могут вноситься на рассмотрение Президента Республики Казахстан его Администрацией, Правительством Республики Казахстан,

центральными государственными, местными исполнительными и представительными органами, органами местного самоуправления, а также организациями и гражданами.

3. Проекты иных нормативных правовых актов разрабатываются государственными органами в соответствии с их компетенцией, установленной законодательством Республики Казахстан, по своей инициативе или по поручениям вышестоящих государственных органов и должностных лиц, если иное не установлено законодательством Республики Казахстан.

4. Иные органы, организации и граждане вправе вносить предложения по разработке нормативных правовых актов или передавать на рассмотрение органов-разработчиков инициативные проекты таких актов. Органы-разработчики могут принять их в качестве основы для разрабатываемых ими проектов нормативных правовых актов или признать их дальнейшую разработку и принятие проектов нецелесообразными.

### **Статья 18. Порядок разработки проекта нормативного правового акта**

1. Орган-разработчик создает рабочую группу по подготовке проекта или поручает его подготовку своим подразделениям.

Орган-разработчик, если иное не установлено законодательством Республики Казахстан, может поручить подготовку проекта нормативного правового акта подведомственным ему органам и организациям и заказать его подготовку на договорной основе специалистам, Национальной палате предпринимателей Республики Казахстан, объединениям субъектов частного предпринимательства, научным учреждениям, отдельным ученым и коллективам, в том числе зарубежным, экспертам в соответствующих сферах с использованием на эти цели выделенных бюджетных средств и грантов.

Уполномоченный орган вправе поручить подготовку альтернативных проектов нормативных правовых актов нескольким государственным органам и организациям или поручить их разработку на договорной основе, в том числе по конкурсу, Национальной палате предпринимателей Республики Казахстан, нескольким научным учреждениям или ученым.

В подготовке проекта нормативного правового акта обязательно участие работников юридического подразделения органа-разработчика, ответственного за подготовку проекта нормативного правового акта.

В разработке нормативных правовых актов, затрагивающих интересы субъектов

частного предпринимательства, обязательно участие представителей Национальной палаты предпринимателей Республики Казахстан и аккредитованных объединений субъектов частного предпринимательства.

Депутаты Парламента Республики Казахстан вправе принимать участие в работе рабочей группы по подготовке проекта закона на любой стадии.

2. Уполномоченный орган до начала разработки проекта закона, разрабатывает его концепцию.

Данное требование не распространяется на случаи разработки проектов законов в порядке законодательной инициативы Президента Республики Казахстан.

Порядок рассмотрения концепций проектов законов и требования к ним определяются Правилами организации законопроектной работы в уполномоченных органах Республики Казахстан, утверждаемыми Правительством Республики Казахстан.

Концепция проекта закона, затрагивающего интересы субъектов частного предпринимательства, должна быть направлена в аккредитованные объединения субъектов частного предпринимательства и Национальную палату предпринимателей Республики Казахстан для получения экспертного

заключения в порядке, предусмотренном статьей 19 настоящего Закона.

3. К подготовке проектов законов, нормативных правовых указов Президента Республики Казахстан, нормативных правовых постановлений Правительства Республики Казахстан и проектов нормативных правовых актов других уполномоченных органов могут привлекаться специалисты различных областей знаний, научные учреждения и научные работники, представители общественных объединений.

4. Проекты подзаконных нормативных правовых актов уполномоченных органов одного уровня могут разрабатываться, а при необходимости - приниматься несколькими уполномоченными органами.

Проекты подзаконных нормативных правовых актов нескольких уполномоченных органов разрабатываются ими совместно в порядке, предусмотренном настоящим Законом, и принимаются в виде совместных нормативных правовых актов, подписываемых руководителями уполномоченных органов.

Производные виды совместных нормативных правовых актов утверждаются посредством основных нормативных правовых актов уполномоченных органов, принявших производный нормативный правовой акт, с

указанием в нем основных нормативных правовых актов, посредством которых принят производный акт.

*См: Правила разработки, согласования проектов подзаконных нормативных правовых актов*

5. Администрация Президента Республики Казахстан или иные государственные органы Республики Казахстан, которым поручена разработка проекта законодательного акта в порядке законодательной инициативы Президента Республики Казахстан, осуществляют разработку проекта законодательного акта в месячный срок, если иной срок не установлен Президентом Республики Казахстан или по его поручению Руководителем Администрации Президента Республики Казахстан.

6. По проектам нормативных правовых актов, разработанным в порядке законодательной инициативы Правительства Республики Казахстан, Министерство юстиции Республики Казахстан проводит юридическую экспертизу, за исключением нормативных правовых актов, предусмотренных в подпунктах 3), 5), 6), 7), 8) и 9) пункта 2 статьи 7 настоящего Закона.

7. Если для реализации норм права готовящегося проекта законодательного акта

Республики Казахстан, нормативного правового указа Президента Республики Казахстан, нормативного правового постановления Правительства Республики Казахстан необходимо внесение изменений и (или) дополнений в нормативные правовые акты одного или нижестоящего уровня, то одновременно с проектом нормативного правового акта основного вида должны быть подготовлены проекты актов с указанными изменениями и (или) дополнениями или даны поручения соответствующим органам о подготовке таких актов.

8. Разработанные проекты концепций законопроектов и нормативных правовых актов вместе с пояснительными записками и сравнительными таблицами к ним (в случаях внесения изменений и (или) дополнений в законодательные акты), за исключением нормативных постановлений Конституционного Совета Республики Казахстан и Верховного Суда Республики Казахстан, до направления на согласование в заинтересованные государственные органы размещаются для публичного обсуждения на интернет-портале открытых нормативных правовых актов.

Порядок размещения и публичного обсуждения проектов концепций законопроектов и проектов нормативных

правовых актов на интернет-портале открытых нормативных правовых актов устанавливается уполномоченным органом в сфере информатизации по согласованию с Министерством юстиции Республики Казахстан.

Проекты нормативных правовых актов, касающиеся торговли товарами, услугами или прав интеллектуальной собственности, размещаются на интернет-ресурсах уполномоченных государственных органов в срок не менее 30 календарных дней до их принятия для публичного обсуждения, если иное не предусмотрено законами Республики Казахстан и ратифицированными международными договорами.

9. Положения настоящей статьи не распространяются на отношения, связанные с правом законодательной инициативы депутатов Парламента Республики Казахстан.

### **Статья 19. Особенности разработки и принятия нормативных правовых актов, затрагивающих интересы субъектов частного предпринимательства**

1. Органы-разработчики направляют проект нормативного правового акта, затрагивающего интересы субъектов частного предпринимательства, в аккредитованные



объединения субъектов частного предпринимательства и Национальную палату предпринимателей Республики Казахстан с обязательным приложением пояснительной записки для получения экспертного заключения, в том числе при каждом последующем согласовании данного проекта с заинтересованными государственными органами.

Срок, устанавливаемый органом-разработчиком для представления экспертного заключения на проект нормативного правового акта, затрагивающего интересы субъектов частного предпринимательства, не может быть менее десяти рабочих дней с момента его поступления в аккредитованные объединения субъектов частного предпринимательства, Национальную палату предпринимателей Республики Казахстан.

В случае непредставления аккредитованными объединениями субъектов частного предпринимательства, Национальной палатой предпринимателей Республики Казахстан экспертного заключения в установленный срок проект нормативного правового акта считается согласованным без замечаний.

2. Пояснительная записка к проекту нормативного правового акта, затрагивающего

интересы субъектов частного предпринимательства, должна содержать результаты расчетов, подтверждающих снижение и (или) увеличение затрат субъектов частного предпринимательства в связи с введением в действие нормативного правового акта.

3. Экспертные заключения представляют собой консолидированное мнение членов аккредитованных объединений субъектов частного предпринимательства, Национальной палаты предпринимателей Республики Казахстан, носят рекомендательный характер и являются обязательным приложением к проекту нормативного правового акта до его принятия, в том числе при каждом последующем согласовании данного проекта с заинтересованными государственными органами.

Экспертные заключения представляются на казахском и русском языках.

4. Орган-разработчик при согласии с экспертным заключением вносит в проект нормативного правового акта соответствующие изменения и (или) дополнения.

В случае несогласия с экспертным заключением орган-разработчик в срок не более десяти рабочих дней со дня получения экспертного заключения направляет в

аккредитованные объединения субъектов частного предпринимательства, Национальную палату предпринимателей Республики Казахстан ответ с обоснованием причин несогласия. Такие ответы с обоснованием являются обязательным приложением к проекту нормативного правового акта до его принятия.

В случаях, когда по проекту нормативного правового акта аккредитованными объединениями субъектов частного предпринимательства, Национальной палатой предпринимателей Республики Казахстан представлено экспертное заключение с замечаниями и член экспертного совета требует проведения заседания экспертного совета, проведение такого заседания является обязательным.

При этом заседания экспертного совета могут проводиться путем непосредственного созыва членов экспертного совета либо проведения интернет-конференций в режиме реального времени.

5. Сроки введения в действие нормативного правового акта, затрагивающего интересы субъектов частного предпринимательства, должны устанавливаться исходя из сроков, необходимых субъекту частного предпринимательства для подготовки к осуществлению деятельности в связи с

устанавливаемыми законами Республики Казахстан требованиями.

Порядок и сроки введения в действие нормативных правовых актов не должны наносить ущерб субъектам частного предпринимательства.

6. Процедуры, предусмотренные настоящей статьей, являются обязательными условиями принятия нормативных правовых актов, затрагивающих интересы субъектов частного предпринимательства.

7. Проекты нормативных правовых актов, затрагивающих интересы субъектов частного предпринимательства, подлежат обязательному опубликованию (распространению) в средствах массовой информации, включая интернет-ресурсы, до их рассмотрения на заседании экспертного совета.

## **Статья 20. Особенности разработки и принятия нормативных правовых актов, касающихся прав, свобод и обязанностей граждан**

1. В целях вовлечения некоммерческих организаций, граждан в процесс разработки проектов нормативных правовых актов, касающихся прав, свобод и обязанностей граждан, образуются общественные советы в

порядке, установленном Законом Республики Казахстан «Об общественных советах».

2. Центральные государственные органы, местные представительные и исполнительные органы направляют проект нормативного правового акта, касающийся прав, свобод и обязанностей граждан, в общественные советы, образуемые в порядке, установленном Законом Республики Казахстан «Об общественных советах».

Срок, устанавливаемый для представления рекомендаций по проекту нормативного правового акта, затрагивающего права и свободы граждан, не может быть менее десяти рабочих дней с момента его поступления в Общественный совет.

В случае непредставления Общественным советом рекомендаций в установленный государственным органом срок проект нормативного правового акта считается согласованным без замечаний.

Рекомендации являются обязательным приложением к проекту нормативного правового акта до его принятия, в том числе при каждом последующем согласовании данного проекта с заинтересованными государственными органами.

Рекомендации представляются на казахском и русском языках.

3. Центральный государственный орган, местный представительный или местный исполнительный орган при согласии с рекомендациями Общественного совета вносят в проект нормативного правового акта соответствующие изменения и (или) дополнения.

В случае несогласия с рекомендациями центральный государственный орган, местный представительный или местный исполнительный орган направляют в соответствующий Общественный совет в течение десяти рабочих дней ответ с обоснованием причин несогласия. Такие ответы с обоснованием являются обязательным приложением к проекту нормативного правового акта до его принятия.

### **Статья 21. Согласование проекта нормативного правового акта с заинтересованными государственными органами и организациями**

1. Подготовленный проект нормативного правового акта, а при необходимости проект другого нормативного акта, принимаемого в целях его реализации, направляются на согласование с заинтересованными государственными органами и организациями.

К проектам нормативных правовых актов, предусматривающих сокращение государственных доходов или увеличение государственных расходов, прилагаются финансово-экономические расчеты.

Если для реализации содержащихся в проекте закона норм права необходимо принятие подзаконных нормативных правовых актов (если такая необходимость отсутствует, то это указывается в сопроводительном письме), к проекту закона прилагаются проекты подзаконных нормативных правовых актов. В случае если разработка проекта подзаконного нормативного правового акта относится к компетенции другого государственного органа, то данный государственный орган представляет соответствующий проект подзаконного нормативного правового акта органу-разработчику.

2. Перечень государственных органов, с которыми проекты нормативных правовых актов подлежат обязательному согласованию, определяется Правительством Республики Казахстан, за исключением проектов актов Президента Республики Казахстан и проектов законодательных актов, вносимых Президентом Республики Казахстан или депутатами Парламента Республики Казахстан в порядке законодательной инициативы.

3. Подготовленные в порядке законодательной инициативы Президента Республики Казахстан проекты законодательных актов согласовываются с заинтересованными государственными органами Республики Казахстан в случаях, определяемых Президентом Республики Казахстан или по его поручению Руководителем Администрации Президента Республики Казахстан.

4. Государственные органы и организации, которым проект нормативного правового акта направлен на согласование, должны подготовить свои замечания и предложения по проекту нормативного правового акта или сообщить об их отсутствии органу-разработчику, разработавшему проект нормативного правового акта, в течение тридцати календарных дней со дня получения, если иное не установлено Президентом Республики Казахстан, Правительством Республики Казахстан.

Срок согласования проектов законодательных актов, вносимых в Мажилис Парламента Республики Казахстан в порядке законодательной инициативы Президента Республики Казахстан, не может превышать десяти рабочих дней, если иной, более короткий срок не был установлен Президентом



Республики Казахстан или по его поручению Руководителем Администрации Президента Республики Казахстан.

Замечания государственного органа по проекту нормативного правового акта должны содержать предложения по устранению недостатков, быть обоснованными и исчерпывающими, представлены в письменной форме.

5. По полученным замечаниям проект нормативного правового акта дорабатывается органом-разработчиком, который составляет справку о принятых и отклоненных замечаниях, мотивах отклонения замечаний.

6. Орган-разработчик, создавший рабочую группу, может внести в проект нормативного правового акта изменения и (или) дополнения, которые должны быть обсуждены с рабочей группой, или вернуть проект нормативного правового акта на доработку в рабочую группу.

7. Порядок разработки, согласования проектов подзаконных нормативных правовых актов определяется Правительством Республики Казахстан.

## **Статья 22. Реквизиты нормативного правового акта**

Нормативные правовые акты должны иметь следующие реквизиты:

1) Государственный Герб Республики Казахстан;

2) указание на форму акта: закон Республики Казахстан о внесении изменений и дополнений в Конституцию Республики Казахстан; конституционный закон Республики Казахстан; указ Президента Республики Казахстан, имеющий силу конституционного закона; кодекс Республики Казахстан; консолидированный закон Республики Казахстан; закон Республики Казахстан; указ Президента Республики Казахстан, имеющий силу закона; постановление Парламента Республики Казахстан; постановление Сената Парламента Республики Казахстан; постановление Мажилиса Парламента Республики Казахстан; указ Президента Республики Казахстан; постановление Правительства Республики Казахстан; приказ Министра; приказ руководителя центрального государственного органа; приказ руководителя ведомства; постановление центрального государственного органа; решение маслихата; постановление акимата; решение акима; постановление ревизионной комиссии и иная форма нормативного правового акта, предусмотренная настоящим Законом;

3) заголовок, обозначающий предмет регулирования нормативного правового акта;

4) место и дату принятия нормативного правового акта;

5) регистрационный номер нормативного правового акта;

6) подписи лица или лиц, уполномоченных подписывать нормативные правовые акты;

7) указание на дату и номер государственной регистрации нормативного правового акта, предусмотренного подпунктам 6), 7), 8) и 9) пункта 2 статьи 7 настоящего Закона;

8) гербовую печать.

### **Статья 23. Структура нормативного правового акта**

1. Основными структурными элементами нормативного правового акта являются абзац, часть, подпункт, пункт и статья, содержащие в себе нормы права.

Внутри статьи, пункта и подпункта нормативного правового акта может быть часть – логически законченная отдельная норма права, выделяемая отступом, которая начинается с заглавной буквы. В случае если подпункт содержит несколько частей, то часть первая подпункта начинается со строчной буквы.

Абзацем считается часть текста, представляющая собой смысловое единство,

выделяемая отступом в первой строке и начинающаяся со строчной буквы, кроме первого абзаца части, который начинается с заглавной буквы. Абзацы заканчиваются точкой с запятой (кроме первого и последнего абзацев части).

Законодательные акты, как правило, состоят из статей с наименованием «статья», которые могут включать в себя часть, пункт, подпункт и абзац.

Иные нормативные правовые акты состоят из пунктов без их наименования словом «пункт», которые могут включать в себя подпункты, части, абзацы.

2. Близкие по содержанию статьи (пункты) значительных по объему нормативных правовых актов могут объединяться в главы. Несколько глав, близких по содержанию, могут объединяться в разделы, а разделы – в части нормативного правового акта. В больших по объему главах и разделах могут выделяться параграфы и подразделы соответственно. В кодексах могут использоваться другие обозначения внутренней структуры.

Глава, параграф, раздел, подраздел в нормативных правовых актах обозначаются соответственно словами «глава», «параграф», «раздел», «подраздел».

3. Кодекс состоит из статей, которые, как правило, подразделяются на части без их наименования словом «часть», которые нумеруются арабскими цифрами.

4. Каждые пункт, статья, параграф, глава, подраздел и раздел нормативного правового акта нумеруются арабскими цифрами. Нумерация статей, глав, разделов и частей нормативного правового акта является сквозной. Самостоятельными являются нумерация параграфов в каждой главе и нумерация подразделов в каждом разделе нормативного правового акта.

5. Нумерация подпунктов в пунктах (статьях), пунктов в статьях нормативных правовых актов, а также частей в статьях отдельных кодексов самостоятельна для каждой статьи. Нумерация подпунктов в пунктах обозначается арабскими цифрами со скобкой следующим образом: 1), 2), 3) и далее.

6. В случаях, когда необходимо разъяснить цели принятия закона и основные задачи, которые перед ним стоят, изложению норм права предшествует вступительная часть (преамбула).

Вступительная часть (преамбула) не излагается в проектах законов о внесении изменений и (или) дополнений в законодательные акты Республики Казахстан.

7. При необходимости уточнения терминов и определений, используемых в нормативном правовом акте, в нем помещается статья (пункт), разъясняющая (разъясняющий) их смысл. Термины и определения в нормативном правовом акте на казахском языке располагаются в алфавитном порядке. Термины и определения в нормативном правовом акте на русском языке должны соответствовать порядку их изложения на казахском языке.

Термины и определения, используемые в нормативном правовом акте, должны соответствовать терминам и определениям, применяемым в вышестоящем нормативном правовом акте, регулирующем однородные общественные отношения.

8. Структурный элемент нормативного правового акта может быть дополнен примечанием, когда соответствующие указания невозможно изложить в тексте нормативного правового акта без ущерба для смысла нормы права.

9. В целях удобства пользования каждые статья, глава, раздел, часть, а также параграф главы и подраздел раздела нормативного правового акта должны иметь заголовки.

Данное требование не распространяется на закон о республиканском бюджете и статьи

законодательных актов о внесении изменений и (или) дополнений в законодательные акты.

Заголовки частей, разделов, подразделов, глав и параграфов нормативного правового акта отделяются от предыдущего текста двумя межстрочными интервалами, а от последующего текста – одним.

Заголовок нормативного правового акта, его статьи, главы, части, раздела, подраздела и параграфа должен отражать предмет регулирования самого нормативного правового акта, а также соответствующей статьи, главы, части, раздела, подраздела и параграфа.

10. В структуру кодекса входит оглавление. При внесении изменения и (или) дополнения в заголовок статьи, а также при дополнении кодекса статьями или исключении из кодекса статей необходимо внести соответствующие изменения и (или) дополнения в оглавление.

11. В структуру нормативного правового акта могут включаться приложения.

## **Статья 24. Требования к содержанию и стилю изложения текста нормативного правового акта**

1. Компетенция, функции и задачи государственных органов в области государственного регулирования общественных

отношений должны устанавливаться в нормативных правовых актах в соответствии с законодательством Республики Казахстан об административных процедурах с четким разграничением по уровню государственного управления.

Методические рекомендации по определению типовых функций государственных органов принимаются Правительством Республики Казахстан.

2. Текст нормативного правового акта должен быть напечатан единым шрифтом.

3. Текст нормативного правового акта излагается с соблюдением норм литературного языка, юридической терминологии и юридической техники, его положения должны быть предельно краткими, содержать четкий и не подлежащий различному толкованию смысл. Текст нормативного правового акта не должен содержать положения декларативного характера, не несущие смысловой и правовой нагрузки.

Не допускается употребление устаревших и многозначных слов и выражений, эпитетов, метафор, сокращений слов. Норма права, изложенная в структурном элементе нормативного правового акта, не излагается повторно в других структурных элементах этого же акта.



Тексты нормативных правовых актов на казахском и русском языках должны быть аутентичны.

4. В законодательном акте могут быть установлены основные принципы правового регулирования, основные понятия, используемые в его тексте, порядок и условия применения иных нормативных правовых актов после вступления законодательного акта в силу.

В переходных положениях законодательного акта отражается порядок регулирования отношений до его введения в действие, устанавливаются сроки и способы перехода к новым нормам права.

В заключительных положениях законодательного акта закрепляются нормы о введении в действие данного акта, о признании утратившим силу, об отмене ранее изданного акта. С целью исполнения и развития этого акта устанавливаются при необходимости требования об издании актов другими государственными органами.

Требования, установленные настоящим пунктом, не распространяются на постановления Парламента Республики Казахстан и его Палат.

5. Поручения в нормативных правовых актах должны адресоваться государственным

органам либо, при необходимости, их руководителям.

По отношению к государственным органам, не подчиненным лицу, дающему поручение, поручения в нормативных правовых актах должны излагаться в рекомендательной форме либо по согласованию с ними. В последнем случае после наименования государственного органа указывается пометка «(по согласованию)».

6. В тексте нормативного правового акта наименования государственных органов и иных организаций излагаются полностью в соответствии с официальным названием и единообразно по всему тексту.

В целях обеспечения простоты и лаконичности текста нормативного правового акта допускается сокращение наименований государственных органов и иных организаций с расшифровкой значения сокращения либо аббревиатуры в самом тексте нормативного правового акта.

7. В тексте нормативных правовых актов не допускаются обозначения абзацев тире или иными знаками, выделение и подчеркивание отдельных слов и словосочетаний.

## **Статья 25. Ссылки и воспроизведения в нормативных правовых актах**

1. При необходимости в нормативных правовых актах могут быть приведены ссылки на структурные элементы нормативных правовых актов вышестоящих уровней, а также воспроизведены отдельные нормы права из нормативных правовых актов вышестоящего уровня со ссылкой на такие акты.

2. Ссылки в структурных элементах нормативного правового акта на другие его структурные элементы допускаются только в случаях, когда необходимо показать взаимную связь норм права либо избежать повторений.

3. При ссылке на строки и предложения их нумерация обозначается порядковыми числительными (прописью).

4. В тексте нормативного правового акта ссылка на структурный элемент приводится с указанием его порядкового номера прописью или цифрами (для их обозначения не допускается использование прилагательных).

5. При ссылке на нормативный правовой акт указываются в следующей последовательности его форма, дата принятия, регистрационный номер и заголовок этого нормативного правового акта.

При ссылке на нормативный правовой акт, прошедший государственную регистрацию, дополнительно указывается номер, под которым

он зарегистрирован в Реестре государственной регистрации нормативных правовых актов.

При ссылке на законодательные акты указание номеров, под которыми они зарегистрированы, не требуется, за исключением указов Президента Республики Казахстан, имеющих силу конституционного закона либо закона.

6. Если в тексте нормативного правового акта приводятся две и более последовательные ссылки на один и тот же нормативный правовой акт, то полный заголовок данного нормативного правового акта указывается один раз (при первом упоминании в тексте) с последующей ссылкой на него.

7. Если в нормативном правовом акте имеются ссылки на приложения, то указываются номера приложений, присваиваемые в порядке их упоминания в тексте нормативного правового акта, за исключением случаев, когда к нормативному правовому акту имеется одно приложение.

## **Статья 26. Оформление нормативных правовых актов о внесении изменений и (или) дополнений в нормативные правовые акты**

1. В заголовке нормативного правового акта, предусматривающего внесение изменений

и (или) дополнений в нормативный правовой акт, должна содержаться ссылка на форму, дату принятия, регистрационный номер и заголовок акта, за исключением законов.

В заголовке нормативного правового акта, предусматривающего внесение изменений и дополнений в нормативный правовой акт или нормативные правовые акты, в первую очередь указывается слово «изменений» или «изменения».

2. В тексте проекта законодательного акта о внесении изменений и (или) дополнений в законодательные акты указываются заголовок, дата принятия указанных законодательных актов, а также в скобках – год, номер и статья их первоначального опубликования, а в случае внесения в них изменений и (или) дополнений – год, номер и статья опубликования соответствующих законодательных актов в сборнике «Ведомости Парламента Республики Казахстан» либо ином источнике официального опубликования в соответствии с настоящим Законом, если законодательный акт не опубликован в указанном сборнике.

В тексте проекта иного нормативного правового акта о внесении изменений и (или) дополнений в нормативные правовые акты указываются заголовок, дата принятия, регистрационный номер указанных

нормативных правовых актов, а также в скобках – год, номер и статья их опубликования в сборнике «Собрание актов Президента Республики Казахстан и Правительства Республики Казахстан» либо дата первого официального опубликования и название иного источника официального опубликования в соответствии с настоящим Законом, если нормативный правовой акт подлежал официальному опубликованию.

В тексте нормативного правового акта о внесении изменений и (или) дополнений в нормативный правовой акт, прошедшего государственную регистрацию, дополнительно указывается номер, под которым он зарегистрирован в Реестре государственной регистрации нормативных правовых актов.

3. В случае внесения изменений и дополнений в норму права, принятую нормативным правовым актом о внесении изменений и дополнений, но не введенную в действие, изменения и дополнения вносятся в нормативный правовой акт о внесении изменений и дополнений.

4. При изменении и (или) дополнении трех и более нормативных правовых актов составляется перечень, оформляемый отдельным приложением.

Указанное требование не распространяется на законодательные акты.

5. Все изменения и (или) дополнения, вносимые в один и тот же нормативный правовой акт, предусматриваются одним пунктом или подпунктом. Нормативные правовые акты, в которые вносятся изменения и (или) дополнения, располагаются в зависимости от соотношения их юридической силы, а также в хронологическом порядке по дате их принятия (издания).

В пределах одной и той же даты принятия нормативные правовые акты указываются в соответствии с их регистрационными номерами или номерами статей в официальных источниках опубликования.

6. При внесении изменений и (или) дополнений в структурный элемент нормативного правового акта такой структурный элемент излагается в новой редакции.

Требования настоящего пункта могут не применяться при рассмотрении проектов законов, внесенных в Парламент Республики Казахстан, а также в отношении проектов законов и указов Президента Республики Казахстан.

7. Новые структурные элементы, а также приложения включаются в текст нормативного

правового акта под последующими порядковыми номерами за последним структурным элементом того же вида или между структурными элементами того же вида под дополнительными номерами, дублирующими номера тех структурных элементов нормативного правового акта, за которыми следуют, например: пункты 2-1, 2-2; подпункты 8-1), 8-2); раздел 5-1; приложения 3-1, 3-2, 3-3.

В случае, если нормативный правовой акт дополняется приложением, в текст нормативного правового акта вносится пункт (подпункт) о дополнении нормативного правового акта приложением или нормативным правовым актом производного вида.

8. Нормативные правовые акты, имеющие грифы секретности или пометки «Для служебного пользования», «Без опубликования в печати», «Не для печати», включаются в перечень без указания их заголовка.

9. При внесении изменений и (или) дополнений в текст нормативного правового акта в объеме, превышающем половину текста нормативного правового акта, принимается его новая редакция.

При оформлении проектов законов в новой редакции единицей определения объема является статья.



При оформлении иного нормативного правового акта в новой редакции единицей определения объема является пункт.

Требования настоящего пункта не применяются при рассмотрении проектов законов, внесенных в Парламент Республики Казахстан.

## **Статья 27. Оформление нормативных правовых актов о признании нормативных правовых актов утратившими силу**

1. В связи с принятием нормативного правового акта подлежат признанию утратившими силу нормативные правовые акты или их структурные элементы, если они противоречат включенным в новый нормативный правовой акт нормам права или поглощаются ими.

2. При признании утратившим силу нормативного правового акта вышестоящего уровня подлежат признанию утратившими силу нормативные правовые акты нижестоящего уровня, принятые для его реализации.

Данное требование также распространяется на случаи, когда из нормативного правового акта вышестоящего уровня исключаются отдельные нормы права, для реализации которых приняты нормативные правовые акты нижестоящего уровня.

Нормативные правовые акты, подлежащие признанию утратившими силу, располагаются в зависимости от соотношения их юридической силы, а также в хронологическом порядке по дате их принятия.

3. В тексте проекта законодательного акта о признании утратившими силу законодательных актов указываются заголовок, дата принятия указанных законодательных актов, также в скобках – год, номер и статья их первого официального опубликования, а в случае внесения в них изменений и (или) дополнений - год, номер и статья опубликования соответствующих законодательных актов в сборнике «Ведомости Парламента Республики Казахстан» либо ином источнике официального опубликования в соответствии с настоящим Законом, если законодательный акт не опубликован в указанном сборнике.

В тексте проекта нормативного правового акта о признании утратившими силу нормативных правовых актов указываются заголовок, дата принятия, регистрационный номер указанных нормативных правовых актов, а также в скобках – год, номер и статья их первоначального опубликования в сборнике «Собрание актов Президента Республики Казахстан и Правительства Республики

Казахстан» либо дата официального опубликования и название иного источника официального опубликования в соответствии с настоящим Законом, если нормативный правовой акт подлежал официальному опубликованию.

В тексте нормативного правового акта о признании утратившим силу нормативного правового акта, прошедшего государственную регистрацию, дополнительно указывается номер, под которым он зарегистрирован в Реестре государственной регистрации нормативных правовых актов.

4. Перечень нормативных правовых актов или их структурных элементов, подлежащих признанию утратившими силу в связи с принятием нормативного правового акта, должен содержаться либо в самом нормативном правовом акте или в акте о порядке введения его в действие.

5. При признании утратившим силу трех и более нормативных правовых актов или их структурных элементов составляется перечень, оформляемый отдельным приложением.

6. При признании структурных элементов нормативного правового акта утратившими силу такие элементы исключаются, но их номера сохраняются. К сохранившемуся номеру добавляется ссылка на нормативный правовой

акт о признании нормативного правового акта (или его структурного элемента) утратившим силу. Нумерация сохранившихся структурных элементов не изменяется.

7. Если в нормативном правовом акте признается утратившей силу большая по объему часть нормативного правового акта, то в перечень для признания утратившим силу включается весь нормативный правовой акт с оговоркой о структурных элементах, сохраняющих свою юридическую силу.

Если в нормативном правовом акте признается утратившей силу меньшая по объему часть нормативного правового акта, то в перечень для признания утратившими силу включаются только те структурные элементы, которые противоречат вновь принятому нормативному правовому акту либо поглощаются им.

В этих случаях объем нормативного правового акта определяется в соответствии с пунктом 9 статьи 26 настоящего Закона.

8. Подлежат признанию утратившими силу также нормативные правовые акты, дублирующие нормы права других нормативных правовых актов и не содержащие новых норм права.

9. Подлежат признанию утратившими силу как основной нормативный правовой акт,

так и нормативные правовые акты (или их структурные элементы), которыми в него были внесены изменения и (или) дополнения. В случаях неоднократного изменения и (или) дополнения редакции какого-либо нормативного правового акта или его структурного элемента, подлежащего признанию утратившим силу, в перечень включаются в виде самостоятельных пунктов все нормативные правовые акты, вносящие изменения и (или) дополнения в основной нормативный правовой акт.

Указанное требование не распространяется на законодательные акты.

10. В случае, если нормативным правовым актом признается утратившим силу другой нормативный правовой акт или его структурный элемент, в котором предусматривалось признать утратившими силу нормативные правовые акты, последние не возобновляют свое действие.

11. Не вступившие в силу нормативные правовые акты не могут быть признаны утратившими силу. При необходимости такие нормативные правовые акты могут быть отменены.

12. Нормативные правовые акты и структурные элементы нормативных правовых актов, срок действия которых истек, не подлежат признанию утратившими силу.

В случае, когда в нормативном правовом акте наряду с нормами права, срок действия которых истек, содержатся нормы права, подлежащие признанию утратившими силу, в перечень включается весь нормативный правовой акт.

13. В случае если структурный элемент нормативного правового акта содержит указание на приложение, которое подлежит признанию утратившим силу, то в перечень включается только данный структурный элемент, а приложение отдельно не оговаривается.

В случае если в структурном элементе нормативного правового акта наряду с утверждением приложения содержится норма права, сохраняющая свое действие, а приложение подлежит признанию утратившим силу, то в перечень включается пункт в части, относящейся к приложению, а приложение отдельно не оговаривается.

14. Если признанию утратившими силу подлежат отдельные структурные элементы нормативного правового акта полностью, а другие структурные элементы частично, то вначале указываются структурные элементы, подлежащие признанию утратившими силу полностью.

## **Статья 28. Оформление приложений к нормативным правовым актам**

1. Приложения являются неотъемлемой частью нормативного правового акта.

2. В случае необходимости графики, таблицы, схемы, карты, перечни и другие вспомогательные документы к нормативному правовому акту оформляются отдельными приложениями.

3. В правом верхнем углу первого листа приложения должно содержаться указание на нормативный правовой акт, в соответствии с которым оно утверждено, дату принятия акта и его регистрационный номер.

4. В случае, если к нормативному правовому акту имеется несколько приложений, в правом верхнем углу первого листа каждого приложения указываются его порядковый номер, а также вид нормативного правового акта, в соответствии с которым оно утверждено, дата принятия акта и его регистрационный номер. Если приложение к нормативному правовому акту одно, то оно не нумеруется.

5. Оформление приложений к нормативным правовым актам с грифами секретности или пометками «Для служебного пользования», «Без опубликования в печати», «Не для печати» осуществляется в соответствии

с настоящей статьей и требованиями законодательства Республики Казахстан.

## **Статья 29. Внесение проекта законодательного акта в Мажилис Парламента Республики Казахстан и его отзыв**

1. В соответствии с пунктом 1 статьи 61 Конституции Республики Казахстан право законодательной инициативы принадлежит Президенту Республики Казахстан, депутатам Парламента Республики Казахстан, Правительству Республики Казахстан и реализуется исключительно в Мажилисе Парламента Республики Казахстан.

Проект законодательного акта на бумажном и электронном носителях вносится в Мажилис Парламента Республики Казахстан на казахском и русском языках.

2. Представляемые материалы по проекту законодательного акта должны содержать следующие приложения:

1) пояснительную записку к проекту законодательного акта с обоснованием необходимости принятия проекта, развернутой характеристикой целей, задач, основных положений, а для проектов законодательных актов, вносимых в Мажилис Парламента Республики Казахстан в порядке



законодательной инициативы Президента Республики Казахстан, – специальное послание;

2) состав рабочей группы в случае ее создания;

3) лист согласования с заинтересованными государственными органами, за исключением случаев, определяемых Президентом Республики Казахстан, когда вносимые в порядке законодательной инициативы Президента Республики Казахстан проекты законодательных актов процедуру согласования не проходили, а также случаев внесения проекта законодательного акта в порядке законодательной инициативы депутатов Парламента Республики Казахстан;

4) заключение научной экспертизы согласно статье 30 настоящего Закона и иные экспертные заключения при их наличии, в том числе заключения аккредитованных объединений субъектов частного предпринимательства, Национальной палаты предпринимателей Республики Казахстан;

5) финансово-экономические расчеты, если проект закона предусматривает сокращение государственных доходов или увеличение государственных расходов, прогнозы возможных экономических, социальных, юридических, экологических

последствий действия закона, а также, при наличии, статистические данные, за исключением проектов законов, вносимых в Мажилис Парламента Республики Казахстан в порядке законодательной инициативы Президента Республики Казахстан.

К проекту законодательного акта о внесении изменений и (или) дополнений в законодательные акты представляется сравнительная таблица действующей и предлагаемой редакций структурных элементов законодательного акта с соответствующим обоснованием вносимых изменений и (или) дополнений.

3. Проекты законов, предусматривающие сокращение государственных доходов или увеличение государственных расходов, могут быть внесены лишь при наличии положительного заключения Правительства Республики Казахстан.

Для проектов законодательных актов, вносимых в Мажилис Парламента в порядке законодательной инициативы Президента Республики Казахстан, наличие такого заключения не требуется.

4. Президент Республики Казахстан, депутаты Парламента Республики Казахстан и Правительство Республики Казахстан вправе отозвать из Парламента Республики Казахстан

проект законодательного акта, внесенный ими в порядке законодательной инициативы, на любой стадии его рассмотрения.

## **Глава 6. НАУЧНАЯ ЭКСПЕРТИЗА ПРОЕКТОВ НОРМАТИВНЫХ ПРАВОВЫХ АКТОВ**

### **Статья 30. Задачи научной экспертизы**

1. По проектам нормативных правовых актов может проводиться научная экспертиза (правовая, лингвистическая, экологическая, экономическая и другая) в зависимости от правоотношений, регулируемых данными актами.

По проектам нормативных правовых актов, вносимых на рассмотрение Парламента Республики Казахстан, проведение научной экспертизы в зависимости от регулируемых ими общественных отношений обязательно, за исключением случаев внесения проектов законодательных актов в порядке законодательной инициативы Президента Республики Казахстан, когда научная экспертиза может не проводиться.

2. Научная экспертиза проводится для:

1) оценки качества, обоснованности, своевременности, правомерности проекта, соблюдения в проекте закрепленных

Конституцией Республики Казахстан прав человека и гражданина;

2) определения возможной эффективности нормативного правового акта;

3) выявления возможных отрицательных последствий принятия проекта в качестве нормативного правового акта.

3. Проекты законодательных и иных нормативных правовых актов, последствия от принятия которых могут создать угрозу экологической, в том числе радиационной, безопасности, охране окружающей среды, подлежат обязательной научной экологической экспертизе.

4. Порядок проведения научной экспертизы определяется законодательством Республики Казахстан.

### **Статья 31. Лица и организации, осуществляющие экспертизу**

1. Научная экспертиза проектов нормативных правовых актов проводится научными учреждениями и высшими учебными заведениями соответствующего профиля, экспертами, привлекаемыми из числа ученых и специалистов, в зависимости от содержания рассматриваемого проекта. Проведение экспертизы может быть поручено одному или нескольким экспертам (экспертной комиссии).

2. По проектам законов, разработанным государственными органами Республики Казахстан и подлежащим внесению в Парламент Республики Казахстан, научная лингвистическая экспертиза в части аутентичности текстов на казахском и русском языках проводится уполномоченной организацией.

3. По проекту может проводиться комплексная экспертиза экспертами различных специальностей или самостоятельные экспертизы различных видов, а при необходимости – повторная экспертиза.

4. В качестве экспертов привлекаются организации и лица, не принимавшие непосредственного участия в подготовке проекта.

5. В качестве экспертов могут привлекаться специалисты из других государств и международных организаций.

Проект может быть направлен для научной экспертизы в иностранные и международные организации.

## **Статья 32. Инициатива при направлении проектов нормативных правовых актов на экспертизу**

1. Решение о проведении экспертизы проекта нормативного правового акта может быть принято:

1) Президентом Республики Казахстан или по его поручению Руководителем Администрации Президента Республики Казахстан, депутатами Парламента Республики Казахстан и Правительством Республики Казахстан, вносящими проект в Мажилис Парламента Республики Казахстан в порядке законодательной инициативы;

2) уполномоченным органом;

3) органом-разработчиком, если регламентом данного органа или иными нормативными правовыми актами этим лицам и структурным подразделениям такое право предоставлено.

2. В случаях, когда проект нормативного правового акта подготавливается на договорной основе, экспертиза проекта может быть проведена по решению заказчика проекта.

### **Статья 33. Научная лингвистическая экспертиза проектов нормативных правовых актов**

1. Научная лингвистическая экспертиза проводится по проектам законодательных актов.

2. Порядок и сроки проведения научной лингвистической экспертизы определяются Правительством Республики Казахстан.

## **Глава 7. ПОРЯДОК ПРИНЯТИЯ НОРМАТИВНОГО ПРАВОВОГО АКТА**

### **Статья 34. Определение порядка принятия нормативных правовых актов**

1. Порядок принятия нормативных правовых актов определяется Конституцией Республики Казахстан и настоящим Законом.

2. Особенности порядка принятия различных видов нормативных правовых актов определяются также:

1) для кодексов – настоящим Законом.

Кодексы, изменения и дополнения в них принимаются не менее чем в двух чтениях путем последовательного рассмотрения на отдельных заседаниях Палат Парламента Республики Казахстан;

2) для консолидированных законов и законов – Конституцией Республики Казахстан, законодательными актами о Президенте Республики Казахстан, Парламенте Республики Казахстан, республиканском референдуме, иными законодательными актами, в том числе регламентами Парламента и его Палат;

3) для постановлений Парламента и его Палат – Конституцией Республики Казахстан, законодательными актами о Парламенте Республики Казахстан;

4) для указов Президента Республики Казахстан – Конституцией Республики Казахстан, законодательным актом о Президенте Республики Казахстан, а также актами Президента Республики Казахстан, регулирующими этот порядок;

5) для постановлений Правительства Республики Казахстан – Конституцией Республики Казахстан, законодательным актом о Правительстве Республики Казахстан, актами Президента Республики Казахстан и Правительства Республики Казахстан;

6) для нормативных правовых актов центральных исполнительных и иных центральных государственных органов как входящих, так и не входящих в структуру Правительства Республики Казахстан и ведомств центральных государственных органов, в том числе Национального Банка Республики Казахстан и Счетного комитета по контролю за исполнением республиканского бюджета – законодательными актами о Правительстве Республики Казахстан и этих органах, актами Президента Республики Казахстан и Правительства Республики



Казахстан, указами Президента Республики Казахстан, постановлениями Правительства Республики Казахстан, регулирующими деятельность этих органов;

7) для нормативных постановлений Конституционного Совета Республики Казахстан – законодательным актом о Конституционном Совете Республики Казахстан;

8) для нормативных постановлений Верховного Суда Республики Казахстан – законодательством о судах Республики Казахстан;

9) для нормативных постановлений Центральной избирательной комиссии (Центральной комиссии референдума) – законодательными актами о выборах и республиканском референдуме;

10) для нормативных решений местных представительных и исполнительных органов и ревизионных комиссий – законодательными актами об этих органах, иными законодательными актами, актами Президента Республики Казахстан и Правительства Республики Казахстан.

3. Принятие нормативного правового акта уполномоченным органом допускается только в случаях, когда компетенция уполномоченного органа по принятию данного акта прямо

предусмотрена законодательством Республики Казахстан.

**Статья 35. Лица, уполномоченные подписывать нормативные правовые акты**

1. Официальные тексты нормативных правовых актов подписываются следующими должностными лицами:

1) Конституция, законы, вносящие изменения и дополнения в Конституцию, конституционные законы, кодексы, консолидированные законы, законы Республики Казахстан, указы Президента Республики Казахстан, в том числе указы, имеющие силу конституционного закона или закона, – Президентом Республики Казахстан;

2) постановления Парламента Республики Казахстан – Председателем Мажилиса Парламента Республики Казахстан; постановления Мажилиса Парламента Республики Казахстан – Председателем Мажилиса Парламента Республики Казахстан, постановления Сената Парламента Республики Казахстан – Председателем Сената Парламента Республики Казахстан;

3) постановления Правительства Республики Казахстан – Премьер-Министром Республики Казахстан;

4) решения маслихата – председателем сессии маслихата и секретарем маслихата;

5) постановления акимата, решения акима – акимом;

б) иной нормативный правовой акт – руководителем органа, его принявшим (издавшим).

2. При принятии нормативного правового акта производного вида посредством нормативного правового акта основного вида уполномоченным лицом подписывается только нормативный правовой акт основного вида.

### **Статья 36. Права по изменению, дополнению, прекращению и приостановлению действия нормативных правовых актов при реорганизации или ликвидации уполномоченного органа**

В случае реорганизации или ликвидации уполномоченного органа, наделенного правом принимать нормативные правовые акты, к правопреемнику или уполномоченному органу, которому переданы функции ликвидированного уполномоченного органа, в пределах его компетенции вместе с правом принимать нормативные правовые акты переходят полномочия по изменению, дополнению, прекращению и приостановлению действия нормативных правовых актов.

## **Глава 8. ОПУБЛИКОВАНИЕ НОРМАТИВНЫХ ПРАВОВЫХ АКТОВ**

### **Статья 37. Обязательность официального опубликования нормативных правовых актов**

1. Официальное опубликование нормативных правовых актов, касающихся прав, свобод и обязанностей граждан, является обязательным условием их применения.

Официальными изданиями являются Ведомости Парламента Республики Казахстан, Собрание актов Президента Республики Казахстан и Правительства Республики Казахстан, «Вестник Национального Банка Республики Казахстан».

2. Официальное опубликование законодательных актов осуществляется также периодическими печатными изданиями, получившими такое право на конкурсной основе, в порядке, определяемом Правительством Республики Казахстан.

Официальное опубликование нормативных правовых актов осуществляется также в Эталонном контрольном банке нормативных правовых актов Республики Казахстан в электронном виде.

*Часть третья пункта 2 статьи 37 действовала до 1 января 2017 г. (см. стар. ред.)*

3. Первое официальное опубликование нормативных правовых актов должно быть осуществлено одновременно на казахском и русском языках в течение тридцати календарных дней после дня их вступления в силу.

4. Последующее официальное опубликование текстов нормативных правовых актов осуществляется печатными изданиями в порядке, определяемом Правительством Республики Казахстан, и при условии прохождения экспертизы на соответствие публикуемых ими текстов Эталонному контрольному банку нормативных правовых актов Республики Казахстан.

Контроль за соблюдением установленного порядка последующего официального опубликования текстов нормативных правовых актов осуществляют органы юстиции.

Порядок предоставления права на осуществление последующего официального опубликования текстов нормативных правовых актов не распространяется на официальные издания, указанные в части второй пункта 1 настоящей статьи, самостоятельно принимающие решения о необходимости

последующего официального опубликования текстов нормативных правовых актов.

5. В правоприменительной практике должны использоваться официальные публикации нормативных правовых актов.

6. Неофициальное опубликование нормативных правовых актов допускается только после их официального опубликования.

### **Статья 38. Официальное опубликование нормативных правовых актов центральных исполнительных и иных центральных государственных органов Республики Казахстан**

1. Официальное опубликование нормативных правовых актов центральных исполнительных и иных центральных государственных органов осуществляется в Эталонном контрольном банке нормативных правовых актов Республики Казахстан в электронном виде.

Официальное опубликование нормативных правовых актов центральных исполнительных и иных центральных государственных органов также может осуществляться в периодических печатных изданиях, распространяемых на всей территории Республики Казахстан, в порядке, определяемом статьей 37 настоящего Закона.

2. Копии нормативных правовых актов, зарегистрированных органами юстиции, направляются органами, представившими их на такую регистрацию, на официальное опубликование в форме электронного документа и бумажного носителя, заверенного гербовой печатью, в течение десяти календарных дней после их внесения в Реестр государственной регистрации нормативных правовых актов.

3. Действовал до 1 января 2017 г. (*см. стар. ред.*)

**Статья 39. Официальное опубликование нормативных правовых решений маслихатов, нормативных правовых постановлений акиматов, нормативных правовых постановлений ревизионных комиссий и нормативных правовых решений акимов**

1. Официальное опубликование нормативных правовых решений маслихатов, нормативных правовых постановлений акиматов, нормативных правовых постановлений ревизионных комиссий и нормативных правовых решений акимов осуществляется в Эталонном контрольном банке нормативных правовых актов Республики Казахстан в электронном виде.

Официальное опубликование нормативных правовых решений маслихатов, нормативных правовых постановлений акиматов, нормативных правовых постановлений ревизионных комиссий и нормативных правовых решений акимов также может осуществляться в периодических печатных изданиях, распространяемых на территории соответствующей административно-территориальной единицы, в порядке, определяемом статьей 37 настоящего Закона.

2. Копии нормативных правовых актов, зарегистрированных органами юстиции, направляются органами, представившими их на такую регистрацию, на официальное опубликование в форме электронного документа и бумажного носителя, заверенного гербовой печатью, в течение десяти календарных дней после их внесения в Реестр государственной регистрации нормативных правовых актов.

3. Действовал до 1 января 2017 г. (*см. стар. ред.*)

#### **Статья 40. Недопустимость опубликования нормативных правовых актов в неполном изложении**

1. Не допускается официальное опубликование нормативных правовых актов в



неполном изложении, за исключением нормативных правовых актов, содержащих государственные секреты и иную охраняемую законом тайну, а также нормативные правовые акты, имеющие пометки «Для служебного пользования», «Без опубликования в печати», «Не для печати».

2. Если из-за значительного объема нормативного правового акта его текст публикуется в нескольких номерах периодического печатного издания, то днем официального опубликования считается день опубликования заключительной части текста нормативного правового акта на казахском и русском языках.

**Статья 41. Контроль за официальным опубликованием нормативных правовых актов центральных исполнительных и иных центральных государственных органов, а также маслихатов, акиматов, ревизионных комиссий и акимов**

Контроль за официальным опубликованием нормативных правовых актов центральных исполнительных и иных центральных государственных органов, а также маслихатов, акиматов, ревизионных комиссий и акимов осуществляют Министерство юстиции Республики Казахстан и его территориальные

органы в порядке, определяемом Правительством Республики Казахстан.

## **Глава 9. ДЕЙСТВИЕ НОРМАТИВНЫХ ПРАВОВЫХ АКТОВ ВО ВРЕМЕНИ, ПРОСТРАНСТВЕ И ПО КРУГУ ЛИЦ**

### **Статья 42. Время вступления в силу и введения в действие нормативных правовых актов**

1. Нормативные правовые акты, за исключением нормативных правовых актов, указанных в части второй настоящего пункта, вступают в силу после их подписания.

Нормативные правовые акты, подлежащие государственной регистрации в органах юстиции в соответствии со статьей 44 настоящего Закона, вступают в силу со дня государственной регистрации.

2. Обязательным условием введения в действие нормативных правовых актов, касающихся прав, свобод и обязанностей граждан, является их официальное опубликование.

3. Нормативные правовые акты вводятся в действие в следующие сроки:

1) законодательные акты Республики Казахстан, за исключением постановлений Парламента Республики Казахстан и его Палат,

нормативные правовые указы Президента Республики Казахстан, нормативные правовые постановления Правительства Республики Казахстан – по истечении десяти календарных дней после дня их первого официального опубликования, если в самих актах или актах о введении их в действие не указаны иные сроки;

2) постановления Парламента Республики Казахстан и его Палат, нормативные постановления Верховного Суда Республики Казахстан – со дня первого официального опубликования, если в самих актах не указаны иные сроки;

3) постановления Конституционного Совета Республики Казахстан – со дня их принятия;

4) нормативные правовые приказы министров Республики Казахстан и иных руководителей центральных государственных органов и их ведомств, нормативные правовые постановления Центральной избирательной комиссии Республики Казахстан, Счетного комитета по контролю за исполнением республиканского бюджета Республики Казахстан, Национального Банка Республики Казахстан и иных центральных государственных органов, нормативные правовые решения маслихатов, нормативные правовые постановления акиматов,

нормативные правовые постановления ревизионных комиссий и нормативные правовые решения акимов – по истечении десяти календарных дней после дня их первого официального опубликования, если в самих актах не указаны иные сроки.

4. В нормативных правовых актах или актах о введении их в действие могут быть указаны иные сроки введения в действие отдельных разделов, подразделов, параграфов, глав, статей, частей, пунктов, подпунктов и абзацев статей нормативных правовых актов, чем установленные для всего акта в целом.

5. Закон, предусматривающий юридическую ответственность за действия (бездействие), которые ранее не влекли такой ответственности, либо устанавливающий более строгую ответственность по сравнению с прежней, не может быть введен в действие до истечения десятидневного срока после дня его первого официального опубликования.

6. Нормативные правовые акты, которыми утверждаются квалификационные или разрешительные требования, предъявляемые к отдельным видам (подвидам) деятельности, и перечень документов, подтверждающих соответствие квалификационным или разрешительным требованиям, а также перечни отдельных товаров, экспорт и импорт которых

подлежат лицензированию, не могут быть введены в действие до истечения двадцатиоднодневного срока после дня их первого официального опубликования.

7. Нормативные правовые акты, содержащие государственные секреты или иную охраняемую законом тайну, вводятся в действие со дня их принятия или в сроки, указанные в самом акте.

8. Во всех нормативных правовых актах должен быть указан срок введения их в действие с учетом норм настоящей статьи.

### **Статья 43. Обратная сила нормативного правового акта**

1. Действие нормативного правового акта не распространяется на отношения, возникшие до его введения в действие.

2. Исключения из правила пункта 1 настоящей статьи представляют случаи, когда обратная сила нормативного правового акта или его части предусмотрена им самим или актом о введении в действие нормативного правового акта, а также когда последний исключает обязанности, возложенные на граждан, или улучшает их положение.

3. Нормативные правовые акты, возлагающие новые обязанности на граждан

или ухудшающие их положение, обратной силы не имеют.

4. Законодательные акты, устанавливающие или усиливающие ответственность, возлагающие новые обязанности на граждан или ухудшающие их положение, обратной силы не имеют. Если после совершения правонарушения ответственность за него законом отменена или смягчена, применяется новый закон.

**Статья 44. Государственная регистрация нормативных правовых актов центральных исполнительных и иных центральных государственных органов, их ведомств, а также маслихатов, акиматов и акимов как условие их вступления в силу**

1. Нормативные правовые акты, указанные в подпунктах 6), 7), 8) и 9) пункта 2 статьи 7 настоящего Закона, подлежат государственной регистрации в органах юстиции Республики Казахстан. Такая регистрация является необходимым условием их вступления в силу.

Государственная регистрация нормативного правового акта включает в себя проведение органами юстиции юридической экспертизы на предмет наличия в акте нормы права и принятия решения о необходимости его

государственной регистрации, определение соответствия нормативного правового акта законодательству Республики Казахстан и внесение его в Реестр государственной регистрации нормативных правовых актов с присвоением номера государственной регистрации.

2. Требования пункта 1 настоящей статьи не распространяются на:

1) нормативные постановления Конституционного Совета Республики Казахстан и Верховного Суда Республики Казахстан;

2) нормативные правовые акты, регулирующие порядок взаимодействия уполномоченных органов с другими государственными органами и не распространяющиеся на третьих лиц;

3) нормативные правовые акты, определяющие статус и полномочия государственного органа;

4) нормативные правовые акты, устанавливающие квалификационные требования к претендентам (кандидатам) на занятие государственной должности и разработанные на основании типовых квалификационных требований;

5) нормативные правовые акты, содержащие государственные секреты.

3. Органы юстиции Республики Казахстан отказывают в государственной регистрации нормативного правового акта, если такой акт:

1) ущемляет установленные законом права и свободы граждан;

2) нарушает законные интересы юридических лиц;

3) противоречит нормативным правовым актам вышестоящего уровня;

4) выходит за пределы компетенции органа, издавшего нормативный правовой акт;

5) не согласован с заинтересованными органами;

6) затрагивает интересы субъектов частного предпринимательства и принят без экспертных заключений Национальной палаты предпринимателей Республики Казахстан и аккредитованных объединений субъектов частного предпринимательства, за исключением случаев, предусмотренных частью третьей пункта 1 статьи 19 настоящего Закона;

7) касается прав, свобод и обязанностей граждан и принят без рекомендаций Общественного совета, за исключением случаев, предусмотренных частью третьей пункта 2 статьи 20 настоящего Закона;

8) принят с нарушением правил государственной регистрации, оформления и



согласования нормативных правовых актов, подлежащих государственной регистрации.

Отказ в регистрации нормативного правового акта, подлежащего государственной регистрации, может быть обжалован заинтересованным государственным органом в судебном порядке.

*См. Правила оформления, согласования, государственной регистрации нормативных правовых актов и их отмены*

4. Не зарегистрированные в установленном законодательством порядке нормативные правовые акты, подлежащие государственной регистрации, должны быть отменены органом, издавшим их.

5. Правила оформления, согласования, государственной регистрации нормативных правовых актов и их отмены утверждаются Правительством Республики Казахстан.

*См: форма справки-обоснования к нормативному правовому акту*

## **Статья 45. Срок действия нормативного правового акта**

1. Нормативный правовой акт действует бессрочно, если в самом акте или акте о введении его в действие не предусмотрено иное.

2. Временный срок действия может быть установлен для всего нормативного правового

акта или его отдельной части (отдельных частей). В этом случае должно быть указано, на какой срок нормативный правовой акт или его часть сохраняет действие. До истечения этого срока орган, издавший акт, может продлить действие акта на новый срок или придать ему бессрочный характер.

#### **Статья 46. Приостановление и прекращение действия нормативного правового акта**

1. Действие нормативного правового акта или его отдельных норм может быть приостановлено на определенный срок. Приостановление действия нормативного правового акта или его отдельных норм осуществляется отдельным нормативным правовым актом.

2. Нормативный правовой акт (его часть или части) прекращает свое действие в случаях:

1) истечения срока, на который был принят акт (его часть или части);

2) принятия нового нормативного правового акта, которому противоречат положения ранее изданного нормативного правового акта, его части (часть) или который поглощает ранее изданный акт или его часть (части);

3) признания принятого акта неконституционным в порядке, установленном Конституцией Республики Казахстан;

4) признания акта или его части (частей) утратившим силу органом, принявшим этот акт, или иным уполномоченным на это органом.

3. Опубликование нормативного правового акта о прекращении или приостановлении действия другого нормативного правового акта осуществляется в порядке, предусмотренном настоящим Законом.

## **Статья 47. Действие нормативных правовых актов в пространстве**

1. Нормативные правовые акты Республики Казахстан, принятые Президентом Республики Казахстан, Парламентом Республики Казахстан, Правительством Республики Казахстан, центральными исполнительными и иными центральными государственными органами, распространяют свои действия на всю территорию Республики Казахстан, если в самих нормативных правовых актах или актах об их введении в действие не установлено иное.

2. Нормативные правовые акты, принятые местными представительными и исполнительными органами, ревизионными комиссиями, действуют на территории

соответствующей административно-территориальной единицы.

#### **Статья 48. Действие нормативных правовых актов по кругу лиц**

1. Действие нормативных правовых актов Республики Казахстан распространяется на граждан и юридических лиц Республики Казахстан, а также находящихся на ее территории иностранцев и лиц без гражданства, юридических лиц иностранных государств, их филиалов и представительств, за исключением случаев, предусмотренных законодательными актами и международными договорами, ратифицированными Республикой Казахстан.

2. На дипломатических представителей и некоторых других сотрудников государственных органов иностранных государств и международных организаций нормативные правовые акты Республики Казахстан распространяются в пределах, предусмотренных международными договорами и общепризнанными принципами и нормами международного права (дипломатический иммунитет).

## **Статья 49. Меры обеспечения законности нормативных правовых актов**

1. Законность нормативных правовых актов обеспечивается следующими мерами:

1) приведением нормативного правового акта в соответствие с Конституцией Республики Казахстан и законодательными актами;

2) приостановлением в установленном порядке действия нормативного правового акта;

3) проведением правового мониторинга нормативных правовых актов;

4) проверкой на соответствие Конституции Республики Казахстан и законодательным актам при государственной регистрации нормативных правовых актов.

2. В соответствии с компетенцией, установленной Конституцией Республики Казахстан и другими законодательными актами, органами и должностными лицами государства, обеспечивающими законность нормативных правовых актов, являются:

1) Конституционный Совет Республики Казахстан;

2) суды;

3) Генеральный Прокурор Республики Казахстан и подчиненные ему прокуроры;

4) Министерство юстиции Республики Казахстан и его территориальные органы;

5) уполномоченные органы – в отношении нормативных правовых актов, принятых нижестоящими органами;

6) уполномоченные органы, принявшие подзаконные нормативные правовые акты и (или) являющиеся их разработчиками, – в отношении подзаконных нормативных правовых актов, принятых ими, и (или) разработчиками которых они являлись.

3. При обнаружении органами юстиции в зарегистрированном в органах юстиции нормативном правовом акте нарушений, предусмотренных в подпунктах 1)-4) пункта 3 статьи 44 настоящего Закона, органы юстиции уведомляют уполномоченный орган, принявший соответствующий нормативный правовой акт, о необходимости устранения нарушений.

В случае непринятия уполномоченным органом мер по приведению нормативного правового акта, указанного в части первой настоящего пункта, в соответствие с действующим законодательством Республики Казахстан органы юстиции Республики Казахстан выносят соответствующее заключение и обращаются в суд с заявлением об отмене государственной регистрации такого нормативного правового акта.

*См. Правила оформления, согласования, государственной регистрации нормативных правовых актов и их отмены*

4. Информация об отмене государственной регистрации подлежит опубликованию в источниках официального опубликования.

Нормативный правовой акт, государственная регистрация которого отменена, не подлежит применению.

Отмена государственной регистрации нормативного правового акта может быть обжалована уполномоченным органом в судебном порядке.

## **Глава 10. МОНИТОРИНГ**

### **Статья 50. Правовой мониторинг**

1. Правовой мониторинг проводится с целью оценки и прогнозирования эффективности законодательства путем выявления противоречащих законодательству Республики Казахстан, устаревших, коррупциогенных и неэффективно реализуемых норм права, а также выработки предложений по его совершенствованию.

2. Государственные органы осуществляют мониторинг нормативных правовых актов, принятых ими, и (или) разработчиками которых

они являлись, либо относящихся к их компетенции, и своевременно принимают меры по внесению в них изменений и (или) дополнений или признанию их утратившими силу.

3. При проведении правового мониторинга государственные органы имеют право привлекать общественные и научные организации, граждан в порядке, установленном законодательством Республики Казахстан.

4. Правила проведения правового мониторинга утверждаются Правительством Республики Казахстан.

### **Статья 51. Общественный мониторинг нормативных правовых актов**

1. Национальная палата предпринимателей Республики Казахстан проводит общественный мониторинг нормативных правовых актов, затрагивающих интересы субъектов частного предпринимательства.

2. Результаты общественного мониторинга ежегодно размещаются на официальном интернет-ресурсе Национальной палаты предпринимателей Республики Казахстан.



## **Глава 11. СИСТЕМАТИЗАЦИЯ И УЧЕТ НОРМАТИВНЫХ ПРАВОВЫХ АКТОВ**

### **Статья 52. Систематизация нормативных правовых актов**

1. Уполномоченные органы, принимающие нормативные правовые акты, проводят учет и систематизацию этих актов, ведут контрольные экземпляры принятых ими актов, в которые своевременно вносят все текущие изменения и дополнения.

2. Порядок ведения учета и систематизации нормативных правовых актов уполномоченными органами определяется Правительством Республики Казахстан.

### **Статья 53. Государственный учет нормативных правовых актов**

1. Государственный учет нормативных правовых актов включает в себя ведение Государственного реестра нормативных правовых актов Республики Казахстан, Эталонного контрольного банка нормативных правовых актов Республики Казахстан.

2. Ведение Государственного реестра нормативных правовых актов Республики Казахстан, Эталонного контрольного банка нормативных правовых актов Республики

Казахстан осуществляет государственное предприятие, определяемое Правительством Республики Казахстан.

3. Уполномоченные органы направляют копии нормативных правовых актов для включения в Государственный реестр нормативных правовых актов Республики Казахстан, Эталонный контрольный банк нормативных правовых актов Республики Казахстан в государственное предприятие, ответственное за их ведение, в бумажном и электронном виде, заверенные электронной цифровой подписью лица, уполномоченного подписывать нормативные правовые акты в соответствии со статьей 35 настоящего Закона.

Уполномоченные органы направляют копии нормативных правовых актов, указанных в подпунктах 6), 7), 8) и 9) пункта 2 статьи 7 настоящего Закона, для включения в Государственный реестр нормативных правовых актов Республики Казахстан, Эталонный контрольный банк нормативных правовых актов Республики Казахстан через органы юстиции в порядке, установленном частью первой настоящего пункта.

4. Правительство Республики Казахстан определяет порядок ведения Государственного реестра нормативных правовых актов Республики Казахстан, Эталонного

контрольного банка нормативных правовых актов Республики Казахстан.

5. Министерство юстиции Республики Казахстан создает единую систему правовой информации, оказывает помощь центральным исполнительным и иным центральным государственным органам в справочно-информационной работе.

#### **Статья 54. Гласность нормативных правовых актов**

Все уполномоченные органы обязаны предоставлять доступ заинтересованным лицам для ознакомления с принятыми нормативными правовыми актами, кроме тех, которые содержат государственные секреты или охраняемую законом тайну.

### **РАЗДЕЛ 3. НЕНОРМАТИВНЫЕ ПРАВОВЫЕ АКТЫ**

#### **Глава 12. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ О НЕНОРМАТИВНЫХ ПРАВОВЫХ АКТАХ**

#### **Статья 55. Виды ненормативных правовых актов**

К ненормативным правовым актам относятся:

- 1) акты официального разъяснения нормативных правовых актов;
- 2) правовые акты индивидуального применения;
- 3) правовые акты в области системы государственного планирования.

Виды и порядок разработки правовых актов в области системы государственного планирования устанавливаются Президентом Республики Казахстан.

#### **Статья 56. Условия принятия ненормативных правовых актов**

1. Ненормативные правовые акты принимаются на основе нормативных правовых актов и в целях их реализации.
2. Ненормативные правовые акты принимаются уполномоченными органами, указанными в настоящем Законе и иных нормативных правовых актах.
3. Особенности принятия ненормативных правовых актов могут быть установлены в других нормативных правовых актах.

#### **Статья 57. Обжалование и опротестование ненормативных правовых актов**

Ненормативные правовые акты могут быть обжалованы и опротестованы в порядке и

по основаниям, предусмотренным законодательством Республики Казахстан.

## **Глава 13. АКТЫ ОФИЦИАЛЬНОГО РАЗЪЯСНЕНИЯ НОРМАТИВНЫХ ПРАВОВЫХ АКТОВ**

### **Статья 58. Общие положения об актах официального разъяснения нормативных правовых актов**

1. В случаях обнаружения неясностей и различного понимания нормативных правовых актов, противоречий в практике их применения может быть дано официальное разъяснение норм, содержащихся в нормативном правовом акте.

2. Акты официального разъяснения нормативных правовых актов не устанавливают нормы права и не восполняют пробел в законодательстве Республики Казахстан.

3. Официальное разъяснение нормативного правового акта дается исключительно в целях уяснения, уточнения содержания норм права, не может изменять смысл норм права и выходить за пределы разъясняемой нормы.

4. Официальное разъяснение норм, содержащихся в нормативных правовых актах, осуществляется по инициативе

уполномоченных органов либо физических и юридических лиц в порядке, определенном Законом Республики Казахстан «О порядке рассмотрения обращений физических и юридических лиц», за исключением случаев, предусмотренных пунктом 1 статьи 60 настоящего Закона.

5. Акты официального разъяснения имеют обязательный характер при реализации содержащихся в них норм, в том числе при их применении, за исключением случаев, установленных пунктом 4 статьи 60 настоящего Закона, и осуществлении правосудия.

### **Статья 59. Условия официального разъяснения нормативных правовых актов**

1. Смысл подзаконных нормативных правовых актов при их разъяснении должен раскрываться в полном соответствии с Конституцией Республики Казахстан и законодательными актами.

2. Нормы законодательных актов должны разъясняться в полном соответствии с положениями Конституции Республики Казахстан.

3. Положения статей 61, 62 настоящего Закона не распространяются на случаи дачи официального разъяснения нормативных правовых актов прокуратурой.

## **Статья 60. Государственные органы, должностные лица, осуществляющие официальное разъяснение нормативных правовых актов**

1. При наличии достаточных оснований полагать, что незнание или неправильное понимание законодательных актов (за исключением постановлений Парламента Республики Казахстан и его Палат) физическими либо юридическими лицами может повлечь нарушения законодательных актов либо прав и свобод человека и гражданина или неограниченного круга лиц, прокурор разъясняет содержание законодательного акта.

Данное разъяснение является актом прокурорского надзора и вносится в соответствии с Законом Республики Казахстан «О Прокуратуре».

2. Официальное разъяснение нормативных правовых актов Правительства Республики Казахстан осуществляется по поручению Премьер-Министра Министерством юстиции Республики Казахстан совместно с заинтересованными государственными органами.

3. Официальное разъяснение нормативных правовых актов, указанных в

подпунктах 6), 7), 8) и 9) пункта 2 статьи 7 настоящего Закона, дают уполномоченные органы или должностные лица, их принявшие (издавшие).

4. Государственные органы, проводящие государственную политику, осуществляющие регулирование и управление в определенной отрасли (сфере деятельности) или к компетенции которых отнесено решение соответствующих вопросов, либо иные государственные органы в соответствии с предоставленными им полномочиями могут давать в пределах своей компетенции разъяснения нормативных правовых актов в отношении конкретных субъектов или применительно к конкретной ситуации.

Такие разъяснения не имеют обязательной юридической силы и носят рекомендательный характер.

## **Статья 61. Структура актов официального разъяснения нормативных правовых актов**

1. Акт официального разъяснения нормативного правового акта состоит из вводной, описательной и резолютивной частей.

2. Во вводной части акта официального разъяснения нормативного правового акта указываются:



1) наименование уполномоченного органа, разъясняющего норму нормативного правового акта;

2) наименование акта официального разъяснения с указанием структурного элемента нормативного правового акта, в котором содержится разъясняемая норма, даты принятия и номера нормативного правового акта, содержащего разъясняемую норму;

3) место и дата принятия акта официального разъяснения нормативного правового акта;

4) наименование органа либо физического или юридического лица, по инициативе которого разъясняется норма нормативного правового акта.

3. Описательная часть акта официального разъяснения нормативного правового акта должна содержать описание и анализ содержания разъясняемой нормы.

4. Резолютивная часть акта официального разъяснения нормативного правового акта должна содержать вывод уполномоченного органа, уясняющий смысл и содержание нормы нормативного правового акта.

## **Статья 62. Опубликование актов официального разъяснения нормативных правовых актов**

1. Опубликование актов официального разъяснения нормативных правовых актов осуществляется на интернет-ресурсе уполномоченного органа (должностного лица), давшего разъяснение содержащихся в нормативном правовом акте норм.

2. Требования настоящей статьи не применяются в случаях, установленных пунктам 1 и 4 статьи 60 настоящего Закона.

## **Глава 14. ПРАВОВЫЕ АКТЫ ИНДИВИДУАЛЬНОГО ПРИМЕНЕНИЯ**

### **Статья 63. Общие положения о правовых актах индивидуального применения**

1. Правовой акт индивидуального применения является письменным официальным документом установленной формы и:

1) распространяется на индивидуально определенный круг лиц (физических и юридических лиц);

2) не содержит норм права;

3) реализует установленные законодательством права и обязанности индивидуально определенных лиц.

2. Правовые акты индивидуального применения не входят в законодательство

Республики Казахстан и не относятся к нормативным правовым актам.

## **Статья 64. Требования к правовым актам индивидуального применения и их оформлению**

1. Правовой акт индивидуального применения должен отвечать следующим требованиям:

1) не противоречить Конституции Республики Казахстан, законодательству и правовым актам вышестоящих государственных органов;

2) его структура должна обеспечивать исчерпывающее раскрытие предмета регулирования, а содержание должно обеспечивать единообразное понимание и применение, четко излагать содержание намечаемых мер, исчерпывающе определять круг лиц, на которых распространяется действие правового акта и (или) которые несут ответственность за их реализацию в установленные сроки.

2. Правовые акты индивидуального применения, противоречащие требованиям Конституции Республики Казахстан и законодательству Республики Казахстан, являются недействительными с момента

принятия и не должны применяться на территории Республики Казахстан.

3. При противоречии правовых актов индивидуального применения, принятых уполномоченными органами различных уровней, применяется правовой акт вышестоящего уполномоченного органа, если принятие такого акта входило в его компетенцию.

4. При противоречии правовых актов индивидуального применения, принятых уполномоченными органами одного уровня, применяется правовой акт того органа, в чью компетенцию входит принятие данного решения. По заявлению заинтересованного лица решение о приоритете одного правового акта над другим принимается вышестоящим уполномоченными органами или судом.

5. Правовой акт индивидуального применения, помимо требований, предусмотренных в пункте 1 настоящей статьи, должен содержать также следующие реквизиты:

- 1) наименование правового акта;
- 2) заголовок, обозначающий предмет рассмотрения данного акта;
- 3) место и дату принятия акта;
- 4) подпись (подписи) лица (лиц), уполномоченного (уполномоченных) подписывать соответствующий акт;

5) печать органа, за исключением случаев, предусмотренных законодательством Республики Казахстан.

Процедуры принятия правовых актов индивидуального применения, организация их оформления, исполнения и контроля за исполнением определяются настоящим Законом и иными нормативными правовыми актами.

### **Статья 65. Вступление в силу и прекращение действия правовых актов индивидуального применения**

1. Правовой акт индивидуального применения вступает в силу с момента принятия, если в нем не определен более поздний срок.

2. Правовой акт индивидуального применения прекращает действие с момента исполнения его требований или содержащихся в нем поручений лицами, которым адресован данный правовой акт.

*Принятие актов в результате коррупционных правонарушений является основанием для их отмены*

3. До прекращения действия правовой акт индивидуального применения может быть приостановлен, изменен и (или) дополнен либо отменен уполномоченным органом, принявшим

данный правовой акт, вышестоящим к нему государственным органом либо судом.

4. Подача заинтересованными лицами заявления об отмене, изменении, дополнении или приостановлении действия правового акта индивидуального применения в вышестоящий государственный орган или суд приостанавливает действие правового акта (за исключением правового акта Национального Банка Республики Казахстан по приостановлению действий и (или) лишению лицензий на осуществление деятельности на финансовом рынке, проведению консервации финансовых организаций, его письменных предписаний, а также правовых актов органов государственного аудита и финансового контроля, связанных с выявленными фактами нецелевого и необоснованного использования бюджетных средств) до принятия соответствующего решения.

## **Глава 15. ПЕРЕХОДНЫЕ И ЗАКЛЮЧИТЕЛЬНЫЕ ПОЛОЖЕНИЯ**

### **Статья 66. Переходные положения**

Государственное предприятие, осуществляющее ведение Государственного реестра нормативных правовых актов Республики Казахстан, Эталонного

контрольного банка нормативных правовых актов Республики Казахстан:

1) обеспечивает формирование Эталонного контрольного банка нормативных правовых актов Республики Казахстан, принятых до 1 января 2015 года, в электронно-цифровой форме из интернет-ресурса, определяемого Правительством Республики Казахстан;

2) до 1 января 2018 года обеспечивает приведение в соответствие сформированных нормативных правовых актов, принятых до 1 января 2015 года, в электронно-цифровой форме с нормативными правовыми актами в печатной форме.

## **Статья 67. Порядок введения в действие настоящего Закона**

1. Настоящий Закон вводится в действие по истечении десяти календарных дней после дня его первого официального опубликования.

2. Часть третья пункта 2 статьи 37, пункт 3 статьи 38 и пункт 3 статьи 39 действуют до 1 января 2017 года.

3. Признать утратившим силу Закон Республики Казахстан от 24 марта 1998 года «О нормативных правовых актах» (Ведомости Парламента Республики Казахстан, 1998 г., № 2-3, ст. 25; 2001 г., № 20, ст. 258; 2002 г.,

№ 5, ст. 50; 2004 г., № 5, ст. 29; № 13, ст. 74; 2005 г., № 17-18, ст. 73; 2006 г., № 3, ст. 22; № 24, ст. 148; 2007 г., № 2, ст. 18; № 12, ст. 86; № 13, ст. 100; № 19, ст. 147; 2008 г., № 13-14, ст. 55; № 21, ст. 97; 2009 г., № 15-16, ст. 74; № 18, ст. 84; № 22, ст. 94; 2010 г., № 5, ст. 23; № 7, ст. 29; № 24, ст. 146; 2011 г., № 1, ст. 7; № 7, ст. 54; № 11, ст. 102; № 12, ст. 111; 2012 г., № 8, ст. 64; № 15, ст. 97; 2013 г., № 5-6, ст. 30; № 14, ст. 72; № 15, ст. 81; 2014 г., № 10, ст. 52; № 19-I, 19-II, ст. 94, 96; № 23, ст. 143; 2015 г., № 21-I, ст. 121; № 22-I, ст. 141; № 22-II, ст. 145).

**Президент  
Республики Казахстан  
Н. НАЗАРБАЕВ**



**Джиембаев Р.К.**

**КОНЦЕПТУАЛЬНЫЕ  
ОСНОВЫ ТЕОРИИ ПРАВА  
И ГОСУДАРСТВА**

*Учебное пособие*

Редактор  
Абишева М.С.  
Технический редактор  
Ибраев Г.У.

Сдано в набор 26.05.2017 г. Подписано в  
печать 06.06.2017 г.  
Усл. печ. л. 15,25. Формат 60×84<sup>1</sup>/<sub>16</sub>.  
Бумага офсетная. Печать офсетная.  
Тираж 600 экз. Заказ №

Опечатано с оригинала в Печатном  
Центре «Полиграфист»  
г. Караганда, улица Язева, 2, тел. 77 08 08