

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

**Джиембаев Р.К.**

**Теория права и государства: становление и современные  
тенденции развития**

*Курс лекций*



**Караганда 2017**

УДК 342.3

Д 41

**Рецензенты:**

**Майтанов А.М.**, начальник кафедры уголовного процесса Карагандинской академии МВД Республики Казахстан им. Б. Бейсенова, к.ю.н., доцент, полковник полиции

**Какимова М.Ш.**, заведующая кафедрой теории и истории государства и права КарГУ им. Е.А. Букетова, к.ю.н., доцент

**Кусаинова Л.К.**, директор департамента управления персоналом Карагандинского Экономического Университета КазПотребсоюза, к.ю.н.

**Д 41 Р.К. Джиембаев. Теория права и государства: становление и современные тенденции развития:** Курс лекций.— Карагандинская академия МВД РК им. Б. Бейсенова: 2017. 174 с.

**ISBN**

Курс лекций предназначен для обеспечения дисциплины «Теория права и государства: становление и современные тенденции развития» в докторантуре института послевузовского образования Карагандинской академии МВД Республики Казахстан им. Б. Бейсенова.

УДК 342.3

Д 41

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

## Предисловие

Роль государства и права особенно заметна в переломные периоды развития общества. Реформирование экономики, государственных и политических институтов и усиление в связи с этим правового регулирования - все это характерно для Республики Казахстан на современном этапе ее развития. Правовые отношения в государственно-организованном обществе опосредуют едва ли не всю деятельность людей, а государство является активным их участником. В связи с этим назрела необходимость сформировать новую современную методологическую базу, свободную от идеологической предвзятости, опирающуюся на новое понимание наиболее важных проблем государства и права.

Дисциплина «Теория права и государства: становление и современные тенденции развития» имеет цель - научное осмысление последних тенденций в области правопонимания и переоценки уже сложившихся концепций. Многоаспектность, сложность, а нередко и противоречивость старых и особенно новых государственно-правовых явлений, институтов и учреждений диктует необходимость более глубокого и всестороннего их изучения. Дисциплина «Теория права и государства: становление и современные тенденции развития» не претендует на охват всего курса теории государства и права. Она акцентирует внимание лишь на некоторых, на взгляд современных ученых, наиболее важных в теоретическом, научном и методологическом смысле темах.

Изучение данного курса позволит:

- обогатить знания соискателей новейшими идеями, выработанными в процессе современного осмысления государственно-правовой жизни;
- свободно ориентироваться в сложной системе права и законодательства, находить приоритеты в вопросах юридических коллизий и сложной иерархии нормативных правовых актов;
- связать актуальные проблемы теории государства и права с вопросами совершенствования управленческой государственной деятельности и проблемами современных научных изысканий в конкретных отраслях права;
- выработать собственный подход к правопониманию, основанный на теоретическом многообразии.

## **Тема № 1. Многогранность подходов к вопросу о происхождении государства**

### **План:**

Введение

1. Государство как общественное явление. Понятие и признаки государства
2. Теории происхождения государства: многообразие взглядов
3. Основные подходы к изучению типологии государства.

Заключение

### **Введение**

Что такое государство и общество? Эти два понятия тесно взаимосвязаны. На первый взгляд, кажется, что ответить на этот вопрос несложно. Действительно, понятие «государство» давно и прочно вошло в наш научный и повседневный лексикон. Но как только мы предпринимаем попытку дать ему определение, то сразу убеждаемся, что таких определений может быть множество. Например, как говорил Карл Маркс, «государство – это машина для подавления одного класса другим». Или, например, государство – это исторически выделившаяся из общества и обусловленная его экономическим строем политическая организация суверенной публичной власти, выражающая и защищающая общие интересы собственников основных средств производства, а также обеспечивающая выполнение общих дел, вытекающих из природы общества<sup>1</sup>. Или государство есть политическая организация всего общества, всех его граждан. Оно выполняет жизненно необходимые для общества функции, обеспечивает его единство и целостность, управляет важнейшими общественными делами. В то же время государство (особенно) правовое призвано всесторонне гарантировать права и свободы граждан, поддерживать надежный и гуманный правопорядок в обществе.

Но вот другой ряд связанных понятий: рабовладельческое государство, феодальное государство, буржуазное государство, капиталистическое государство, социалистическое государство. Здесь уже употребляя понятие «государство», мы имеем в виду определенный этап исторического развития человечества или конкретные государства.

Термин «происхождение» применительно к государству может быть использован в двух смыслах. Первый – возникновение, образование государства в первые в истории. Второй – его возникновение, образование в разные исторические эпохи: в Древнем мире, в Средние века, в Новое и Новейшее время, обусловленность содержания государственно-правовых институтов историческим временем<sup>2</sup>.

---

<sup>1</sup> Большая юридическая энциклопедия. – М.: Изд-во Эксмо, 2005. С. 142

<sup>2</sup> Теория государства и права : учебное пособие / кол. авторов ; под ред. Е.А. Темнова. – 2-е изд., стер. – М.: КНОРУС, 2009. С.28

Марксистско-ленинская теория государства, безраздельно господствовавшая в общественных науках в советское время, не разделяла четко оба эти смысла. Согласно марксистско-ленинской теории, государство возникло в результате классовой борьбы, на определенном этапе развития общества. Оно было создано господствующим классом для обеспечения своих интересов. Важнейшими предпосылками возникновения государства назывались имущественное расслоение, возникновение частной собственности.

Современные представления о происхождении государства основаны на более широкой научной основе, включая данные антропологии, археологии, этнографии, истории, политологии и, конечно, философском их осмыслении.

Со слов профессора А.Н. Никитина, важнейшим результатом творческих усилий и поисков научной мысли последних десятилетий стал вывод о том, что первые, самые ранние государственные образования – протогосударства – возникли не в результате классовой борьбы, не на базе классового подхода, а складываются спонтанно в ходе естественного развития самого общества из сложных надобщинных структур<sup>3</sup>.

По общему признанию протогосударство – это первые стадии становления государства. Формирование основ правления, контролирования различных работ, различные способы взаимодействия с другими общинами. В процессе чего люди разделились на две группы: кто управляет и кем управляют.

По мнению профессора Т.В. Кашаниной при протогосударстве вождь, опираясь на зачаточные органы власти, организует экономическую, распределительную, судебную и религиозную деятельность общества.

Для протогосударства характерно сочетание элементов родоплеменной организации и государства. Отрыв публичной власти от общества, возникновение специального аппарата управления и принуждения, объединение людей по территориальному признаку – все это показатели того, что на смену первобытнообщинному строю пришло государство<sup>4</sup>.

В теории выделяют такие факторы, способствующие складыванию протогосударства, как экологический (теплый климат, увеличение прибавочного продукта) и военный (ведет к созданию мощных военно-организационных структур, способствующих ускоренному формированию протогосударства).

Таким образом, в современной теории получили широкое распространение мнения о том, что ранние государственные образования возникают не на базе классового господства, а складываются спонтанно в ходе естественной эволюции самого общинного строя. Образование протогосударства – это своеобразный прорыв человечества из предыстории в цивилизацию. На различных континентах и у разных народов, в силу

---

<sup>3</sup> Теория государства и права : учебное пособие / кол. авторов ; под ред. Е.А. Темнова. – 2-е изд., стер. – М.: КНОРУС, 2009. С.28

<sup>4</sup> [http://studopedia.ru/10\\_256312\\_protogosudarstvo.html](http://studopedia.ru/10_256312_protogosudarstvo.html)

неравномерностей самого исторического процесса, такой прорыв происходил в разное время, растянулся на века и даже на тысячелетия. Первые цивилизации и протогосударства сложились на Востоке еще в III – IV вв. до н.э. Несколько позднее переход к государственности и цивилизации происходил в Средиземноморском бассейне – античном мире. У большинства народов Европы падение первобытнообщинных порядков и становление государственности завершается лишь в средние века. В Африке и в некоторых других регионах земного шара догосударственные семейно-клановые отношения просуществовали вплоть до XIX - XX вв. и уступили свои позиции не в результате естественного развития, а в ходе европейской колонизации<sup>5</sup>.

Вместе с тем хотелось бы заметить, что марксистская теория также представляется объективной, и в настоящее время однозначно принять какую-либо только одну теорию, отвергнув при этом другую, по нашему мнению, не представляется целесообразным.

### **1. Государство как общественное явление. Понятие и признаки государства**

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>6</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>7</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

<sup>5</sup> <http://www.studfiles.ru/preview/3616896/page:2/>

<sup>6</sup> В.Л. Кулапов, А.В. Малько. Теория государства и права. Москва 2008. С. 30.

<sup>7</sup> М.Б. Смоленский. Теория государства и права. Москва 2010 г. С. 12.

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>8</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.

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 выселение 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>9</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 наниматься работать к тому, кто преуспел<sup>10</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

---

<sup>8</sup> В.Л. Кулапов, А.В. Малько. Теория государства и права. Москва 2008. С. 31.

<sup>9</sup> Обществознание : пособие-репетитор / под ред. О.С. Белокрыловой, В.И. Филоненко. – Изд. 22-е. – Ростов н/Д : Феникс, 2016. С. 110.

<sup>10</sup> Джембаев Р.К. Теория государства и права: Учебное пособие. – Караганды: РИО «Болашак-Баспа», 2012. С. 12.

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>11</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. 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>12</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>13</sup>.

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

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.

---

<sup>11</sup> Обществознание : пособие-репетитор / под ред. О.С. Белокрыловой, В.И. Филоненко. – Изд. 22-е. – Ростов н/Д : Феникс, 2016. С. 111.

<sup>12</sup> Там же С. 112.

<sup>13</sup> Джембаев Р.К. Теория государства и права: Учебное пособие. – Караганды: РИО «Болашак-Баспа», 2012. С. 76.



Ещё 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>14</sup>.

Прежде чем дать понятие определению государства, рассмотрим его признаки<sup>15</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 имен. 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, 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,

---

<sup>14</sup> Теория государства и права: Учебн. / М.Б. Смоленский. – М., 2010. С. 33.

<sup>15</sup> Джембаев Р.К. Теория государства и права: Учебное пособие. – Караганды: РИО «Болашак-Баспа», 2012. С. 21.

- **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>16</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 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, «достоиное народа». Причем под народом им понималось «не любое соединение людей, собранных

---

<sup>16</sup> М.Н. Марченко. Теория государства и права. Учебник. Москва 2008 г. С. 59.

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>17</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>18</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>19</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.***

## **2. Теории происхождения государства: многообразие взглядов**

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>20</sup>.

По мнению представителей данной доктрины, государство – продукт божественной воли, в силу чего государственная власть вечна и незыблема, независимо главным образом от религиозных организаций и деятелей. Отсюда

<sup>17</sup> Information services of the Federal Chancellery (2008). [The Swiss Confederation a brief guide 2008](#). — P. 42

<sup>18</sup> В.Л. Кулапов, А.В. Малько. Теория государства и права. Москва 2008. С. 47.

<sup>19</sup> А.С. Ибраева. Теория государства и права. Алматы 2006 г. С. 25.

<sup>20</sup> А.М. Лушников. Теория государства и права. Элементарный курс. Москва 2009 г. С. 17.

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 государство создано и существует по воле Бога. В связи с этим 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>21</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 одни – 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>22</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 ее недостатком, 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>23</sup>.

**II. Патриархальная теория (Патерналистская).** К наиболее известным ее представителям можно отнести древнегреческого философа Аристотеля,

---

<sup>21</sup> В.Л. Кулапов, А.В. Малько. Теория государства и права. Москва 2008. С. 39

<sup>22</sup> Салимбаева Ж.Ч. Теория возникновения государств: трансформация взглядов. / <http://krishna.kz/ru/node/597>

<sup>23</sup> А.М. Лушников. Теория государства и права. Элементарный курс. Москва 2009 г. С. 17.

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 последующем развитие и разрастание семьи в результате объединения людей и увеличения числа этих семей и приводит в конечном счете к образованию государства<sup>24</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>25</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>26</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>27</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.

---

<sup>24</sup> Джембаев Р.К. Теория государства и права: Учебное пособие. – Караганды: РИО «Болашак-Баспа», 2012. С. 14.

<sup>25</sup> В.Л. Кулапов, А.В. Малько. Теория государства и права. Москва 2008. С. 40.

<sup>26</sup> М.Б. Смоленский. Теория государства и права. Москва 2010 г. С. 23.

<sup>27</sup> Салимбаева Ж.Ч. Теория возникновения государств: трансформация взглядов. / <http://krishna.kz/ru/node/597>

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

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>28</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>29</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>30</sup>.

По мнению А.М. Лушниковой 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.

В свою очередь, её 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;

---

<sup>28</sup> А.М. Лушников. Теория государства и права. Элементарный курс. Москва 2009 г. С. 18.

<sup>29</sup> Джембаев Р.К. Теория государства и права: Учебное пособие. – Караганды: РИО «Болашак-Баспа», 2012. С. 15.

<sup>30</sup> В.Л. Кулапов, А.В. Малько. Теория государства и права. Москва 2008. С. 40.

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 [4;19].

**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>31</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». А из потребности победителей обладать «живыми орудиями» возникла экономическая основа античной семьи, отношения властвования, существовавшие между господином и его слугою <sup>32</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 является то, что насилие (при всей ее важной роли) 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>33</sup>.

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

---

<sup>31</sup> Т.В. Кашанина. Происхождение государства и права. Современные трактовки и новые подходы. М. 1909 г. С. 58.

<sup>32</sup> Л. Гумплович. Общее учение о государстве. С. 120.

<sup>33</sup> А.М. Лушников. Теория государства и права. Элементарный курс. Москва 2009 г. С. 20.

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 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>34</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>35</sup>.

По оценкам специалистов, «теория отличается чёткостью и ясностью исходных положений, логической стройностью и, несомненно, представляет собой большое достижение теоретической мысли»<sup>36</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>37</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 он объясняли конфликты между общинами и племенами. Однако в первобытную стадию развития человеческого общества земля еще принадлежала всем членам общины и находилась в коллективной собственности.

---

<sup>34</sup> Джембаев Р.К. Теория государства и права: Учебное пособие. – Караганды: РИО «Болашак-Баспа», 2012. С. 17.

<sup>35</sup> Ф. Энгельс. Происхождение семьи, частной собственности и государства.

<sup>36</sup> Алексеев С.С., Корельский В.М. Теория государства и права. М. 2000. С. 50.

<sup>37</sup> А.М. Лушников. Теория государства и права. Элементарный курс. Москва 2009 г. С. 20.



Впоследствии, в результате общественного развития, когда общество перешло к производящей экономике значением земли выросло еще больше, поскольку новый вид экономической и хозяйственной 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. Таким образом, 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 обязанностями, а условно добровольными институтами, основными на личной зависимости представителей общества от государя<sup>38</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 – как одна из причин появления государства было выделение фактического класса владельцев земельных угодий и возможное их объединение<sup>39</sup>.

Недостатком, как отмечают В.Л. Кулапов 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>40</sup>.

**VII Психологическая теория.** Её 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>41</sup>.

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

Возникновение психологической теории происхождения государства было в определенной степени большим прорывом в юридической науке. Это стало возможным лишь в конце XIX в., когда стала формироваться психология как самостоятельная отрасль знаний. Интерес обществоведов к проблемам психологической науки заметно возрос, когда в ней возобладали

---

<sup>38</sup> <http://student-pravo.ru/proishozhdenie-gosudarstva-i-prava/patrimonialnaya-teoria-proizhozdenia-gosudarstva/>

<sup>39</sup> А.М. Лушников. Теория государства и права. Элементарный курс. Москва 2009 г. С. 20.

<sup>40</sup> В.Л. Кулапов, А.В. Малько. Теория государства и права. Москва 2008 г. С. 46.

<sup>41</sup> М.Б. Смоленский. Теория государства и права. Москва 2010 г. С. 26.

экспериментальные методы исследований и начали складываться крупные школы, расходившиеся в трактовке психики. Воспринятые социологами и юристами идеи этих школ и 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 они 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>42</sup>.

А.М. Лушников замечает, что отчасти данная теория обоснована. Стремление к общению, доминированию, подчинению действительно свойственны человеческой психике и вполне могли 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>43</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>44</sup>.

Как по этому поводу пишет Т.В. Кашанина: «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, соорудались силами многих и многих тысяч людей. Строительство этих сложных объектов требовало особых организаторов и координаторов, которые в дальнейшем, обретая опыт. Стали решать и другие

---

<sup>42</sup> Кашанина Т.В. Происхождение государства и права. / <https://ru.wikipedia.org/wiki>

<sup>43</sup> А.М. Лушников. Теория государства и права. Элементарный курс. Москва 2009 г. С. 21.

<sup>44</sup> М.Б. Смоленский. Теория государства и права. Москва 2010 г. С. 27.

общественные задачи. Они становились государственными служащими, профессиональными управленцами, представителями государственной власти. Авторы, объясняющие процесс возникновения государства, понимают под строительством общественных 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 они 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>45</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>46</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>47</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 заплатились крайним изнеможением<sup>48</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.

---

<sup>45</sup> Кашанина Т.В. Происхождение государства и права. ООО «Проспект», 2014.

<sup>46</sup> А.М. Лушников. Теория государства и права. Элементарный курс. Москва 2009 г. С. 21.

<sup>47</sup> М.Б. Смоленский. Теория государства и права. Москва 2010 г. С. 27.

<sup>48</sup> [Савельев : Нация и государство. Теория консервативной реконструкции \(2005\) : 2.1. Определение невозможно, смысл познаваем](#)

Недостатком является прямое проецирование биологических законов на жизнь общества, необоснованная биологизация и вульгаризация общественной жизни. Отсюда – отождествление государства с биологическим организмом, в то время как оно скорее является организмом социальным<sup>49</sup>.

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

**X Теория инцеста** (кровосмешения). Её 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>50</sup>.

Как отмечает А.М. Лушников, в первобытном обществе запрет на инцест соблюдался, как правило, добровольно и специального аппарата для этого не создавалось<sup>51</sup>.

**XI Расовая теория.** Её основатель – француз Ж. Габино. Отмечается, что большой вклад в её разработку внёс 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). 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>52</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>53</sup>.

Подводя итог, хотелось бы заметить, что ни одна из этих теорий (версий) в полном объеме не объясняет происхождение 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

---

<sup>49</sup> А.М. Лушников. Теория государства и права. Элементарный курс. Москва 2009 г. С. 22.

<sup>50</sup> М.Б. Смоленский. Теория государства и права. Москва 2010 г. С. 27.

<sup>51</sup> А.М. Лушников. Теория государства и права. Элементарный курс. Москва 2009 г. С. 23.

<sup>52</sup> Там же

<sup>53</sup> Клименко А.В. Обществознание. / <http://dic.academic.ru/dic.nsf/ruwiki/461447>

выделить общее, а именно – ученые каждой теории строят свои доказательства, исходя из *потребностей тела человека, его биологической природы, уровня сознания*<sup>54</sup>.

### **3. Основные подходы к изучению типологии государства**

Как точно подметил М.Н. Марченко, *типология или классификация государств и правовых систем представляет собой объективно 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>55</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>56</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>57</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 предлагающаяся 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

---

<sup>54</sup> Салимбаева Ж.Ч. Теория возникновения государств: трансформация взглядов. / <http://krishna.kz/ru/node/597>

<sup>55</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>56</sup> В.Л. Кулапов, А.В. Малько. Теория государства и права. Москва 2008. С. 60.

<sup>57</sup> Гумплович Л. Общее учение о государстве. Спб., 1990. С. 254.

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>58</sup>.

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>59</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>60</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 обществ 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

---

<sup>58</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>59</sup> Рассказов Л.П. Теория государства и права: Учебник для вузов. – 3-е изд. – М. РИОР: ИНФРА-М.2010. С. 38.

<sup>60</sup> Там же

государствами были государства Древней Греции и Древнего Рима, возникшие в бассейне Средиземного моря<sup>61</sup>.

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

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>62</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 счёт 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 покорённого населения в рабов. Осуществляя внешнюю функцию, рабовладельческое государство на протяжении всего периода своего существования вели между собой продолжительные войны, приводившие к покорению одних государств другими, к превращению в рабов целых народов<sup>63</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 сосредотачивается в руках одного человека – деспота (монарха) и передается по

---

<sup>61</sup> <http://www.allpravo.ru/diploma/doc43p0/instrum664/item670.html>

<sup>62</sup> [http://soviet\\_legal.academic.ru/1523/](http://soviet_legal.academic.ru/1523/)

<sup>63</sup> Там же

наследству. Существовала высокая степень централизации государственного аппарата<sup>64</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>65</sup>.

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. Всё 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>66</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>67</sup>.

---

<sup>64</sup> Рассказов Л.П. Теория государства и права: Учебник для вузов. – 3-е изд. – М. РИОР: ИНФРА-М.2010. С. 39.

<sup>65</sup> Там же

<sup>66</sup> <http://lawtoday.ru/razdel/biblo/tgp/021.php>

<sup>67</sup> Д.А. Булгакова, А.Ж. Истаев. Всеобщая история государства и права. (Учебно-методическое пособие). – Алматы: Юридическая литература, 2005. С. 56.



**Буржуазное (капиталистическое) государство.** Период буржуазного государства начинается с первой буржуазной революции, которая произошла в Англии в середине XVII в<sup>68</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 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, монополизированы 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

---

<sup>68</sup> Рассказов Л.П. Теория государства и права: Учебник для вузов. – 3-е изд. – М. РИОР: ИНФРА-М.2010. С. 40.

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>69</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 беднее, а бедных – побогаче. Данная теория, несомненно, опирается на реальные процессы, факты, но все-таки существенно идеализирует буржуазное общество и государство<sup>70</sup>.

**Социалистическое государство.** Это должны были быть бесклассовые общенародные государства, создаваемые в результате политической революции, свергающей власть буржуазии. Первоначальная диктатура

---

<sup>69</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>70</sup> Там же

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 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>71</sup>.

Таким образом, все государства, кроме социалистического, выражали волю правящего класса (рабовладельцев, феодалов, капиталистов) и являлись «эксплуаторскими». Социалистическое государство должно было отражать волю большинства, а затем и всего народа<sup>72</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 учёным стадийная периодизация мировой истории (дикость — варварство — цивилизация) пользовалась поддержкой в научных кругах в конце XVIII — начале XIX века, 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>73</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 —

---

<sup>71</sup>[http://soviet\\_legal.academic.ru/1723](http://soviet_legal.academic.ru/1723)

<sup>72</sup> А.М. Лушников. Теория государства и права. Элементарный курс. Москва 2009 г. С. 34.

<sup>73</sup> Семёнов Ю.И. Философия истории. (Общая теория, основные проблемы, идеи и концепции от древности до наших дней) – М.: современные тетради, 2003. С. 114-115.

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>74</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.

Л.П. Рассказов подробно рассматривает восточный и западный пути возникновения государств<sup>75</sup>. Анализирую тезисы автора, можно отметить их следующие основные черты:

<b>Восточный путь возникновения государств</b>	<b>Западный путь возникновения государств</b>
На формирование государств существенное влияние оказали географические особенности среды обитания. Например, выполнения грандиозных общественных работ, превышающих возможности отдельных общин (строительство ирригационных сооружений).	На раннем этапе разложения общинного строя появляется частная собственность. Это приводит к классовому разделению общества (Например, Древние Афины – классическая форма возникновения государственности).
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.	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.
Административно-государственные структуры складывались прежде, чем возникала частная собственность. Экономика складывается на государственной и общественной	Наличие рыночных отношений

<sup>74</sup> В.Л. Кулапов, А.В. Малько. Теория государства и права. Москва 2008. С. 61

<sup>75</sup> Рассказов Л.П. Теория государства и права: Учебник для вузов. – 3-е изд. – М. РИОР: ИНФРА-М.2010. С. 43.

формах собственности.	
Власть имеет деспотический характер	Ярко выраженная классовая структура общества
В основе экономики лежала государственная форма собственности на основные средства производства. Земля формально находилась в собственности общин, однако реально ею распоряжались государственные чиновники. Рыночных отношений не было.	Присутствие демократических начал.

Подводя итог, хотелось бы заметить следующее. Как отмечает М.Н. Марченко, 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 на типологию государств, сколько на классификационную характеристику высокоразвитых обществ.

Р.Х. Макуев, в свою очередь добавляет, что при внимательном анализе сущности цивилизационного подхода и различных точек зрения на его сущность, место и роль представляется верным вывод о том, что формационный подход – базовый, а цивилизационный дополняет первый. Однако более рациональный, с научной точки зрения наиболее верный подход связан с признанием взаимосвязи этих двух критериев<sup>76</sup>.

### Заключение

Причинами возникновения государств послужили многие факторы. Так, приблизительно 10-12 тысяч лет назад в различных регионах мира начался переход от собирательства, охоты и рыболовства, которые объединялись в деятельности одного человека, к земледелию и скотоводству, т.е. переход от присваивающего к производственному хозяйству, основанному на разделении функций. Переход к производящей экономике был вызван такими явлениями, как неблагоприятные изменения климата, исчезновение растений и крупных животных, которыми питался человек. Люди вынуждены были расширить питательный рацион, одомашнивая растения и животных, что позволял им иметь достаточно надежный источник питания.

Такой переход к производящей экономике послужил толчком к трем крупным разделениям общественного труда – отделению скотоводства от земледелия, отделению ремесла и обособлению слоя людей, занятых в сфере обмена-торговли. В свою очередь, данные факторы обусловили появление

<sup>76</sup> Теория государства и права : Учебник / Р.Х. Макуев. – 3-е изд., изм. и доп. – М. : Норма : Инфра – М, 2010. С. 180.

множества различных теорий происхождения государств, в основу которых легли социальные, экономические, психологические и демографические аспекты. Современные ученые сходятся во мнении, что практически невозможно выделить ведущий фактор возникновения государства. У одних государств доминировали одни, у других – другие, и изучение этих процессов идет все интенсивнее по мере накопления информации.

Современные представления о происхождении государства основаны на более широкой научной основе, включая данные антропологии, археологии, этнографии, истории, политологии и, конечно, философском их осмыслении.

Со слов профессора А.Н. Никитина, важнейшим результатом творческих усилий и поисков научной мысли последних десятилетий стал вывод о том, что первые, самые ранние государственные образования – протогосударства – возникли не в результате классовой борьбы, не на базе классового подхода, а складываются спонтанно в ходе естественного развития самого общества из сложных надобщинных структур.

Понятие «государство» также многогранно. Как подметил известный австрийский юрист Г. Кельзен, «трудности в определении понятия «государство» усугубляются тем обстоятельством, что данным термином обычно обозначаются самые разнообразные предметы и явления». Этот термин иногда используется в самом широком смысле, а именно – «для обозначения общества как такового или же какой-либо особой формы общества». Нередко же он применяется и в очень узком смысле – для обозначения какого-либо особого органа или органов общества, например органов управления или же субъектов управления, а также нации или территории, на которой проживает население той или иной страны.

По общему признанию, государство определяется как политическая организация публичной власти, действующая на определенной территории, издающая общеобязательные нормативные правовые акты и обладающая аппаратом насилия для обеспечения соблюдения этих актов.

Помимо этого, в целях определения специфики функционирования отдельных государственно-правовых явлений, их системных связей друг с другом и зависимости от иных явлений социальной действительности в теории государства и права существуют различные подходы к изучению типологии государств. Ведущими из них являются формационный и цивилизационный.

В основе формационного подхода лежит экономический принцип, который выделяет такие типы государств, как рабовладельческие, феодальные, капиталистические и социалистические.

В основе цивилизационного подхода лежит, прежде всего, идея, культура народа, а экономика и политика играют второстепенную роль. В соответствии с этим выделяются такие типы цивилизации, как египетская, китайская, арабская, славянская и т.д.

## Тема № 2. Генезис политической системы общества

### План:

Введение

1. Политическая система общества: понятие и структура
  2. Современные политические течения
  3. Гражданское общество и классификация общественных объединений
- Заключение

### Введение

Очевидно, что в государственно организованном обществе формируются и действуют помимо государства и иные социальные институты: политические партии, профессиональные союзы и другие общественные организации, различные политические движения. Поэтому возникает вопрос: а чем же эти социальные институты, которые также оказывают воздействие на жизнедеятельность общества, отличаются от государства, что у них общего, как они взаимодействуют между собой. Кроме того, как справедливо заметил А.Б. Венгеров, возникает и проблема соотношения различных социальных институтов в обществе – кто, например, эффективнее может решать те или иные конкретные экономические, политические, социальные задачи, чью «производительную» мощь в конкретной исторической обстановке должно и может задействовать общество, чтобы обеспечивать свою жизненно важную стабильность, или, наоборот, реформаторские или даже революционные изменения<sup>77</sup>.

Государство или партии, государство или общественные организации? Этот вопрос, как отмечает ученый, постоянно возникает в общественной жизни. Например, должна ли быть основной функцией государства защита прав и свобод граждан, обеспечение их безопасности, или это функция общественных организаций и движений, или и тех и других? Должно ли государство вмешиваться в экономику, регулировать ее или это «работа» рыночных структур, в том числе предпринимательских, финансовых групп, союзов? Как соотносятся государственная политика в сфере культуры, науки, образования и деятельность соответствующих фондов, культурных организаций, союзов ученых, инженеров и т.п.? Все эти вопросы и выводят теорию государства и права на проблему политической системы и ее элементов<sup>78</sup>.

Политические знания и культура нужны сегодня любому человеку, независимо от его профессиональной принадлежности, поскольку, живя в обществе, он неизбежно должен взаимодействовать с другими людьми и государством. Особенно юристу. Без обладания такими знаниями личность рискует стать разменной монетой в политической игре, превратиться в объект

---

<sup>77</sup> Венгеров А.Б. Теория государства и права: Учебник для юридических вузов. – 3-е изд. – М.: Юриспруденция, 2000. С.158

<sup>78</sup> Там же

манипулирования и порабощения со стороны более активных в политическом отношении сил.

Массовая политическая грамотность граждан необходима и всему обществу, ибо предохраняет его от деспотизма и тирании, от антигуманных и экономически неэффективных форм государственной и общественной организации. Поэтому сознательное формирование политической культуры как искусства совместного цивилизованного проживания людей в государстве - забота всего современного общества, важное условие его благополучия. Как отмечает руководитель Академии политического образования ФРГ Т. Майер, "там, где политическое образование отличается постоянством, непрерывностью и охватывает все социальные слои, оно не всегда обращает на себя большое общественное внимание. Ненужным же оно не будет никогда"<sup>79</sup>.

И если в государствах с прочно укоренившимися в сознании масс демократическими традициями, развитым гражданским обществом и эффективными институтами контроля за правительством и другими властями часть граждан может позволить себе некоторую аполитичность, то в странах, недавно переживших авторитарные или даже тоталитарные, диктаторские режимы, массовое отстранение от политики чревато тяжелыми социальными последствиями. Демократический строй не может утвердиться и быть эффективным без соответствующей политической культуры населения. Демократия предполагает превращение человека в источник власти, вершителя судеб своей страны и международной политики. И хотя в условиях правового государства далеко не каждый индивид оказывает реальное воздействие на принятие политических решений, именно от сознательности выбора и активности большинства граждан зависит учет в государственной политике интересов различных групп населения, компетентность и ответственность правящих элит<sup>80</sup>.

Таким образом, сравнение, сопоставление государства и других социальных институтов общества также позволяет лучше познать государство как политическую организацию общества, ярче выявляет именно политическую суть государства и государственной власти, специфику структурной организации государства и структур других общественных образований, реализуя тем самым институциональный подход к политической системе.

## **1. Политическая система общества: понятие и структура**

Слово «генезис» означает происхождение, историю зарождения, процесс образования и становления развивающегося явления<sup>81</sup>.

Учение о политической системе общества берет свое начало от общей теории систем А.А. Богданова и Л. Фон Берталанфи. Американский политолог

---

<sup>79</sup> В.П. Пугачев, А.И. Соловьев / <http://filosof.historic.ru/books/item/f00/s01/z0001088/st000.shtml>

<sup>80</sup> Там же

<sup>81</sup> Р.К. Джиембаев, С.С. Тусупбеков. Словарь основных понятий и терминов по теории государства и права: Учебное пособие. – Караганда: Карагандинская академия МВД РК им. Б.Бейсенова, 2013. С. 72



Т. Парсонс, опираясь на их учение, рассматривал общество как 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), «Предел политического анализа» (1965) он представил политическую систему общества как развивающийся и саморегулирующийся организм, активно реагирующий на внешние команды<sup>82</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>83</sup>.

Можно дать и более ёмкое определение. *Политическая система общества – это взятые в единстве и взаимодействии государственные и негосударственные объединения и организации, участвующие в политической жизни государства*<sup>84</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>85</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

---

<sup>82</sup> Политология : краткий курс. За три дня до экзамена / И.А. Иванников. – Ростов н/Д : Феникс, 2010. С. 55

<sup>83</sup> Теория государства и права: учебник / В.Л. Кулапов, А.В. Малько. – М.: Норма, 2008. С. 100

<sup>84</sup> Теория государства и права: элементарный курс / А.М. Лушников. – М.: Эксмо, 2009. С. 63

<sup>85</sup> Радько Т.Н. Теория государства и права: учебник. – 2 – е изд. – Москва: Проспект, 2011. С. 187

правовой статус, например политические партии, общественные объединения, которые зарегистрированы в порядке, установленном законом<sup>86</sup>.

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>87</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>88</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 (ч. 8 ст. 5). 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

---

<sup>86</sup> Теория государства и права: Учебник / М.Б. Смоленский. – М.: Издательско-торговая корпорация «Дашков и Ко»; Академцентр, 2010. С. 119

<sup>87</sup> Теория государства и права : учебное пособие / В.И. Власов, Г.Б. Власова. – Изд. 2-е. – Ростов н/Д : Феникс, 2012. С. 61

<sup>88</sup> Теория государства и права : учебное пособие / В.И. Власов, Г.Б. Власова. – Изд. 2-е. – Ростов н/Д : Феникс, 2012. С. 62

социальной, расовой, национальной, религиозной, сословной и родовой розни (ч. 7 ст. 5) <sup>89</sup>.

**Коммуникативная подсистема** политической системы общества – это совокупность отношений и форм взаимодействия, складывающихся между 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>90</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 путём 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>91</sup>.

В качестве интегрирующего фактора политической системы выступает **культурная подсистема**, представляющая собой комплекс типичных для

<sup>89</sup> Закон РК «О политических партиях» от 15.07.2002 г.// Казахстанская правда. 19.07.2002 г.

<sup>90</sup> <http://www.examens.ru/otvet/4/11/347.html>

<sup>91</sup> <https://ru.wikipedia.org/wiki/>

данного общества укоренившихся образцов политических представлений, ценностных ориентаций и политического поведения.

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>92</sup>.

К примеру, 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>93</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>94</sup>. Действительно, ведь во многих арабских странах кровавые конфликты возникают даже между представителями одной веры – мусульманами, исповедующими разное толкование Ислама (Суниты, Шейиты). 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>95</sup>.

---

<sup>92</sup> Теория государства и права : учебное пособие / В.И. Власов, Г.Б. Власова. – Изд. 2-е. – Ростов н/Д : Феникс, 2012. С. 63

<sup>93</sup> А. Мансурова. Проблемы культурной самоидентификации в Казахстане. // Мысль, 2008 г. № 5. С. 19.

<sup>94</sup> Олкотт М.Б. 12 мифов о Центральной Азии // Казахстан и мировое сообщество. 1995 г. № 3. С. 287-294

<sup>95</sup> Радько Т.Н. Теория государства и права: учебник. – 2 – е изд. – Москва: 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>96</sup>.

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

- государство – это единственная полновластная организация в масштабе всей страны, которая охватывает все население, проживающее на его территории;
- государство – официальное лицо (представитель) внутри страны и на международной арене;
- 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;
- государство обладает суверенитетом, верховенством по отношению к другим властям внутри страны<sup>97</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 – 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 – такое государство характеризуется как антидемократическое (тоталитарное, командно-административное и т.п.)<sup>98</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>99</sup>.**

Главной задачей любой политической партии является завоевание, осуществление и удержание государственной власти, чтобы с помощью механизма государственной власти обеспечить реализацию своих программ. Правящие политические партии осуществляют эту власть главным образом

---

<sup>96</sup> Рассказов Л.П. Теория государства и права: Учебник для вузов. – 3 –е изд. – М.: РИОР: ИНФРА-М, 2010. С. 135

<sup>97</sup> Теория государства и права: Учебник / М.Б. Смоленский. – М.: Издательско-торговая корпорация «Дашков и Ко»; Академцентр, 2010. С. 120

<sup>98</sup> Радько Т.Н. Теория государства и права: учебник. – 2 – е изд. – Москва: Проспект, 2011. С. 195

<sup>99</sup> Теория государства и права: элементарный курс / А.М. Лушников. – М.: Эксмо, 2009. С. 65

через расстановку своих членов на важнейшие государственные посты, что позволяет партии реализовать свою программу<sup>100</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>101</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, выразившийся в борьбе за господство.

В целом можно сказать, что при рабовладельческом, феодальном и в начальный период существования буржуазного общества своеобразие возникавших политических группировок состояло в том, что классовые противоречия затухали 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>102</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>103</sup>.

Политические партии, существовавшие в XVIII – XIX веках, 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 занимались исключительно во время выборов и в период, им предшествовавший. Кроме

---

<sup>100</sup> Рассказов Л.П. Теория государства и права: Учебник для вузов. – 3 –е изд. – М.: РИОР: ИНФРА-М, 2010. С. 138

<sup>101</sup> <http://bankreferatov.kz/politika/44-obschestvo.html>

<sup>102</sup> Там же

<sup>103</sup> Там же

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>104</sup>.

В настоящее время по числу партий можно выделить<sup>105</sup>:

- **беспартийные системы** (Иран, Ливия. Например, Иран – это мусульманское государство, где существует только одна идеология – ислам, поэтому деятельность партий, пропагандирующую 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 осуществляет 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. А 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;

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

по принципу организации – массовые и кадровые;

---

<sup>104</sup> <http://bankreferatov.kz/politika/44-obschestvo.html>

<sup>105</sup> Теория государства и права: элементарный курс / А.М. Лушников. – М.: Эксмо, 2009. С. 65

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>106</sup>.

**Народ (граждане).** Гражданство – это устойчивая правовая связь между человеком и государством, выражающаяся во взаимных правах и обязанностях<sup>107</sup>.

Согласно Конституции Республики Казахстан граждане Республики имеют право участвовать в управлении делами государства непосредственно и через своих представителей, обращаться лично, а также направлять 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 (ст. 33).

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>108</sup>.

## 2. Современные 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 заметил И.А. Иванников, без идеологии невозможно осознанно выбрать политический и правовой идеал<sup>109</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;

---

<sup>106</sup> Там же С. 66

<sup>107</sup> Теория государства и права: элементарный курс / А.М. Лушников. – М.: Эксмо, 2009. С. 67

<sup>108</sup> Теория государства и права: элементарный курс / А.М. Лушников. – М.: Эксмо, 2009. С. 68

<sup>109</sup> Политология : краткий курс. За три дня до экзамена / И.А. Иванников. – Ростов н/Д : Феникс, 2010. С. 69



- 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>110</sup>. Если кратко, то либерализм – 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>111</sup>.

Политическая **демократия** (от греч. власть народа) основывается на следующих принципах:

- высший политический законодательный орган должен быть избран народом;
- наряду с ним должны существовать избираемые органы власти и управления менее высоких уровней, вплоть до самоуправления (местного);
- избиратели должны быть равны в правах, а избираемое право всеобщим;
- все избиратели должны иметь равное право голоса;
- голосование должно быть свободным;
- решение большинства ограничивает права меньшинства;
- 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>112</sup>.

Под политической **реакцией** (от лат. re – приставка, обозначающая обратное действие, и action - действие) понимается совокупность приемов и

<sup>110</sup> Р.К. Джиембаев, С.С. Тусупбеков. Словарь основных понятий и терминов по теории государства и права: Учебное пособие. – Караганда: Карагандинская академия МВД РК им. Б.Бейсенова, 2013. С. 90

<sup>111</sup> Там же. С. 88

<sup>112</sup> Там же. С. 78

средств сопротивление общественному прогрессу ради сохранения или восстановления общественных структур, уходящих в прошлое<sup>113</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>114</sup>.

**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>115</sup>.

Под **Реформой** (от лат. *reformare* - преобразовывать) понимают изменение какой-либо существенной стороны жизни общества при сохранении основ его экономического и государственного строя<sup>116</sup>.

**Новый Лейборизм** (англ. **New Labour**) — период в истории британской Лейбористской партии с 1994 по 2010 годы, 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>117</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

---

<sup>113</sup> Там же. С. 109

<sup>114</sup> Там же. С. 109

<sup>115</sup> Там же. С. 108

<sup>116</sup> Там же. С. 110

<sup>117</sup> <http://www.newstatesman.com/uk-politics/2008/08/market-state-labour-social>

разработали «третий путь», центристскую платформу, «альтернативу капитализму и социализму». Идеология была разработана, чтобы представить партию прогрессивной и привлечь избирателей со всего политического спектра<sup>118</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, идеалами свободы, равенства, братства и т.д., к примеру, коммунистические партии, партии «зеленых», «феминисток»<sup>119</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>120</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

---

<sup>118</sup><https://ru.wikipedia.org/wiki/>

<sup>119</sup> Политология: Энциклопедический словарь / Общ. ред. И сост.: Ю.И. Аверьянов. – М.: Изд-во Моск. коммерч. ун-та. 1993. С. 150

<sup>120</sup> Там же С. 392

либерализма, национального консерватизма, правого популизма и евроскептицизма.

4. Зелёные – Зелёная 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>121</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.
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>122</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>123</sup>.

Партия «Үш-жүз» осудила контрреволюционную «автономию» алашордынцев и взамен нее предлагала Казахстанско-Среднеазиатскую автономию в составе России, т. е. Туркестанскую Федерацию.

---

<sup>121</sup> Wiener Zeitung: *Homo-Ehe: Die Zeit drängt*

<sup>122</sup> <http://bibliotekar.kz/istorija-kazahstana-belye-pjatna/partija-ush-zhuz-i-ee-dejatelnost-v-peri.html>

<sup>123</sup> Там же

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>124</sup>.

«Социалисты», в свою очередь выступают за усиление государственного контроля над экономикой, возврат в государственную собственность крупной промышленности и крупных сельскохозяйственных предприятий, высокий уровень социальной защиты населения, гарантирование государством работы, достаточного уровня зарплат, пенсий, стипендий, пособий и других социальных выплат, введение бесплатного образования, здравоохранения и т.д.<sup>125</sup> В Казахстане социалисты являются также «центристским» и «левоцентристским» движением.

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», тем самым 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 авторская сугубо 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.

---

<sup>124</sup> А. Тастенов. Основные политические ориентации казахстанцев и текущее позиционирование ключевых политических субъектов Казахстана // <http://kisi.kz/ru/categories/politicheskaya-modernizaciya/posts/osnovnye-politicheskie-orientacii-kazahstancsev-i-tekusc>

<sup>125</sup> Там же

### 3. Гражданское общество и классификация общественных объединений

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>126</sup>.

Позже в XVII веке Джон Локк по этому поводу заметил следующее: «... 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>127</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» 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. 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>128</sup>.

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

<sup>126</sup> Хутыз М.Х. Энциклопедия права: Учебное пособие – Кубань, 1995. – С. 135

<sup>127</sup> Там же. – С. 131

<sup>128</sup> В.Л. Кулапов, А.В. Малько. Теория государства и права. М., 2008 С. 4.

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>129</sup>.

Интересно заметить, что в XVIII веке 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>130</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. Поэтому Гегель отвергал мнение тех, кто «разделяет ... гражданскую и политическую жизнь и заставляет последнюю, так сказать повисать в воздухе...»<sup>131</sup>.

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>132</sup>.

Вместе с тем, как отмечают М.Ш. Какимова и А.В. Турлаев, гражданское общество, в его современном виде, является результатом развития идей

---

<sup>129</sup> Теория государства и права: элементарный курс / А.М. Лушников. – М.: Эксмо, 2009. С. 19.

<sup>130</sup> ХутызМ.Х. Энциклопедия права: Учебное пособие – Кубань, 1995. – С. 131

<sup>131</sup> ХутызМ.Х. Энциклопедия права: Учебное пособие – Кубань, 1995. – С. 132

<sup>132</sup> Джиембаев Р.К., Искаков И.М. Взаимодействие ОВД с институтами гражданского общества в сфере защиты прав человека: Учебное пособие. - Караганда: 2015. С. 7

либерализма, сформировавшим теорию гражданского общества и обусловившим концепцию его функционирования в настоящее время<sup>133</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) и Декларации прав человека и гражданина (1789) во Франции. В 19 – начало 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>134</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>135</sup>.

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>136</sup>.

---

<sup>133</sup> М.Ш. Какимова и А.В. Турлаев. 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>134</sup> Юридический словарь // Электронные ресурсы. Юридический справочник «Законодательство».

<sup>135</sup> Право прав человека: ответы на экзаменац. вопр. / А.В. Шавцова. – 3-е изд., перераб. и доп. – Минск: тетра-Системс, 2011. С. 23

<sup>136</sup> Там же



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>137</sup>. В основе данной концепции лежат некоторые идеи Византийской религии, но в большей степени собственные традиции и культура<sup>138</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>139</sup>.

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>140</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

---

<sup>137</sup> Право прав человека: ответы на экзаменац. вопр. / А.В. Шавцова. – 3-е изд., перераб. и доп. – Минск: тетра-Системс, 2011. С. 21.

<sup>138</sup> Там же

<sup>139</sup> Руковишников В.О. Социологические аспекты модернизации России и других посткоммунистических обществ // Социс. 1995, 1

<sup>140</sup> Теория государства и права: Учебник / М.Б. Смоленский. – М.: Издательско-торговая корпорация «Дашков и Ко»; Академцентр, 2010. С. 83

определенной правовой базы. Поэтому 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>141</sup>.

Как справедливо заметил по этому поводу М.Б. Смоленский, политическая характеристика гражданского общества будет ущербна, если брать за основу только развитие государственности. «Чтобы демократия была действенной, нужен плюрализм гражданского общества». Его 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>142</sup>.

В Теории выделяют следующие признаки гражданского общества<sup>143</sup>:

- Многообразие форм собственности, экономические свободы и рыночные отношения.
- Признание и защита естественных, неотъемлемых прав человека (на жизнь, свободу и т.д.).
- Равенство всех перед законом и судом, равноправие в социально-политической сфере.
- Наличие правового демократического государства.
- Политический и идеологический плюрализм, наличие многопартийности и легальной оппозиции.
- Свобода печати и независимость средств массовой информации.
- Невмешательство государства в личную жизнь граждан, гарантированное право создавать независимые от государства объединения граждан.
- Социальное партнерство и национальное согласие.
- 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**

---

<sup>141</sup> Джиембаев Р.К., Искаков И.М. Взаимодействие ОВД с институтами гражданского общества в сфере защиты прав человека: Учебное пособие. - Караганда: 2015. С. 8

<sup>142</sup> Теория государства и права: Учебник / М.Б. Смоленский. – М.: Издательско-торговая корпорация «Дашков и Ко»; Академцентр, 2010. С. 83

<sup>143</sup> Теория государства и права: элементарный курс / А.М. Лушников. – М.: Эксмо, 2009. С. 83

**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>144</sup>.

Вместе с тем, неправильно рассматривать понятие «гражданское общество» отдельно от понятия «правовое государства», 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>145</sup>.

Как отмечает Т.Н. Радько, 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>146</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>147</sup>. На основе своего категорического императива (общего закона) немецкий философ сформулировал отдельные признаки правового государства:

- Такое государство в первую очередь служит личности, охраняя ее интересы от любого произвола.
- Государство и личность связаны взаимной ответственностью.
- Государство подчиняется естественному праву.
- Государственная власть подразделяется на законодательную, исполнительную и судебную.
- Источником власти является народ, ему принадлежит законодательная власть, которой подчинена исполнительная.
- Общеобязательность права<sup>148</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».

---

<sup>144</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>145</sup> Баренбойм П. Д. Правовое государство как партнер гражданского общества: к 150-летию опубликования концепции «Государство как произведение искусства», [Законодательство и экономика](#), № 9, 2010

<sup>146</sup> Радько Т.Н. Теория государства и права: учебник. – 2-е изд. – Москва: Проспект, 2011. С. 203

<sup>147</sup> Там же С. 203

<sup>148</sup> Кант И. Правовое государство. Соч. Т.4 ч.2. С. 233

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, «законсообразности», к борьбе за свободу и справедливость, за гуманистическое отношение государственных органов к свободным гражданам и даже рабам<sup>149</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>150</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 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>151</sup>.

А.М. Лушников дополняет, правовое государство – это суверенное, демократическое государство, выражающее суверенитет населения страны, в котором государственная власть ограничена законом, выражает и защищает права и свободы граждан<sup>152</sup>.

---

<sup>149</sup> Малько А.В. Правовое государство // Правоведение. 1997 г. № 3

<sup>150</sup> В. Л. Кулапов, А. В. Малько. Теория государства и права. М., 2008 г. С. 164

<sup>151</sup> А. С. Ибраева. Теория государства и права, Алматы, 2006 г. С. 52

<sup>152</sup> А. М. Лушников. Теория государства и права, Москва 2009 г. С. 70

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>153</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>154</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>155</sup>.

Республика Казахстан получив суверенитет, приступила к построению демократического правового государства с развитым гражданским обществом. В этих целях Указом Президента Республики Казахстан Нурсултана Назарбаева от 25.07.2006 года была принята Концепция развития гражданского общества в Республике Казахстан на 2006-2011 годы<sup>156</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. Всё это является наглядным примером становления и развития гражданского общества в нашем государстве.

---

<sup>153</sup> М.Х. Хутыз. Энциклопедия права: Учебное пособие. Кубань, 1995 г. С. 135

<sup>154</sup> Теория государства и права: Учебник / М.Б. Смоленский. – М.: Издательско-торговая корпорация «Дашков и Ко»; Академцентр, 2010. С. 82

<sup>155</sup> Джиембаев Р.К., Искаков И.М. Взаимодействие ОВД с институтами гражданского общества в сфере защиты прав человека: Учебное пособие. - Караганда: 2015. С. 10

<sup>156</sup> Концепция развития гражданского общества в Республике Казахстан на 2006 – 2011 годы. Указ Президента Республики Казахстан. – 2006. - № 154. // Казахстанская правда. 2006. 29 июля

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. Те же самые дела обстояли и в политической системе, она была однопартийной (коммунистическая партия), другие политические течения подавлялись<sup>157</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 всё еще существуют. К примеру, следовало бы на законодательном уровне подробнее 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 с целью получения выгоды отдельными должностными лицами. Ведь в противном случае у определенного должностного лица сохранится возможность субъективного выбора основанного на личной (финансовой) заинтересованности и никакие институты гражданского общества не смогут серьезно повлиять на этот процесс<sup>158</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 за деятельностью ОВД. Это позволит

---

<sup>157</sup> Джиембаев Р.К., Искаков И.М. Взаимодействие ОВД с институтами гражданского общества в сфере защиты прав человека: Учебное пособие. - Караганда: 2015. С. 10

<sup>158</sup> Джиембаев Р.К. Теория государства и права. Учебное пособие. – Караганды: РИО «Болашак - Баспа» 2012. С. 65

реализовать План Нации «100 конкретных шагов по реализации пяти институциональных реформ».

Напомним, речь идет о следующих реформах:

- Формирование современного государственного аппарата;
- Обеспечение верховенства закона;
- Индустриализация и экономический рост;
- Нация единого будущего;
- Транспарентное подотчетное государство.

**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>159</sup>.

Согласно статьи 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>160</sup>.

Общественные объединения бывают<sup>161</sup>:

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. 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 году 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

---

<sup>159</sup> Теория государства и права: элементарный курс / А.М. Лушников. – М.: Эксмо, 2009. С. 66

<sup>160</sup> Закон РК «Об общественных объединениях» от 31.05.1996 г. // Казахстанская правда. № 24 13.06.1996 г.

<sup>161</sup> Теория государства и права: элементарный курс / А.М. Лушников. – М.: Эксмо, 2009. С. 67

цель, а не комплекс целей, как партии (достигнув этой цели, движение прекращает свое существование) <sup>162</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 общественный фонд 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.

### **Заключение**

Политическая система общества – это взятые в единстве и взаимодействии государственные и негосударственные объединения и организации, участвующие в политической жизни государства.

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.

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

---

<sup>162</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



права, нормы деятельности общественных организаций, обычаи и традиции, этико-моральные нормы.

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 (ч. 8 ст. 5). 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).

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

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

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

В настоящее время по числу партий можно выделить:

- 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 осуществляет 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. А 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».

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 заметил И.А. Иванников, без идеологии невозможно осознанно выбрать политический и правовой идеал.

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.

Общественные организации – это организации, основанные на формальном членстве и созданные на основе совместной деятельности для защиты общих интересов и достижения их уставных целей.

Общественные движения объединяют в своем составе участников, которые поддерживают и преследуют общественно полезные цели.

Общественные фонды формируют имущество на основе добровольных взносов и иных законных поступлений для его использования на общественно полезные цели и т.д.

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.

Правовое государство – это такое государство, которое своей основной целью ставит правовую защищенность прав и свобод личности и общества, основываясь на принципе разделения власти.

## Тема № 3. Методические проблемы изучения форм государства.

### План

#### Введение

1. Понятие формы государства в политико-правовой мысли
  2. Форма государства в конституционно-правовом развитии. Принцип разделения властей.
  3. Формы современного государства
- #### Заключение

### Введение

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>163</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>164</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 правовые акты и обладающую аппаратом насилия для обеспечения соблюдения этих актов<sup>165</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>166</sup>.

<sup>163</sup> <http://slovarozhegova.ru/word.php?wordid=34006>

<sup>164</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

<sup>165</sup> Джиембаев Р.К. Теория государства и права: Учебное пособие. – Караганды: РИО «Болашак-Баспа», 2012. С. 23.

<sup>166</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.

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>167</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 парламентарную 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>168</sup>. Точно так же картина будет неточной, если оценивая государственную 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.

---

<sup>167</sup> Там же

<sup>168</sup> Чиркин В.Е. Государствоведение: Учебник. – М.: Юристъ, 1999. С. 130.

## **1. Понятие формы государства в политико-правовой мысли**

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>169</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>170</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 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.***

---

<sup>169</sup> Рассказов Л.П. Теория государства и права: Учебник для вузов. – 3-е изд. – М.: РИОР: ИНФРА-М, 2010. С. 88.

<sup>170</sup> М.Н. Марченко. Теория государства и права: учеб. – 2-е изд., перераб. и доп. – М.: ТК Велби, Москва 2008 г. С. 296

***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, раскрывают 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>171</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>172</sup>.

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

<sup>171</sup> Р.В. Еншбарян, Ю.К. Краснов. Теория государства и права – Уч. пособие., Москва, 1999 г. С. 75

<sup>172</sup> Мелехин А. В. Теория государства и права: учеб. / А. В. Мелехин. — М. : Маркет ДС, 2007. — С. 154.

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>173</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>174</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. 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>175</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.

---

<sup>173</sup> Чиркин В.Е. Государствоведение: Учебник. – М.: Юристъ, 1999.С. 132.

<sup>174</sup> М.Н. Марченко. Теория государства и права: учеб. – 2-е изд., перераб. и доп. – М.: ТК Велби, Москва 2008 г. С. 297

<sup>175</sup> Там же

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>176</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>177</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.

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

Население города-государства составляли две основные группы: собственно римские граждане, так называемые патриции, и их антагонисты – плебеи.

Первые были полноправными гражданами. Они распадались на три племена. 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

<sup>176</sup> Там же С. 298

<sup>177</sup> Графский В.Г. Всеобщая история права и государства: Учебник для вузов. – М.: Норма, 2004. – С. 167.



внутренние дела, и с единым мнением вступала на общем собрании всех 30 курий. Каждая из них имела по традиции один голос<sup>178</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>179</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>180</sup>.

Однако 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>181</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 к этому как своим рождением, так, в особенности, воспитанием и обучением. Его идеалом тоже была аристократия. Философ осуждал принятое в афинской демократии замещение должностей посредством жребия<sup>182</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>183</sup>.

---

<sup>178</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>179</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>180</sup> Там же

<sup>181</sup> Маркс К., Энгельс Ф. Соч. 2-е изд., т. 21 с. 128.

<sup>182</sup> История политических учений. Под. ред. проф. С.Ф. Кечекьяна и доц. Г.И. Федькина. Юр. Литература. М. – 1955. С. 54

<sup>183</sup> Ксенофонт. Воспоминания о Сократе, III, 9, 10.

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>184</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>185</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>186</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 чернь, люди знатного происхождения систематически устранились 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>187</sup>.

При этом справедливости ради, стоит отметить, что в других источниках Афины при Перикле, напротив, представляются образцом демократии. Так, в них 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

<sup>184</sup> <https://ru.wikipedia.org/wiki>

<sup>185</sup> <http://popular.academic.ru/229>

<sup>186</sup> Водовозов В.В. *Охлократия* // *Энциклопедический словарь Брокгауза и Ефрона*: в 86 т. (82 т. и 4 доп.).— СПб., 1890—1907.

<sup>187</sup> <https://ru.wikipedia.org/wiki>

жизни общества. Свое мнение имел право высказать каждый член собрания. Чтоб 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>188</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>189</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 образование, которое теряло всякую управляемость. Следствием этого стали упадок промышленности и обороноспособности, обнищание населения, разрушение экономической базы»<sup>190</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>191</sup>.

Многие социологические исследования в России в 1990-е гг. фиксировали падение авторитета всех ветвей политической власти, всех ее представителей с

<sup>188</sup> <http://www.nado5.ru/e-book/afiny-pri-perikle>

<sup>189</sup> Цуладзе А.М. Политические манипуляции или покорение толпы. М., 1999. С. 25

<sup>190</sup> Тощенко Ж.Т. <http://toschenko.ru/publication/4/>

<sup>191</sup> Никонов В. Безвластие // Известия. 1998. 20 октября.

четкой переориентацией на личные и групповые (корпоративные) ценности, нередко носящие противоправный характер.

Например, 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>192</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>193</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>194</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.

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. Поэтому 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

---

<sup>192</sup> Московичи С. Век толп: Исторический трактат по психологии масс. М., 1998. С. 78

<sup>193</sup> <http://forum.lvivport.com/threads/oxlokratija-hoxlokratija-chego-segodnja-v-ukraine.96024/>

<sup>194</sup> Олег Фаличев. Как олигархия Украины манипулирует народом в своих интересах. / <http://vpk-news.ru/articles/21823>

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>195</sup>.

Аристотель считал любую олигархию несовершенной. Так, описывая государственное устройство Спарты с её «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>196</sup>.

Впрочем, и распространённое 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>197</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>198</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 годов, Бельгия до 1893 г., отчасти Англия после 1832 г. до двух парламентских реформ 1867 и 1884 годов), 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>199</sup>.

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>200</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.

<sup>195</sup> <https://ru.wikipedia.org/wiki>

<sup>196</sup> Аристотель. Политика, Антология мировой философии. М., 1969. Т. 1. С. 465—475.

<sup>197</sup> Аристотель Политика (II, Разбор государственного устройства критян и карфагенян 8, 5-7).

<sup>198</sup> Плутократия // Малый энциклопедический словарь Брокгауза и Ефрона: в 4 т. — СПб., 1907—1909.

<sup>199</sup> <https://ru.wikipedia.org/wiki>

<sup>200</sup> Крухмалев, Александр Егорович. Плутократия как феномен трансформирующейся России. 2010. С. 19

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>201</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>202</sup>.

Тиран (жестокий деспот, злой мучитель) — в Древней Греции (в основном в VII—VI веках до н. э.) лицо, насильственно захватившее власть<sup>203</sup>. В пример 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, приобрёл 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>204</sup>.

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>205</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

---

<sup>201</sup> Robert Michels. Political parties A sociological study of the oligarchal tendencies of modern democracy. 2001

<sup>202</sup> <https://ru.wikipedia.org/wiki>

<sup>203</sup> Тираны // Малый энциклопедический словарь Брокгауза и Ефрона : в 4 т. — СПб., 1907—1909.

<sup>204</sup> <https://ru.wikipedia.org/wiki>

<sup>205</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.

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>206</sup>.

Например, начиная с XI века до н.э. Спарта одновременно возглавлялась двумя царями – дорийским и ахейским<sup>207</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>208</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>209</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 пропорционального представительства сроком на 5 лет<sup>210</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>211</sup>.

Согласно конституции 1993 года, Княжество Андорра — парламентская демократия (парламентское княжество). Главами государства остаются князья-

---

<sup>206</sup> Диархия // Конституционное право: Энциклопедический словарь / Отв. ред. С. А. Авакьян. — М.: «Норма», 2001.

<sup>207</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>208</sup> Геродот, *История* V, 72

<sup>209</sup> <https://ru.wikipedia.org>

<sup>210</sup> <http://www.consigliograndeegenerale.sm/on-line/home.html>

<sup>211</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.

соправители, представленные в Андорре своими наместниками («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. Наместника-викария (вигье) епископа сменяют каждые три года, а вигье президента Франции служит назначаемый пожизненно префект французского департамента Восточные Пиренеи<sup>212</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-Урхель (Каталония, Испания))<sup>213</sup>.

Наполеон назвал Андорру «политическим курьезом, который необходимо сохранить»<sup>214</sup>.

В 1981 году 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>215</sup>.

Высший законодательный орган — однопалатный Генеральный совет Долин (Генеральный совет) 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>216</sup>.

С Королевством Бутан (государство в Южной Азии, расположенное между Индией и Китаем), в свою очередь, не все так однозначно. Дело в том, 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>217</sup>. То есть 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>218</sup>.

---

<sup>212</sup> Наталья Ильина. Удивительная Андорра/ <https://books.google.kz/books?id/>

<sup>213</sup> <http://www.bisbaturgell.org/index.php/ca/>

<sup>214</sup> <http://www.coprince-fr.ad/ca/>

<sup>215</sup> <https://www.govern.ad/>

<sup>216</sup> <https://ru.wikipedia.org/wiki/>

<sup>217</sup> Tibetan-English-Dictionary of Buddhist Teaching & Practice (англ.). Diamond Way Buddhism Worldwide. Rangjung Yeshe Translations & Publications (1996).

<sup>218</sup> <https://ru.wikipedia.org/wiki/>



Конституция Бутана, принятая в 2008 году, подтверждает приверженность Бутана системе Cho-sid-nyi. Однако титул духовного лидера не упомянут в Конституции, и все административные полномочия возложены на Короля Бутана и государственные учреждения<sup>219</sup>. Несмотря на это, позиция духовного лидера остается достаточно сильной и высший религиозный иерарх Бутана рассматривается как ближайший и самый влиятельный советник Короля<sup>220</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. Поэтому 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 зачастую подобные действия, как показывает история, приводят не к улучшению качества жизни, а, наоборот, ... к падению государственных институтов и проявлению охлократии.

## **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,

<sup>219</sup> [Constitution of the Kingdom of Bhutan \(English\)](#). Government of Bhutan (18 July 2008).

<sup>220</sup> <https://topwar.ru/102937-strana-drakona-migranty-povstancy-i-nacionalnoe-schaste.html>

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>221</sup>.

Вместе с тем, следует заметить, 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 немного 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 правителями и управляемыми, причем, скорее, 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>222</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

---

<sup>221</sup> <http://all-politologija.ru/knigi/osnovy-sociologii-i-politologii-kozyrev/principi-razdeleniya-vlasti>

<sup>222</sup> Ш. Монтескье. Избранные произведения / под ред. М.П. Баскина. – М.: гос. изд-во Политической Литературы, 1955. С. 27

народ является государем только в силу голосований, которыми он изъявляет свою волю. Поэтому основными для демократии он считает законы, определяющие право голосования. Народ, утверждает он, 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>223</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>224</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 сенаторов, духовенства, дворянства и городов, и вы скоро получите в результате государство либо народное, либо деспотичное»<sup>225</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.

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>226</sup>.

Основная цель разделения властей – избежать злоупотребления властью. 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

---

<sup>223</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>224</sup> Там же

<sup>225</sup> Там же

<sup>226</sup> Там же С. 287

бездействия. Но так как необходимое течение вещей заставит их действовать, то они будут вынуждены действовать согласованно»<sup>227</sup>.

Разделение и взаимное сдерживание властей являются, согласно Монтескье, главным условием для обеспечения политической свободы в её отношениях к государственному устройству. «Если, - замечает 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>228</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, домашняя утварь и т.д.» Всё перечисленное Джон Локк называл одним словом – собственность<sup>229</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».

---

<sup>227</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

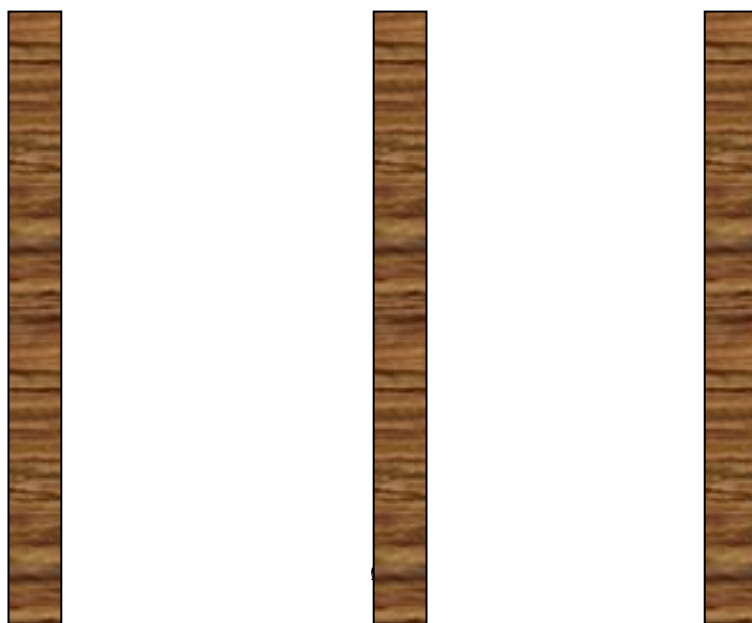
<sup>228</sup> Там же

<sup>229</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.272

Имея в виду не допускать узурпации кем-либо всей полноты государственной власти, предотвратить возможность деспотического использования этой власти, Локк наметил принципы связи и взаимодействия «отдельных её 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>230</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.*

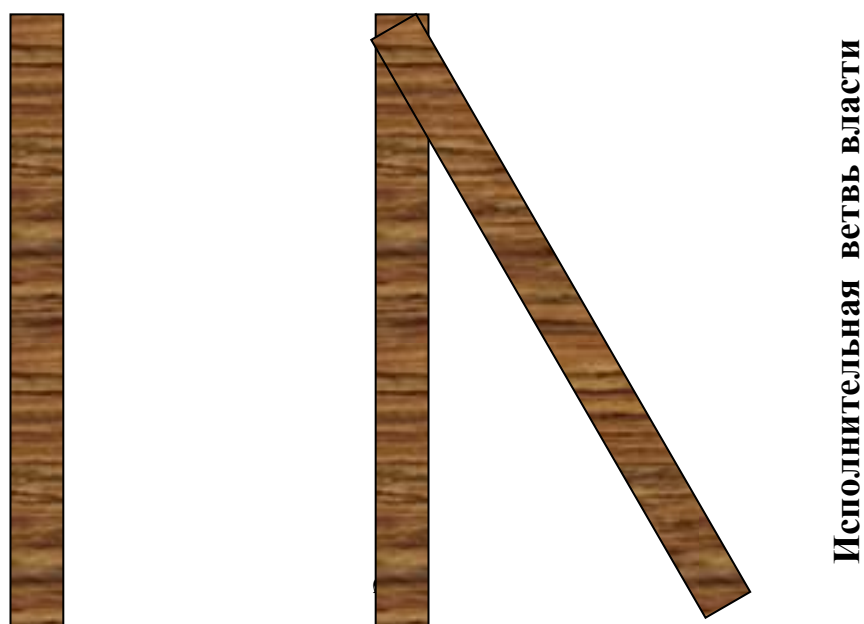
**Рис. 1 Теория разделения властей Ш.Л. Монтескье**



---

<sup>230</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 чётко 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. То есть 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>231</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 ниже, 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>232</sup>.

Однако считать, что политико-правовая теория Д. Локка и Ш.Л. Монтескье о принципе разделения властей была так просто реализована на практике – заблуждение. Приведенным нами выше 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. Нам больше импонирует периодизация А.В. Якушева, который выделяет шесть «волн» принятия конституций, породивших шесть конституционных эпох<sup>233</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 – 1887 г., Япония – 1889 г., Германия – 1871, Италия – 1848 г., Португалия – 1911 г. и др.).

<sup>231</sup> Конституция, ст. ст. 44, 56, 65, 82

<sup>232</sup> Конституционное право зарубежных стран (конспект лекций в схемах). – М.: А – Приор, 2007. С.103.

<sup>233</sup> Конституционное право зарубежных стран (конспект лекций в схемах). – М.: А – Приор, 2007. С.12

### ***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.

Однако, 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>234</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 её – 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 времени, платили прямой налог в сумме не менее трехдневной заработной платы, ни у кого не состояли в услужении и принесли гражданскую присягу. Беднейшая

---

<sup>234</sup> Там же с. 13



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 королём; он предлагал и декретировал законы, заведовал финансами, национальными имуществами, сухопутными и морскими силами; ему же принадлежало, совместно с королём, право войны и мира<sup>235</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 трёх 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 вернётся 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, причём 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 в течение, по крайней мере, десяти лет, однако конституция 1791 года просуществовала лишь менее года. Причины этого лежали 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.

Наконец, сделав местные выборные власти почти независимыми, она тем самым разрушала почти всякую возможность управления Францией законной центральной властью<sup>236</sup>.

---

<sup>235</sup><https://ru.wikipedia.org/wiki/>

<sup>236</sup> Там же

Или, к примеру, Конституция США (1787 г.). В тексте Конституции США ни разу не используется слово «демократия». Кроме того, изначально в неё 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>237</sup>.

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

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 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.)

---

<sup>237</sup> Конституция США. Коллекция фактов. НОВЫЙ КОНТИНЕНТ. Архив газеты «Континент» (2006-2014)

произошли антиимпериалистические революции<sup>238</sup>, народные и социалистические революции. Изменились и нравственные ценности (повысилось уважение к конституции, правам человека, парламентаризму)<sup>239</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>240</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.

**«Третья волна» принятия конституций.**

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

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

---

<sup>238</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>239</sup> Конституционное право зарубежных стран (конспект лекций в схемах). – М.: А – Приор, 2007. С.14

<sup>240</sup> Конституция Чехословакии 1920 г. Конституции государств (стран) мира. // Интернет-библиотека конституций Романа Пашкова.

- 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, конституция Японии 1947, Основной закон ФРГ 1949):

- 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>241</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>242</sup>.

С 1994 года в Италии начата глубокая конституционная реформа. Интересно заметить, что во многих нынешних справочных материалах форма правления Италии характеризуется как республика парламентского типа или как парламентская республика с президентской формой правления<sup>243</sup>. Последняя формулировка достаточно необычна, ведь теоретическая классификация предполагает либо президентскую форму правления, либо

<sup>241</sup> Конституционное право зарубежных стран (конспект лекций в схемах). – М.: А – Приор, 2007. С.15

<sup>242</sup> <http://www.km.ru/referats/0B8D530AC4C849158D9FD9A41F5DAC79>

<sup>243</sup> <http://www.piccola-italia.narod.ru/gosustroistvo.htm>

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 отношении 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 выбирается 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»). Поэтому 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 выше, 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 смешанная республика, 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) 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>244</sup>

Кроме того, в этот период значительно демократизировала свою конституцию Франция, и 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>245</sup>

Например, Конституция Алжира была принята 1 ноября 1954 года. 28 ноября 1996 года на референдуме были приняты изменения. Конституция 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) и в Испании (1975);

<sup>244</sup> Конституционное право зарубежных стран (конспект лекций в схемах). – М.: А – Приор, 2007. С.15

<sup>245</sup> Там же с. 16

- в этих странах (в Греции – в 1975 г., Португалии – 1976 г. и Испания – 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>246</sup>.

Вместе с тем, в качестве альтернативы парламентарной монархии, следует привести в пример и дуалистическую монархию (детальную классификацию видов монархий мы рассмотрим ниже, в рамках вопроса «Форма правления»). Например, Япония до 1945 года или Кайзеровская Германия. В отличие от абсолютной монархии, здесь уже существует представительный орган – парламент, однако монарх всё 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.

Например, согласно Конституции, Королевство Марокко является конституционной монархией, демократическим государством с парламентской формой правления и светской системой власти<sup>247</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

---

<sup>246</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

<sup>247</sup> Конституция Королевства Марокко // <http://worldconstitutions.ru/?p=481>

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>248</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>249</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>250</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 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

---

<sup>248</sup> Там же

<sup>249</sup> Конституционное право зарубежных стран (конспект лекций в схемах). – М.: А – Приор, 2007. С.16

<sup>250</sup> <https://ru.wikipedia.org/wiki>



название — фашистская. Муссолини принял фасцию, как символ фашистской партии, в 1919 году при создании «fasci di combattimento» (боевых лиг)<sup>251</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>252</sup>.

### 3. Формы современного государства

#### 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>253</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>254</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.

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>255</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

<sup>251</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>252</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>253</sup> Теория государства и права: элементарный курс / А.М. Лушников.- М.: Эксмо, 2009. – С. 74

<sup>254</sup> Марченко М.Н. Теория государства и права: учеб. – 2-е изд., перераб. и доп. М.,2008 г. – С. 300

<sup>255</sup> Кулапов В.Л., Малько А.В. Теория государства и права. Учебник. М.: Норма, 2008. – С. 63

функции законодательной, а во многом и функции исполнительной власти, контролируя правосудие и местное самоуправление;

- 4) действует принцип контрасигнатуры, который исключает юридическую ответственность монарха<sup>256</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 итоге так называемой «неолитической революции»<sup>257</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>258</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>259</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:

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

---

<sup>256</sup> Теория государства и права: элементарный курс / А.М. Лушников.- М.: Эксмо, 2009. – С. 56

<sup>257</sup> С.А. Комаров. Общая теория государства и права. Москва, 1998 г. С. 56

<sup>258</sup> М.Б. Смоленский. Теория государства и права: Учебник., Москва 2010 г. С. 63

<sup>259</sup> Теория государства и права: элементарный курс / А.М. Лушников.- М.: Эксмо, 2009. – С.44

## 10. Общие положения<sup>260</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 (Меджлилис 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>261</sup>. То есть главное духовное лицо совмещает также функции главы государства. Такая монархия называется теократической.

В.Е. Чиркин отмечает, что абсолютной монархии в её «чистом» виде на сегодня практически уже нет, поэтому следует говорить о *полуабсолютных* монархиях, в том числе и теократических<sup>262</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>263</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 распустить парламент и отменить любой закон (абсолютное вето; от лат. - запрещаю). Власть монарха в такой системе всё равно доминирует (Марокко, Иордания, Япония до 1945 и др.)<sup>264</sup>. Отметим, что форма правления Марокко была рассмотрена нами выше, 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,

<sup>260</sup><https://ru.wikipedia.org/wiki/>

<sup>261</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>262</sup> Чиркин В.Е. Государствоведение: Учебник. –М.: Юристъ, 1999. С. 145

<sup>263</sup> Там же С.146

<sup>264</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

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 парламента.

По этому поводу В.Е. Чиркин опять же замечает, 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>265</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 – парламента, 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>266</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 парламента;
- 3) лидер партии, которая получила большинство депутатских мест, формирует правительство и становится во главе государства;
- 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 парламента, ни правительство не ответственны<sup>267</sup>.

**Республика** (лат. – общее, общественное дело). Верховная власть в республике принадлежит избираемому на определенный срок и сменяемому государственным органам (парламенту, президенту и др.), зависимым от воли избирателей. При этом все органы власти и должностные лица, включая главу

---

<sup>265</sup> Чиркин В.Е. Государствоведение: Учебник. –М.: Юрист, 1999. С. 147

<sup>266</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 «Эділет», 2003. С. 45

<sup>267</sup> М.Б. Смоленский. Теория государства и права: Учебник., Москва 2010 г. С. 64

государства, избираются на определенный срок сем народом, либо назначаются избранными государственными органами. При этом существует последовательное разделение властей <sup>268</sup>.

Как отмечают ученые, данная форма правления наблюдалась уже в 4-3-м тысячелетиях до н.э. Она выростала 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>269</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>270</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 право вето, не может определять политику правительства, но представляет страну в международных отношениях. Исполнительную власть возглавляет имеющий широкие полномочия премьер-министр (канцлер). Правительство находится у власти до тех пор, пока пользуется поддержкой парламента (Германия, Австрия, Италия, Индия, Чехия, Израиль и др.)<sup>271</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

---

<sup>268</sup> Теория государства и права: элементарный курс / А.М. Лушников.- М.: Эксмо, 2009. – С.45

<sup>269</sup> В.А. Кулапов, А.В. Малько. Теория государства и права. Учебник, Москва, 2008 г. 75.

<sup>270</sup> В.А. Малько. Теория государства и права в вопросах и ответах. Москва, 2004 г. с. 60-61.

<sup>271</sup> А.М. Лушников. Теория государства и права. Элементарный курс, Москва, 2009 г., С. 45.

президента (когда он нарушил конституцию, совершил преступление (импичмент)). Президент, в свою очередь, наделяется правом отлагательного вето на решения законодательного органа <sup>272</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. Президент США имеет право созывать Конгресс на чрезвычайные сессии. Он промульгирует законы, принятые Конгрессом, а в случае несогласия с законом возвращает его на повторное рассмотрение 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

---

<sup>272</sup> В.А. Кулапов, А.В. Малько. Теория государства и права. Учебник, Москва, 2008 г. 76.

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>273</sup>. Интересно отметить, что некоторые авторы называют такую республику *рационализированной парламентарной республикой* или *полупрезидентской республикой*<sup>274</sup>.

Наиболее типичным примером смешанной республиканской формы правления является V Республика Франции. По конституции Франции 1958 года 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 характерно ни для той, ни для другой разновидности республиканской формы правления<sup>275</sup>.

Как показал опыт, эта форма правления эффективна при условии, что правительство, опирающееся на парламентское большинство, и президент придерживается 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>276</sup>.

Интересным также представляется и тот факт, что согласно Конституции (ст. 2), Республика Казахстан является унитарным государством с **президентской формой правления**. Однако, согласно теоретической

---

<sup>273</sup> А.М. Лушников. Теория государства и права. Элементарный курс, Москва, 2009 г., С. 46.

<sup>274</sup> Чиркин В.Е. Государствоведение: Учебник. –М.: Юристъ, 1999. С. 155.

<sup>275</sup> В.Т. Батычко «Конституционное право зарубежных стран» Конспект лекций. Таганрог: ТТИ ЮФУ, 2011. С. 52.

<sup>276</sup> Там же С. 54

классификации, признаки устройства высших государственных органов Казахстана более характерны для смешанной или полупрезидентской формы республик.

**Суперпрезидентская республика** определяется тем, что власть президента практически неограниченна, 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>277</sup>.

### **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. Поэтому 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 тому поводу заметили: следует иметь в виду, что если чрезмерная централизация грозит неэффективностью управления, то чрезмерная децентрализация – уничтожением государства<sup>278</sup>.

Форма государственного устройства, по их мнению – это элемент формы государства, характеризующий внутреннюю структуру государства, 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>279</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>280</sup>.

<sup>277</sup> А.М. Лушников. Теория государства и права. Элементарный курс, Москва, 2009 г., С. 47.

<sup>278</sup> В.А. Кулапов, А.В. Малько. Теория государства и права. Учебник, Москва, 2008 г. 78.

<sup>279</sup> Чиркин В.Е. Государствоведение: Учебник. –М.: Юрист, 1999. С. 162.



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». А «сюзеренитет» характеризуется как вассальное подчинение одного государства (вассала) власти другого государства (сюзерана)<sup>281</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>282</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 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 собственные законодательные акты в пределах своей компетенции, действующие только на территории данного субъекта;

---

<sup>280</sup> Орумбаев Ж.Б. Общество, государство и право: Учеб. Пос. – Караганда: КарЮИ МВД РК им. Б.Бейсенова, 2006. С. 70.

<sup>281</sup> Кистяковский Ф. Лекции по общему государственному праву. – М., 1912. С.297.

<sup>282</sup> Марченко М.Н. Теория государства и права в вопросах и ответах: учебное пособие. – 2-е изд., перераб. и доп. – Москва: Проспект, 2016. С. 76.

- 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>283</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>284</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 пример конфедерации – это Евросоюз<sup>285</sup>. Необходимо отметить, что определенные черты конфедерации приобретает и Союз России, Казахстана, Беларуси, однако, о полноценной конфедерации говорить пока ещё 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>286</sup>.

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

---

<sup>283</sup> М.Б. Смоленский. Теория государства и права: Учебник., Москва 2010 г. С. 61

<sup>284</sup> А.М. Лушников. Теория государства и права. Элементарный курс, Москва, 2009 г., С. 48.

<sup>285</sup> Джиембаев Р.К. Теория государства и права: Учебное пособие. – Караганды: РИО «Болашак-Баспа», 2012. С. 34.

<sup>286</sup> Теория государства и права: Учебник для ВУЗов / под ред. проф. В.М. Корельского и проф. В.Д.Перевалова, Москва., 2003 г. С. 187.

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>287</sup>:

Для наглядности рассмотрим их в виде таблицы.

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

<sup>287</sup> Теория государства и права: учебник / Р.Х. Макуев. – 3-е изд., изм. и доп. – М.: Норма: Инфра-М, 2010. С. 137.

	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

### 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>288</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>289</sup>.

Между тем М.Б. Смоленский замечает, 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. А государственный режим, в свою очередь, представляет совокупность средств и методов реализации государственной власти только с помощью государственного механизма <sup>290</sup>.

<sup>288</sup> С.А. Комаров. Общая теория государства и права. Москва, 1998 г. С. 56.

<sup>289</sup> А.М. Лушников. Теория государства и права. Элементарный курс, Москва, 2009 г. С. 49.

<sup>290</sup> М.Б. Смоленский. Теория государства и права: Учебник., Москва 2010 г. С. 70.

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>291</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, при рассмотрении непосредственно вопроса о видах государственного (политического) режима, будет уместным заметить, 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 гарантирование естественных прав человека на жизнь, безопасность, жилище, труд и т. п. Важнейшими условиями демократии стали формирующиеся гражданское общество и правовое государство<sup>292</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>293</sup>.

В настоящее время данный политический режим характеризуется следующими признаками:

- 1) признанием за гражданами широких прав и свобод и их гарантированность;

---

<sup>291</sup> Т.В. Кашанина. Происхождение государства и права: Учебное пособие. Москва., 2004 г. С. 67.

<sup>292</sup> <http://www.grandars.ru/college/sociologiya/demokratiya.html>

<sup>293</sup> Демократия: государство и общество / Н. В. Давлетшина, Б. Б. Кимлика, Р. Дж. Кларк, Д. У. Рэй. Уч. пособие. М.: Ин-т педагогических систем, 1995.

- 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>294</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>295</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 референдума). Это выражение мнения населения, которое может быть учтено, а может быть не учтено соответствующими решающими органами государства и должностными лицами<sup>296</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 берёт 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 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

---

<sup>294</sup> А.М. Лушников. Теория государства и права. Элементарный курс, Москва, 2009 г. С. 50.

<sup>295</sup> Чиркин В.Е. Государствоведение: Учебник. – М.: Юрист, 1999. С.203.

<sup>296</sup> Там же С. 204.

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>297</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>298</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 её 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 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 отчёт перед парламентом и право парламента требовать от правительства и его членов внеочередной отчёт 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,

---

<sup>297</sup><https://ru.wikipedia.org/wiki>

<sup>298</sup> Бернар Манен. Принципы представительного правления. Еу СПб, 2008. 324с.

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>299</sup>.

**Недемократический режим** – это совокупность способов осуществления государственной власти на основе произвола, без учета какого-либо мнения, как большинства, так и меньшинства<sup>300</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, запретом или ограничением деятельности оппозиции<sup>301</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.

<sup>299</sup> Чиркин В.Е. Государствоведение: Учебник. – М.: Юрист, 1999. С.204.

<sup>300</sup> Т.В. Кашанина. Происхождение государства и права: Учебное пособие. Москва., 2004 г. С. 70.

<sup>301</sup> А.М. Лушников. Теория государства и права. Элементарный курс, Москва, 2009 г. С. 50.



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>302</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.

### **Заключение**

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.

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.

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. Поэтому она вполне заслуживает внимания и должна занять свое место в современной классификации форм государства наряду с монархией и республикой.

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.

---

<sup>302</sup> Там же С. 51.

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

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» введён французом Шарль-Луи Монтескье в труде «О духе законов», который осуществил наиболее основательную разработку этого принципа.

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.

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

В современной теории выделяются такие формы правления, как монархия и республика.

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.

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

Ограниченная монархия бывает дуалистической и конституционной (парламентской).

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 сам народом, либо назначаются избранными государственными органами. При этом существует последовательное разделение властей.

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

Форма государственного устройства отражает то, как организована территория государства.

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

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.

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

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

## Тема № 4 Правовые системы современности

### План

Введение

1. Правовые семьи и формы (источники) права
  2. Правовой обычай и религиозные источники права
  3. Нормативный правовой акт и судебный прецедент как источники права
  4. Теоретические проблемы классификации правовых систем некоторых государств
- Заключение

### Введение

С тех пор, как возникло право, проблемы источников его образования, форм его организации и существования постоянно привлекали к себе повышенное внимание исследователей - теоретиков и, отчасти, практиков.

И это не случайно имея виду их трудно переоценимую не только академическую, фундаментальную в плане развития национальных правовых систем и права как такового в целом, но и их сугубо прикладную, практическую значимость. Вопросы, касающиеся источников права, являются своего рода отправной точкой в процессе познания всех иных правовых институтов и самого права<sup>303</sup>.

Особую важность для правовой теории и практики представляют собой вопросы понятия источников права, их структуры и содержания, соотношения источников права с формами права, вопросы классификации источников права и их системно – иерархического построения, вопросы юридической природы различных источников права и характера их соотношения с другими источниками права, и др.

Успешное решение и им подобных проблем является весьма значимым не только для национальных правовых семей, таких, как романно - германская, англо-саксонская и другие правовые семьи, а также для развития сравнительного правоведения в целом.<sup>304</sup>

Ведь от того, какой смысл вкладывается в понятие и содержание «источник права», «форма права» в той или иной правовой системе, совпадает ли представление о данных и иных правовых явлениях и отражающих их понятиях в одной правовой системе с соответствующими представлениями, господствующими в других правовых системах, во многом зависит сама возможность, а вместе с ней и успешность их сравнительного исследования<sup>305</sup>.

А.Б. Венгеров приводит в качестве примера то, как определяют закон юристы Древнего Рима: Папиниан – закон есть общее (для всех) предписание, решение опытных людей, обуздание преступлений, совершаемых умышленно

<sup>303</sup> Марченко М.Н. Источники права: учеб. пособие. – М. : ТК Велби, Изд-во Проспект, 2006. С. 3

<sup>304</sup> Hall K. (ed.) Oxford Companion to America Law. Oxford, 2002 p. 130,134

<sup>305</sup> Марченко М.Н. Источники права: учеб. пособие. – М. : ТК Велби, Изд-во Проспект, 2006. С. 3

или по неведению, общее (для всех граждан) обещание государства; Цельс – права не устанавливаются исходя из того, что может произойти в единичном случае; Гай – все народы, которые управляются на основании законов и обычаев, пользуются частью своим собственным правом, частью правом, общим для всех людей.

Наиболее красочное определение закона в древности дал Хризипп: Закон есть царь всех божеств и человеческих дел; он должен быть начальником добрых и злых; вождем и руководителем существ, живущих в государстве; мерилom справедливого и несправедливого, - которое приказывает делать то, что не должно быть сделано, и запрещать делать то, что не должно быть сделано<sup>306</sup>.

Сравнивая между собой романо-германскую правовую семью и правовую семью общего или обычного права, известный французский юрист-теоретик права Р. Давид отмечает, что если в странах романо-германской правовой семьи "стремятся найти справедливые юридические решения, используя правовую технику, в основе которой находится Закон", т. е. в системе правовых регулятивных средств выделяются прежде всего акты высших законодательных органов — парламентов, то в странах, относящихся к семье общего права, "стремятся к тому же результату, основываясь в первую очередь на судебных решениях"<sup>307</sup>. Прецеденты, судебные решения как источник права и регулятивные средства осуществления политической власти выступают при этом на первый план.

Как отмечается в юридической литературе в разных правовых системах различные формы (источники) права играют далеко не одинаковую роль. Однако, несмотря на это, все они являются, по сравнению с неправовыми средствами, весьма важными рычагами воздействия на общественные отношения и различные общественно-политические институты. Этим определяется то огромное внимание, которое уделяется источникам права не только на уровне национального права, но и сравнительного правоведения<sup>308</sup>.

Правовая система общества – это конкретно-историческая совокупность взаимосвязанных, согласованных и взаимодействующих правовых средств, регулирующих общественные отношения, а также элементов, характеризующих уровень правового развития того или иного общества<sup>309</sup>.

Как отмечает доцент А.И. Кульбеч, термин «правовая система» неразрывно связан с категорией «право». И то и другое отражает правовую действительность. Но в тоже время они не являются синонимами. Понятие «право» и «правовая система» соотносятся как часть и целое. Если под правом понимается система общеобязательных, формально определенных

<sup>306</sup> Венгеров А.Б. Теория государства и права: Учебник для юридических вузов. – 3-е изд. – М.: Юриспруденция, 2000. С. 316.

<sup>307</sup> Давид Р. Указ. соч. С. 121—122. 'Gifford D., Gifford K. Op. cit. P. 8.

<sup>308</sup> См.: International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. II. P. 14—24, 53—57

<sup>309</sup> Теория государства и права : учебное пособие / кол. авторов ; под ред. Е.И. Темнова. – 2-е изд., стер. – М. : КНОРУС, 2009. С. 240

юридических норм, устанавливаемых и обеспечиваемых государством, то под правовой системой – явление, отражающее собой всю правовую организацию общества, целостную правовую действительность, систему юридических средств, с помощью которых официальная власть оказывает правовое воздействие на поведение людей. Правовая система выражает собой комплексную оценку юридической сферы жизни конкретного общества<sup>310</sup>.

Заметим, что располагая знаниями о правовой системе только одного государства нельзя дать адекватную оценку нормам права. Поэтому, каждый юрист должен хотя бы в общих чертах обладать знаниями о правовых семьях и их основных чертах. Кроме того, изучение мировых правовых систем позволяет сформировать представление о правовой системе Республики Казахстан, сравнить её с другими странами, понять, как и почему сформировались именно эти, а не иные источники права.

### **1. Правовые семьи и 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>311</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>312</sup>.

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>313</sup>.

Источник – то, что дает начало чему-нибудь, откуда исходит что-нибудь<sup>314</sup>.

Таким образом, 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, следует не 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,

---

<sup>310</sup> Там же С. 241

<sup>311</sup> Керимов Д.А. Методология права. Предмет, функции, проблемы философии права. М. 2000. С. 113.

<sup>312</sup> С.И. Ожегов. Словарь Русского языка. М. 1989. С. 853

<sup>313</sup> Большая юридическая энциклопедия. – М.: Эксмо, 2005. С. 648

<sup>314</sup> С.И. Ожегов. Словарь Русского языка. М. 1989. С. 258

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. Тем самым 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. Поэтому 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>315</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 форма права считалась самостоятельным источником права, чтобы понятие «форма права» не использовалось в качестве заменяющего понятия «источник права» и соответственно, чтобы в юридической литературе эта тема называлась: «формы – источники права»<sup>316</sup>.

### ***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>317</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, так как он 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

<sup>315</sup> Радько Т.Н. Теория государства и права: учебник. – 2-е изд. – Москва: Проспект, 2011. С. 291

<sup>316</sup> Радько Т.Н. Теория государства и права: учебник. – 2-е изд. – Москва: Проспект, 2011. С. 293

<sup>317</sup> Римское право: Учебное пос. / М.П. Морев.- М., 2010. 2-е изд. – С. 25

наследственное право, обязательства из договора и из причинения вреда, преступление и наказание<sup>318</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 обожествленного рекса-царя Ромула (VIII в. до н.э.), распространенного на подвластный ему народ. Поэтому 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>319</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, те, которые имели своим 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>320</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>321</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*.

---

<sup>318</sup> З.М. Черниловский. Лекции по римскому частному праву. М. 199. С.; 10

<sup>319</sup> Указ. работа С. 11

<sup>320</sup> З.М. Черниловский. Лекции по римскому частному праву. М. 199. С.; 11

<sup>321</sup> Римское право: Учебное пос. / М.П. Морев.- М., 2010. 2-е изд. – С. 32



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 в 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>322</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 (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>323</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

<sup>322</sup> Указ. работа С. 33

<sup>323</sup> Покровский И.А. Лекции по истории римского права. – Спб., 1911, С. 74

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>324</sup>.

Наибольшую юридическую силу эти решения стали получать в эпоху принципата и со II в. уже приравнивались 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. н.э. Принципат (лат. *principatus, princeps*) – первый сенатор, сенатор открывающий заседание<sup>325</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>326</sup>.

### ***Разновидность современных форм-источников права***

В юридической литературе выделяют следующие формы – источники права:

- Правовой обычай.
- Юридический или судебный прецедент.
- Нормативный правовой акт.
- Нормативный договор.

<sup>324</sup> Римское право: Учебное пос. / М.П. Морев.- М., 2010. 2-е изд. – С. 32

<sup>325</sup> [ru.wikipedia.org/wiki/Принципат](http://ru.wikipedia.org/wiki/Принципат)

<sup>326</sup> Римское право: Учебное пос. / М.П. Морев.- М., 2010. 2-е изд. – С. 37

В свою очередь, по общему признанию *правовая семья – это совокупность национальных правовых систем в рамках одного типа 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. Применение всех этих критериев позволило Рене Давиду отделить социалистическое право от романо-германской правовой семьи<sup>327</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>328</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>329</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 послужило, «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>330</sup>.

---

<sup>327</sup> Р.Давид. Основные правовые системы современности. Пер. с французского. М., 1967, с. 31

<sup>328</sup> Проблемы теории государства и права: учебник / под ред М.Н. Марченко. – 2-е издание, перераб. и доп. – М.: Норма, 2008. С. 511

<sup>329</sup> Общая теория права и государства / Под. ред. В.В. Лазарева. М., 1999. С. 70

<sup>330</sup> Аннерс Э. История европейского права. Пер. со швед. М., 1996. С. 22

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, древневавилонский 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>331</sup>.

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 больших 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>332</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>333</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>334</sup>. С данной точки зрения общность национальных правовых систем стран бывшего СССР очевидна.

---

<sup>331</sup> З.М. Черниловский Всеобщая история государства и права. М., 1996. С. 45

<sup>332</sup> Schnizer A. Verleichende Rechtslehre. Berlin, 1966. Vol. 1. 132-145

<sup>333</sup> Merryaman J. The Civil Law Tradition. N.Y., 1977. P. 18

<sup>334</sup> Проблемы теории государства и права: учебник / под ред М.Н. Марченко. – 2-е издание, перераб. и доп. – М.: Норма, 2008. С. 513

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>335</sup>.

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>336</sup>.

Р. Круз указывает применительно к Европе и на военно-политические факторы. «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).

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>337</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,

---

<sup>335</sup> Bogdan M. Comparative Law. P. 83

<sup>336</sup> Bogdan M. Comparative Law. P. 70-76

<sup>337</sup> Проблемы теории государства и права: учебник / под ред М.Н. Марченко. – 2-е издание, перераб. и доп. – М.: Норма, 2008. С. 514

«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 семье. В противном случае эти правовые системы принадлежат к разным правовым семьям<sup>338</sup>.

Второе положение заключается в опоре правовых систем, принадлежащих к одной и той же правовой семье, на одинаковые философские, политические и экономические принципы и стремлении их к созданию сходных между собой типов общества<sup>339</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 единство). В этой связи возможно в скором времени нам придется говорить уже о наднациональном (коммунитарном) праве на этой территории континента.

## **2. Правовой обычай и религиозные источники права**

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>340</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 или модификация обычного права, принятая в соответствии с ордонансом местных органов управления, но не включается какое-либо правило и практика, которые

---

<sup>338</sup> Давид Р. Основные правовые системы современности (сравнительное право) с. 37

<sup>339</sup> Давид Р. Основные правовые системы современности (сравнительное право) с. 38

<sup>340</sup> Теория государства и права: Учебн. / М.Б. Смоленский. – М., 2010. – С. 180.

отменены, запрещены, наказуемы, объявлены противоправными... или заменены писаным 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>341</sup>.

Распространены нормы обычного права также и среди кочевого населения ряда арабских стран - Иордании, Сирии, Ирака, Саудовской Аравии и т.д. <sup>342</sup> Как отмечает арабский исследователь А. Абу-Хасан, правовые обычаи в жизни бедуина играют даже более важную роль, чем статьи официальной Конституции<sup>343</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 замечает, 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 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

---

<sup>341</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>342</sup> Источники права // Государство и право в развивающихся странах. Ред. колл. С.А. Сосна, В.Е. Чиркин, Ю.А. Юдин. «Наука». М. 1985. С. 47

<sup>343</sup> Abu-Hassan M. Beduin Customary

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>344</sup>.

Рене Давид в свою очередь систематизирует. 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>345</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>346</sup>.

Создателями, хранителями и традентами «правовых» предписаний были жрецы-понтифики, которые образовывали коллегия. 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>347</sup>. 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

---

<sup>344</sup> Источники права // Государство и право в развивающихся странах. Ред. колл. С.А. Сосна, В.Е. Чиркин, Ю.А. Юдин. «Наука». М. 1985. С. 47

<sup>345</sup> Давид Р. Основные правовые системы современности. М., 1967 С. 427

<sup>346</sup> Римское право: Учебное пос. / М.П. Морев.- М., 2010. 2-е изд. – С. 28.

<sup>347</sup> Дождев Д. В. Римское частное право – М., 2005. – С. 97.



возмещениями за причиненный ущерб имевшие ранее место кровавые поединки, испытания огнём 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 создаёт 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>348</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 сформулированы и ряд других положений Декларации<sup>349</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 времён колонии, и древние родоплеменные обычаи, 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>350</sup>

---

<sup>348</sup> <http://www.kazreferat.info/read/pravovoy-obychay-MjA1MDQ=>

<sup>349</sup> Правовой портал «На страже закона» / Правовой обычай как источник права // [www.lawguard.net](http://www.lawguard.net) / pravovoy-obychay-kak-istochnik-prava-2.html

<sup>350</sup> <http://www.kazreferat.info/read/pravovoy-obychay-MjA1MDQ=>

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>351</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: *«срок, в течение которого перевозчик предоставляет судно для перевозки груза, определяется соглашением сторон, при отсутствии такого соглашения сроками, обычно принятыми в порту погрузки»*<sup>352</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 закреплен в нормативном акте.

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, 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;

---

<sup>351</sup> Джиембаев Р.К. Теория государства и права: Учебное пособие. – Караганды: РИО «Болашак-Баспа», 2012. С. 96

<sup>352</sup> Там же

- 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>353</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);
- 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.

### 3. Нормативный правовой акт и судебный прецедент

Судебный прецедент – это это решение суда по конкретному делу, которое является общеобязательным для аналогичных случаев в нижестоящих судах. *Решение суда по конкретному делу, являющееся образцом при*

<sup>353</sup> Теория государства и права: элементарный курс / А.М. Лушников. – М.: Эксмо, 2009. С. 119

*разрешении аналогичных дел, которому государство придает общеобязательную силу*<sup>354</sup>.

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 годах 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. Поэтому 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>355</sup>.

Здесь необходимо подчеркнуть, что в прецеденте не обязательны абсолютно схожие обстоятельства дела, имеет значение лишь **суть правовой позиции суда, вынесшего первоначальное решение или приговор.**

---

<sup>354</sup> Ибраева А.С. Теория государства и права: Учебное пособие. 2-е изд. С доп. и изм. – Алматы, 2006. – 424 с.

<sup>355</sup> <http://iipdigital.usembassy.gov/st/russian/publication/2009/02/20090220155530jmmamdeirf0.4234735.html#axzz1jdMaegEU>

Ситуации могут быть разными, например, если чернокожего взрослого мужчину не пустили в какое-либо развлекательное заведение (клуб, казино, 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 замечает И.Ю. Богдановская, среди юристов нет единого, устоявшегося 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>356</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 века в странах англосаксонской правовой семьи значительно увеличилось число статутов (законов, принятых парламентом) и большинство отношений в настоящее время регулируются ими. В результате укрепления положения

---

<sup>356</sup> Богдановская И.Ю. Судебный прецедент – источник права. // Гос. Право № 12, 2002 г. С. 7.

статутного права все большее число судебных дел решается не на основе прецедентов, а на основе закона<sup>357</sup>.

Судебное прочтение статута становится, в свою очередь, только так называемым «прецедентом толкования». Прецеденты толкования отличаются тем, что они основаны на законе. Таким образом, 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>358</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. Поэтому 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

---

<sup>357</sup> Там же

<sup>358</sup> Теория государства и права: учебник / Р.Х. Макуев. – 3-е изд., изм. И доп. – М.: Норма: Инфра-М, 2010. С. 375

качественное состояние законов в главных сферах экономической и социально-политической жизни, при необходимости дополнять изменять или отменять их  
359.

Таким образом, **закон – это нормативный акт, принятый органом законодательной власти или в порядке референдума, обладающий высшей юридической силой и регулирующий наиболее важные общественные отношения.**

Особое место занимает **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  
360.

**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 года 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>359</sup> Хутыз М.Х. Энциклопедия права: Учебн. Пособие. Кубань, гос. ун-т, 1995 г. С. 22.

<sup>360</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. Нормативны 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-процессуально, 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>361</sup>.*

Любой нормативный договор характеризуется следующими свойствами:

- А) нормативность содержания (правило);

---

<sup>361</sup> Джиембаев Р.К. Теория государства и права: Учебное пособие. – Караганды: РИО «Болашак-Баспа», 2012. С. 99



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>362</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>363</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.*

А 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.

Вместе с тем, договорная форма взаимоотношений свойственна не только для международного права. Договорные отношения имеют место и на бытовом уровне. В частности, об общих положениях, условиях и понятии договора

---

<sup>362</sup> Теория государства и права: элементарный курс / А.М. Лушников. – М.: Эксмо, 2009. С. 140

<sup>363</sup> Тихомиров Ю.А. Договор как регулятор общ. отношений // Правоведение, 1990 г. № 5 С. 27-35

говорится в Гражданском кодексе РК (глава 22.), Законе РК «О браке 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>364</sup>.

#### **4. Теоретические проблемы 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**

Как уже было упомянуто выше, вопрос о том, к какой именно правовой семье относится современная Индия, на сегодняшний день является довольно-таки спорным. В науке 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>365</sup>:

М.Н. Марченко отмечает, что с 1485 по 1832 годы – это период расцвета общего права и начало его распространения на другие страны, за пределами Англии<sup>366</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 чего, по словам В.Д. Перевалова были отменены положения старого индусского права, связанные с кастовой дискриминацией (статья 15

<sup>364</sup> Тихомиров Ю.А. Договор как регулятор общ. отношений // Правоведение, 1990 г. № 5 С. 27-35

<sup>365</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>366</sup> Марченко М.Н. Источники права: учеб. пособие. –М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2006. С. 547

Конституции Индии), нормы о недееспособности женщин, а также было запрещено самоубийство вдов<sup>367</sup>. Следует отметить, что сословное деление индусов на касты (брахманы, чюдры 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 года были созданы так называемые «семейные суды», которые должны решать семейно-брачные споры сторон независимо от их религиозной принадлежности<sup>368</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 что глубокое понимание последней помогает выявить важнейшие специфические черты и особенности первой и наоборот<sup>369</sup>.

В этой связи необходимо заметить, что индусское право, которое 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>370</sup>.

---

<sup>367</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

<sup>368</sup> Там же

<sup>369</sup> Liebesny H. Foreign Legal System: A Comparative Analysis. Washington, 1981. P.1.

<sup>370</sup> Давид Р., Жоффре-Спинози. Основные правовые системы современности. – М.: Междунар. Отношения, 1996 г. С. 330

В целом, индуское 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, индуское 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 индуским правом (при условии, однако, что они не являются христианами, мусульманами, парсами или иудеями)<sup>371</sup>.

Так, некоторыми учеными подчеркивается, что в настоящее время старое индуское право всё ещё 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 концепции государственного землевладения. Многие отмененные нормы старого индуского 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>372</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. Поэтому подавляющее большинство жителей Индии остаются верны этому учению<sup>373</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

---

<sup>371</sup> Ю.А. Тихомиров. Курс сравнительного правоведения / Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве РФ. – М.: Норма, 1996 г. 260 с.

<sup>372</sup> Индия 1980. Ежегодник. М., Главная редакция И.60 восточной литературы, издательство «Наука», 1982 г. с. 235-250.

<sup>373</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 г. С. 320

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 предрассудков и бессмысленных ритуалов, накопившихся за долгие века. Мы должны знать, что оставить, а что является мертвым грузом»<sup>374</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 всё-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 её 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>375</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>376</sup>. Подчеркивая, подобным образом индивидуальность правовой культуры,

---

<sup>374</sup> Индия 1980. Ежегодник. М., Главная редакция И.60 восточной литературы, издательство «Наука», 1982 г. с. 235-250

<sup>375</sup> Цвайгерт К. Введение в сравнительное правоведение в сфере частного права. 1 Том, М., 1998, С. 300

<sup>376</sup> Скакун О.Ф. Теория государства и права: учебник, Харьков, 2000, С. 69

многие юристы скандинавских стран называют свою правовую систему «Скандинавское право».

Для скандинавских государств характерна унификация законодательства. Так, с 1980 года 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.

Также как и в странах романо-германской правовой семьи, подзаконные нормативные правовые акты имеют важное значение. 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 года Верховный суд рассматривает такие 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 ещё в 1683 году. 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>377</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,

---

<sup>377</sup> Комаров А.С. Источники права Швеции // Советское государство и право 1986 № 6.

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 заметил, что европейское право более догматично по сравнению со скандинавским, а англосаксонское право, наоборот, более прагматично<sup>378</sup>.

### Заключение

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.

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.)

Разновидность современных форм-источников права

В юридической литературе выделяют следующие формы – источники права:

- Правовой обычай.
- Юридический или судебный прецедент.
- Нормативный правовой акт.
- Нормативный договор.

Обычай – исторически сложившееся правило поведения, охраняемое силой общественного мнения.

Правовой обычай – исторически сложившееся правило поведения, охраняемое государством.

Судебный прецедент – это решение суда по конкретному делу, которое является общеобязательным для аналогичных случаев в нижестоящих судах.

По общему признанию под нормативным правовым актом понимается официальный документ, принятый компетентными органами государства и содержащий общеобязательные юридические нормы.

В зависимости от юридической силы нормативные правовые акты делятся на законы и подзаконные акты.

---

<sup>378</sup> Решетников Ф.М. Правовые системы стран мира: Справочник, М., 1993, С. 117

Закон – это нормативный акт, принятый органом законодательной власти или в порядке референдума, обладающий высшей юридической силой и регулирующий наиболее важные общественные отношения.

Подзаконные нормативные правовые акты – это акты, принимаемые исполнительно – распорядительными органами государства на основе и во исполнение законов.

Нормативный договор - это решение двух или более сторон, имеющее общеобязательное значение, гарантируемое силой государства.

Правовая система – это совокупность внутренне согласованных юридических явлений и средств, с помощью которых устанавливается необходимый правовой порядок в государстве.

Правовая семья – это совокупность национальных правовых систем в рамках одного типа права.

Романо-германская правовая семья (еще её 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.

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.

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).

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.

К семье религиозного права относятся правовые системы таких мусульманских стран, как Иран, Пакистан, Судан и др., а также индусское право общин Индии, Сингапура, Бирмы, Малайзии и Иудейское право.

Особенности:

- Главный творец права – Бог, а не общество, 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).

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.

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.

## Тема № 5 Правотворческий процесс и юридическая техника

### План:

Введение

1. Правотворчество: понятие, виды и основные принципы
  2. Законодательный процесс
  3. Юридическая техника
- Заключение

### Введение

Правотворчество – основное, начальное звено механизма правового регулирования. Создавая норму права государство, в конечном счете, воздействует на поведение человека и развитие общества. Вполне обосновано мнение, что «от правотворческого процесса, особенно на стадии выявления потребности в правовом регулировании, определения его характера и содержания в значительной мере зависят «качество» правовой нормы, её обоснованность, соответствие главным социальным целям, её воздействие на поведение и эффективность»<sup>379</sup>. Именно правотворчество порождает и формирует право. По результатам правотворческой деятельности судят о государстве в целом, его демократичности и цивилизованности<sup>380</sup>.

При помощи правотворчества государство воздействует на субъекты права посредством нормативного правового акта или иного источника права. Правотворческая деятельность государства есть отражение экономических и иных общественных отношений в виде общих норм особого социального характера, юридических норм, где они приобретают наиболее общий, формально-определённый характер<sup>381</sup>.

Различным категориям физических и юридических лиц приходится регулярно сталкиваться с нетипичными и спорными ситуациями. Запутанность и неопределенность в регулировании общественных отношений одна из существенных проблем периода реформирования.

В свою очередь, наличие неурегулированности отдельных отношений способствует возникновению не только мошенничества, но и целенаправленных экономических и иных преступлений. Ни одно законодательство не в состоянии учесть все многообразие общественных отношений, которые требуют правового регулирования.

Казахстанское законодательство - сложное, многоотраслевое образование, в котором масса всевозможных разночтений, нестыковок, параллелизмов, несогласованностей, конфликтующих или конкурирующих норм и институтов. Поэтому в практике правоприменения может оказаться, что

---

<sup>379</sup> Халфина Р.О. Проблемы советского правотворчества // Сов. Государство и право. – 1980. - № 11. – С. 33

<sup>380</sup> Адрисова Ш.М. Теория государства и права: Курс лекций. – Караганда: Кар ЮИ МВД РК им. Б.Бейсенова, 2008. С. 94

<sup>381</sup> Там же С. 95

определенные обстоятельства, имеющие юридический характер, не находятся в сфере правового регулирования.

При выборе и юридическом анализе правовой нормы, которая должна быть применена к конкретному случаю, иногда обнаруживается пробел. Причинами пробелов в праве являются: отставание законодательства от жизни; не качественность нормативных правовых актов. Иногда законодатель сознательно допускает возможность аналогии закона.<sup>382</sup>

Кроме того в современном Казахстане в условиях трансформации политической и экономической жизни страны появление новых институтов хозяйствования и новых типов общественных отношений, не охваченных правовым регулированием, неизбежно. Мы живем в ситуации, когда законодатели, правотворческие органы не успевают за быстро меняющимися реалиями бытия, что приводит к различного рода правовым противоречиям и коллизиям.

Забегая немного вперед, отметим, что пробелы в праве устраняются изданием соответствующего нормативного правового акта или компенсируются использованием аналогии права (когда решение по конкретному делу принимается исходя из общих принципов права, смысла и целей действующего законодательства), либо аналогии закона (когда в какой-либо конкретной ситуации применяются нормы права, регулирующего сходные общественные отношения).

Правотворчество – это специфическая деятельность, субъекты которой не могут действовать без определенных правил и требований. Совокупность этих правил, в конечном счете, образует технику правотворчества. Взятые в единстве правила правотворчества и правоприменения, правила формулирования нормативных и индивидуальных правовых актов образуют юридическую технику<sup>383</sup>.

Как отмечает профессор Т.Н. Радько, правила юридической техники складывались на протяжении всего времени существования права, т.е. с тех пор, как люди стали заниматься правотворчеством и правоприменением. Например, санкционирование обычая, т.е. возведение его в общеобязательное правило, уже требовало определенной процедуры и правил, чтобы бывший обычай стал правовой нормой<sup>384</sup>.

В последние годы в теории государства и права наблюдается новый более широкий подход к юридической технике, который предполагает увеличение объема понятия «юридическая техника» за счет объединения ее технического и культурного аспектов<sup>385</sup>.

Таким образом, юридическая техника тесно связана с изложением правового материала, важное значение в ней имеет терминология. Кроме

---

<sup>382</sup> Катаев Н.А., Лазарев В.В. Теория государства и права: Курс лекций/2-е изд., перераб. и доп. М.-2001г, С.346

<sup>383</sup> Радько Т.Н. Теория государства и права : учебник. – 2-е изд. – Москва : Проспект, 2011. С. 379

<sup>384</sup> Там же

<sup>385</sup> Баранов В.М. Проблемы юридической техники. Предисловие. Нижний Новгород, 2000. С. 12

терминологии к средствам юридической техники относятся, в частности, юридические конструкции. Важная роль в юридической технике отводится также и средствам и правилам построения правовых актов.

## 1. Правотворчество: понятие, виды и основные принципы

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>386</sup>.

Таким образом, цели правотворчества – это обоснование, совершенствование, обновление и изменение законодательства<sup>387</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>388</sup>.

Правотворчество выполняет следующие функции:

- обновление нормативного материала;
- восполнение пробелов в праве;
- упорядочение, систематизация нормативных правовых актов<sup>389</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*

<sup>386</sup> Ибраева А.С. Теория государства и права: Учебн. пособие. 2-е изд. с доп. и изм. – Алматы, 2006. С.98

<sup>387</sup> Теория государства и права: учебник / Р.Х. Макуев. – 3-е изд., изм. и доп. – М.: Норма : Инфра-М, 2010. С. 392

<sup>388</sup> Веллард. Дж. Вавилон. Расцвет и гибель города Чудес. С. 148.

<sup>389</sup> Джиембаев Р.К. Теория государства и права: Учебное пособие. – Караганды: РИО «Болашак-Баспа», 2012 С. 107

*Референдума» 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 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 государственных 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>390</sup>.

**В зависимости от значимости правотворчество делится на:**

- **законотворчество** Данным понятием (законотворчество) 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>391</sup>.
- **Делегированное правотворчество** (В Республике Казахстан до 2017 года, 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

<sup>390</sup> Там же

<sup>391</sup> Рассказов Л.П. Теория государства и права: учебник для вузов. – 3 – е изд. – М.: РИОР: ИНФРА-М, 2010. С. 313

дополнений в Конституцию Республики Казахстан Лидером нации, данный порядок исключён)<sup>392</sup>.

- **Подзаконное правотворчество** (правотворчество органов, не относящихся к высшим представительным органам (парламенту) – президентом, правительством, ведомствами, государственными комитетами, местными органами государственного управления).

В странах англосаксонской правовой семьи, например, в Великобритании существует и **правотворческая деятельность судебных органов**, создающих прецеденты (судебная практика)<sup>393</sup>.

### **Принципы правотворчества<sup>394</sup>:**

- **Демократизм.** Данный принцип предполагает выражение в нормах права воли народа. А 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>395</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.

## **2. Законодательный процесс**

В Конституционном праве общепризнаны четыре стадии законодательного процесса:

---

<sup>392</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.

<sup>393</sup> Там же С. 314

<sup>394</sup> Джиембаев Р.К. Теория государства и права: Учебное пособие. – Караганды: РИО «Болашак-Баспа», 2012 С. 107

<sup>395</sup> Рассказов Л.П. Теория государства и права: учебник для вузов. – 3 – е изд. – М.: РИОР: ИНФРА-М, 2010. С. 315

- 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>396</sup>. В конституционно-правовой системе Французской республики под законодательной инициативой подразумевается право внесения акта, который после принятия становится законом<sup>397</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. Они передаются в специальную или постоянную комиссию<sup>398</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>399</sup>.

Уточним, что под законопроектом понимается документ с текстом закона, предлагаемый к принятию законодательному органу, а под законопредложением понимается идея, концепция будущего закона.

<sup>396</sup> Конституции зарубежных стран / Сост. Дубровин В.Н. – М.: Издательство Юрлитинформ, 2001. С. 55.

<sup>397</sup> Duhamel O., Meny Y. Dictionnaire constitutionnel. P.: Presses Universitaires de France, 1992. P. 509.

<sup>398</sup> <http://lektsii.net/1-80727.html>

<sup>399</sup> Иванов К. К. Особенности законотворческого процесса в зарубежных странах (на примере Франции) // Молодой ученый. — 2012. — №3. — С. 291-294.



Все-таки большинство законодательных инициатив и принятых законов во Франции имеют правительственное происхождение<sup>400</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 итогам обсуждения выносит свое заключение по поступившему законопроекту или законопредложению, а также корректирует поступивший проект с учетом замечаний<sup>401</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 голосуются до голосования по нему. 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>402</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>403</sup>.

---

<sup>400</sup> Ардан Филипп. Франция: государственная система: Пер. с франц. – М.: Юрид. Лит., 1994. С. 115.

<sup>401</sup> Иванов К. К. Особенности законотворческого процесса в зарубежных странах (на примере Франции) // Молодой ученый. — 2012. — №3. — С. 291-294.

<sup>402</sup> <http://lektsii.net/1-80727.html>

<sup>403</sup> <http://mydocx.ru/4-86127.html>

Иными словами, в США президент использует законодательную инициативу в своих послания парламенту, которые потом облекаются в форму законопроектов, внесённых одним из депутатов<sup>404</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 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>405</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>406</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. Приём «кенгуру» дает Спикеру английского Парламента право самому решать, какие из имеющихся поправок будут поставлены на голосование. Допускается решение об отсрочке 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

---

<sup>404</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.

<sup>405</sup> <http://mydocx.ru/4-86127.html>

<sup>406</sup> Там же

законопроекту. Если решение отрицательное, рассмотрение законопроекта откладывается, а при положительном решении, проводится немедленное голосование без дальнейшего обсуждения законопроекта<sup>407</sup>.

В Сенате США, где ранее не было формальных ограничений для выступлений сенаторов, некоторые из них прибегали к "флибустьерству". 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. 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>408</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>409</sup>.

#### Законодательный процесс в Республики 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 судостроительства и судопроизводства;
- образования, здравоохранения и социального обеспечения;

---

<sup>407</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.

<sup>408</sup> Там же

<sup>409</sup> Там же

- 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).

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>410</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

<sup>410</sup> Ибраева А.С. теория государства и права. Учебное пособие. – Алматы, Жеті жарғы. 2006. С. 101.

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 закона срочным, означаящее, что соответствующие законопроекты должны быть приняты в первоочередном порядке в течение двух месяцев<sup>411</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 не было противоречий. Разрабатывается общая концепция будущего закона, определяется его структура, количество статей и т.д.<sup>412</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

---

<sup>411</sup> Согласно редакции от 10.03.2017 г.

<sup>412</sup> Джиембаев Р.К. Теория государства и права: Учебное пособие. – Караганды: РИО «Болашак-Баспа», 2012. С. 110.

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.

**Обсуждение законопроекта.** Голосование, кто за, кто против. Данная стадия необходима для того, чтобы довести документ до нужного качества: устранить противоречия, пробелы, неточности и прочие дефекты, т.е. проект редактируется совместными усилиями обсуждающих<sup>413</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>414</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.

---

<sup>413</sup> Там же

<sup>414</sup> Сидорова Н.В. Конституционное право Республики Казахстан: Курс лекций. – Караганда: Карагандинская академия МВД РК им. Б.Бейсенова, 2011. С. 247

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 принятым, если не согласится, то разногласия между Палатами разрешаются путем согласительных процедур<sup>415</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>416</sup>.

---

<sup>415</sup> Конституция Республики Казахстан по состоянию на 10.03.2017 г. п. 5-1 ст. 61

<sup>416</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_)

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 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>417</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 неприятым или принятым в редакции, предложенной Президентом.

---

<sup>417</sup> Сидорова Н.В. Конституционное право Республики Казахстан: Курс лекций. – Караганда: Карагандинская академия МВД РК им. Б.Бейсенова, 2011. С. 249



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.

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>418</sup>.

В ходе рассмотрения возражений в Мажилисе Президент Республики вправе с учетом предложений депутатов изменить предложенную им в возражениях редакцию закона в целом либо соответствующих отдельных его статей<sup>419</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>420</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>421</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>418</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 года.

<sup>419</sup> П.3 ст. 20 Указ. Конс. Закона

<sup>420</sup> П.4 ст. 20 Указ. Конс. Закона

<sup>421</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 выше, 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>422</sup>.

### **3. Юридическая техника**

Согласно Словарю русского языка С.И. Ожегова под словом «техника» понимается совокупность приемов, применяемых в каком-нибудь деле, мастерстве<sup>423</sup>. Слово «юридический», в свою очередь, означает 1. Относящийся к праву, правовой. 2. Относящийся к работе юриста, юристов<sup>424</sup>.

Юридическая техника – это совокупность правил, средств, приёмов и способов разработки, оформления и систематизации нормативных актов в целях их ясности и эффективности<sup>425</sup>.

Объектом юридической техники является текст нормативного документа, в отношении которого применяются интеллектуальные усилия законодателя.

Уровень развития юридической техники всегда служит надёжным показателем уровня правовой культуры общества. Юридическая техника не

---

<sup>422</sup> Закон Республики Казахстан № 480 – V «О правовых актах» от 06.04.2016 г.

<sup>423</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>424</sup> Там же С. 911

<sup>425</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>426</sup>.

В.В. Лазарев по этому поводу отмечает, что при выработке правовых норм, издании 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 её 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>427</sup>.

Законодательная техника включает в себя:

- Правила построения нормативных правовых актов, т.е. его структуру (преамбула, основная часть, заключительные положения), рубрикацию (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>428</sup>.

**Правовые понятия** – содержательные научные представления, воспроизводящие в мышлении объективную суть реальных процессов правовой действительности и выражающие специфически их юридическую качественную определенность. Правовые понятия заключают в себе 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>429</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>430</sup>.

---

<sup>426</sup> Там же

<sup>427</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>428</sup> Теория государства и права : учебное пособие / В.И. Власов, Г.Б. Власова. – Изд. 2-е. – Ростов н/Д : Феникс, 2012. С. 188

<sup>429</sup> [http://elementary\\_law.academic.ru/681/](http://elementary_law.academic.ru/681/)

<sup>430</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», «состязательность 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>431</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>432</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>433</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>434</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>435</sup>.

---

<sup>431</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>432</sup> Теория государства и права : учебное пособие / В.И. Власов, Г.Б. Власова. – Изд. 2-е. – Ростов н/Д : Феникс, 2012. С. 189

<sup>433</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>434</sup> Теория государства и права : учебное пособие / В.И. Власов, Г.Б. Власова. – Изд. 2-е. – Ростов н/Д : Феникс, 2012. С. 189

<sup>435</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>436</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>437</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 оно может вообще оказаться живым<sup>438</sup>.

**Правовая аксиома** – положение, принимаемое в юридической науке и практике без доказательств в силу его очевидности, убедительности и истинности<sup>439</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 имеет», «нет преступления и

---

<sup>436</sup> Большая юридическая энциклопедия. – М.: Изд-во Эксмо, 2005. С. 472

<sup>437</sup> Радько Т.Н. Теория государства и права : учебник. – 2-е изд. – Москва : Проспект, 2011. С. 383

<sup>438</sup> Там же С. 384

<sup>439</sup> Теория государства и права : учебное пособие / В.И. Власов, Г.Б. Власова. – Изд. 2-е. – Ростов н/Д : Феникс, 2012. С. 191

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>440</sup>.

**Преюдиция** (от лат. *praecedens* – 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>441</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 замечает, 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>442</sup>.

Учёный 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>443</sup>.

Соответственно 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 акта. Правилами диктуется издание в начале норм материального права, а затем процессуальных; сперва – общих норм, а после – конкретизирующих и т.п. В качестве средства

---

<sup>440</sup> Там же

<sup>441</sup> Судебная практика: понятие «преюдиции»//www.buhgalteria.ru/article/n47267

<sup>442</sup> Радько Т.Н. Теория государства и права : учебник. – 2-е изд. – Москва : Проспект, 2011. С. 382

<sup>443</sup> Там же С. 383

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>444</sup>

Юридических документов индивидуального характера огромное количество. Поэтому, чтобы не запутаться в них, необходимо применять к ним приемы 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.

Всё 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>445</sup>

При составлении документа необходимо придерживаться установленных технических правил.

К ним относят:

- ясность, четкость и простоту языка правовых актов;
- сочетание лаконичности с необходимой полнотой, конкретности – с требуемой абстрактностью выражения соответствующих правовых предписаний;
- последовательность в изложении юридической информации;
- взаимосвязь, согласованность и внутреннее единство правового материала<sup>446</sup>.

Исполнение технических правил осуществляется техническими приемами.

---

<sup>444</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>445</sup> Джиембаев Р.К. Теория государства и права: Учебное пособие. – Караганды: РИО «Болашак-Баспа», 2012. С. 113

<sup>446</sup> Джиембаев Р.К. Теория государства и права: Учебное пособие. – Караганды: РИО «Болашак-Баспа», 2012. С. 113

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>447</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>448</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 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.

---

<sup>447</sup> Теория государства и права: Учебник / М.Б. Смоленский. – М.: Издательско-торговая корпорация «Дашков и К»; Академцентр, 2010. С. 310-312

<sup>448</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



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>449</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>450</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>451</sup>. Однако следует отметить, что большинство ученых не считают это видом систематизации, а считают это естественным, самым 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. (Сборники законов, объединенные в хронологическом или систематическом сборнике)<sup>452</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

---

<sup>449</sup> Там же

<sup>450</sup> Джиембаев Р.К. Теория государства и права: Учебное пособие. – Караганды: РИО «Болашак-Баспа», 2012. С. 115

<sup>451</sup> Рассказов Л.П. Теория государства и права: учебник для вузов. – 3 – е изд. – М.: РИОР: ИНФРА-М, 2010. С. 329

<sup>452</sup> Теория государства и права: элементарный курс / А.М. Лушников. – М.: Эксмо, 2009. – 2009. С. 175

отдельными гражданами по своей инициативе, на них нельзя ссылаться, например сборник «Жеты Жаргы»<sup>453</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>454</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>455</sup>.

### Заключение

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.).

Цели правотворчества – это обоснование, совершенствование, обновление и изменение законодательства. Результаты правотворчества –

---

<sup>453</sup> Джиембаев Р.К. Теория государства и права: Учебное пособие. – Караганды: РИО «Болашак-Баспа», 2012. С. 115

<sup>454</sup> Теория государства и права: элементарный курс / А.М. Лушников. – М.: Эксмо, 2009. – 2009. С. 176

<sup>455</sup> Джиембаев Р.К. Теория государства и права: Учебное пособие. – Караганды: РИО «Болашак-Баспа», 2012. С. 115

нормы права получают свое закрепление в официальных документах – нормативных правовых актах.

В Конституционном праве общепризнаны четыре стадии законодательного процесса:

- Законодательная инициатива (внесение законопроекта);
- обсуждение законопроекта;
- принятие закона;
- промульгация (подписания закона президентом) и издание закона.

В теории государства и права выделяют 6 следующих стадий законодательного процесса:

- Законодательная инициатива;
- подготовка законопроекта;
- обсуждение законопроекта;
- принятие закона;
- подписание закона;
- опубликование закона (промульгация).

Юридическая техника – это совокупность правил, средств, приёмов и способов разработки, оформления и систематизации нормативных актов в целях их ясности и эффективности.

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 чисто техническая, прикладная проблема, а критерий определения сущности права, критерий направленности политической воли законодателя.

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.

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. 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. (Сборники законов, объединенные в хронологическом или систематическом сборнике).

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»).

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.

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).

## Список рекомендуемой литературы

### Основные

#### Нормативные правовые акты

1. Конституция Республики Казахстан от 30 августа 1995 года, с изменениями и дополнениями по состоянию на 10.03.2017 года.
2. Всеобщая декларация прав человека //Генеральная Ассамблея ООН от 10 декабря 1948 г. //Международное публичное право. Сборник документов. Составитель Сидорова Н.В. – Караганда 2006.
3. Декларация «О государственном суверенитете Казахской ССР» от 25 октября 1990 г. //Ведомости Верховного Совета Казахской ССР № 44, 1990 г. 25 октября.
4. Конституционный закон Республики Казахстан «О государственной независимости Республики Казахстан» от 16 декабря 1991 года //Ведомости Верховного Совета Республики Казахстан № 51, 1991 г.
5. Конституционный закон Республики Казахстан от 29 декабря 1995 года № 2737 «О Конституционном Совете Республики Казахстан» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 04.07.2014 г.). //http://online.zakon.kz.
6. Конституционный закон «О государственных символах Республики Казахстан» от 4 июня 2007 года № 258-III ЗРК.» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 28.10.2015 г.). //http://online.zakon.kz.
7. Конституционный закон Республики Казахстан «О выборах в Республике Казахстан» от 28.09.1995 г. (с изменениями и дополнениями по состоянию на 13. 03. 2017 г.). //http://online.zakon.kz.
8. Конституционный закон Республики Казахстан «О республиканском референдуме» от 2 ноября 1995 г. N 2592 (с изменениями и дополнениями по состоянию на 04. 05. 2008 г.). //http://online.zakon.kz.
9. Конституционный закон Республики Казахстан «О Президенте Республики Казахстан» от 26.12.1995 г. (с изменениями и дополнениями по состоянию на 04. 12. 2015 г.). //http://online.zakon.kz.
10. Конституционный закон Республики Казахстан «О Первом Президенте Республики Казахстан» от 20.07.2000 г. (с изменениями и дополнениями по состоянию на 04. 07. 2014 г.).
11. Конституционный закон Республики Казахстан «О Парламенте Республики Казахстан и статусе его депутатов» от 16.10.1995 г. (с изменениями и дополнениями по состоянию на 04. 07. 2014 г.). //http://online.zakon.kz.
12. Конституционный закон Республики Казахстан «О Правительстве Республики Казахстан» от 18.12.1995 г. (с изменениями и дополнениями по состоянию на 29. 09. 2014 г.). //http://online.zakon.kz.
13. Конституционный закон Республики Казахстан от 25 декабря 2000 года № 132-II «О судебной системе и статусе судей Республики Казахстан». (с изменениями и дополнениями по состоянию на 13.03.2017г.). //http://online.zakon.kz.

14. Конституционный Закон Республики Казахстан «О внесении дополнений и изменений в некоторые конституционные законы Республики Казахстан» от 3 февраля 2011 года № 404-IV-ЗРК. //http://online.zakon.kz.
15. Уголовный кодекс Республики Казахстан от 3 июля 2014 года № 226-V (с изменениями и дополнениями от 18.04.2017г.). //http://online.zakon.kz.
16. Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан от 4 июля 2014 года № 231-V (с изменениями и дополнениями по состоянию на 18.04.2017 г.). //http://online.zakon.kz.
17. Кодекс Республики Казахстан об административных правонарушениях от 5 июля 2014 года № 235-V (с изменениями и дополнениями по состоянию на 10.02.2017 г.). //http://online.zakon.kz.
18. Кодекс Республики Казахстан от 26 декабря 2011 года № 518-IV «О браке (супружестве) и семье» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 18.04.2017 г.). //http://online.zakon.kz.
19. Закон Республики Казахстан от 10 марта 2017 года № 51-VI «О внесении изменений и дополнений в Конституцию Республики Казахстан».
20. Закон Республики Казахстан от 6 апреля 2016 года № 480-V «О правовых актах» //http://online.zakon.kz.
21. Закон Каз ССР «Об учреждении поста Президента и внесении изменений и дополнений в Конституцию Казахской ССР» от 24 апреля 1990 года. //Ведомости Верховного Совета Каз.ССР 1990, № 4.
22. Закон Республики Казахстан «О международных договорах Республики Казахстан» от 30 мая 2005 года № 54-III (с изменениями и дополнениями по состоянию на 29.10.2015 г.). //http://online.zakon.kz.
23. Закон Республики Казахстан «Об общественных объединениях» от 31.05.1996 г. (с изменениями и дополнениями по состоянию на 09.04. 2016 г.). //http://online.zakon.kz.
24. Закон Республики Казахстан «О политических партиях» от 15 июля 2002 года № 344-II. (с изменениями и дополнениями по состоянию на 16.11.2015г.). //http://online.zakon.kz.
25. Закон Республики Казахстан «О гражданстве Республики Казахстан» от 01.12.1991 г. (с изменениями и дополнениями по состоянию на 22.12.2016 г.). //http://online.zakon.kz.
26. Закон Республики Казахстан «Об образовании» от 27 июля 2007 года № 319-III. (с изменениями и дополнениями по состоянию на 18.04.2017 г.) //http://online.zakon.kz.
27. Закон Республики Казахстан от 11 октября 2011 года № 483-IV «О религиозной деятельности и религиозных объединениях» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 22.16.2016 г.). //http://online.zakon.kz.
28. Закон Республики Казахстан от 23 ноября 2015 года № 416-V «О государственной службе Республики Казахстан» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 20.12.2016 г.) //http://online.zakon.kz.

29. Закон Республики Казахстан от 18 ноября 2015 года № 410-V «О противодействии коррупции» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 30.11.2016 г.) // <http://online.zakon.kz>.
30. Закон Республики Казахстан от 22 июля 2011 года № 477-IV «О миграции населения» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 22.12.2016 г.). // <http://online.zakon.kz>.
31. Закон Республики Казахстан «О порядке организации и проведения мирных собраний, митингов, шествий, пикетов и демонстраций» от 17.03.1995 г. (с изменениями и дополнениями по состоянию на 20.12.2004 г.). // <http://online.zakon.kz>.
32. Закон Республики Казахстан от 12 января 2007 года № 221-III «О порядке рассмотрения обращений физических и юридических лиц» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 04.12.2015 г.). // <http://online.zakon.kz>.
33. Закон Республики Казахстан от 23 апреля 2014 года № 199-V «Об органах внутренних дел Республики Казахстан» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 18.04.2017 г.). // <http://online.zakon.kz>.
34. Закон Республики Казахстан от 6 января 2011 года № 380-IV «О правоохранительной службе» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 20.12.2016 г.). // <http://online.zakon.kz>.
35. Закон Республики Казахстан от 7 мая 1997 года № 101-I «О комитетах и комиссиях Парламента Республики Казахстан» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 12.11.2015 г.). // <http://online.zakon.kz>.
36. Закон Республики Казахстан от 23 января 2001 года № 148-II «О местном государственном управлении и самоуправлении в Республике Казахстан» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 18.04.2017 г.). // <http://online.zakon.kz>.
37. Закон Республики Казахстан «Об административных процедурах» от 27.11.2000 г. (с изменениями и дополнениями по состоянию на 06.04.2016 г.). // <http://online.zakon.kz>.
38. Закон Республики Казахстан «Об административно-территориальном устройстве Республики Казахстан» от 8 декабря 1993 года № 2572-XII. (с изменениями и дополнениями по состоянию на 29.03.2016 г.). // <http://online.zakon.kz>.
39. Закон Республики Казахстан «О статусе столицы Республики Казахстан» от 21 июля 2007 года № 296-III ЗРК. (с изменениями и дополнениями по состоянию на 22.12.2016 г.). // <http://online.zakon.kz>.
40. Закон Республики Казахстан от 1 июля 1998 года № 258-I «Об особом статусе города Алматы» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 22.12.2016 г.). // <http://online.zakon.kz>.
41. Закон Республики Казахстан от 21 декабря 1995 года № 2709 «О Прокуратуре» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 28.12.2016 г.). // <http://online.zakon.kz>.

42. Закон Республики Казахстан «Об органах национальной безопасности» от 21.12.1995 г» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 18.04.2017г.). //http://online.zakon.kz.
43. 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.
44. Указ Президента Республики Казахстан № 875 «О реформе системы государственного управления Республики Казахстан» от 06 августа 2014 года. //http://online.zakon.kz.
45. Указ Президента Республики Казахстан от 07.02.1992г. «О совершенствовании организации и деятельности органов государственного управления РК в условиях экономической реформы» //http://online.zakon.kz.
46. Указ Президента Республики Казахстан от 10.10.97 «О мерах по дальнейшему повышению эффективности государственного управления в РК» //http://online.zakon.kz.
47. Указ Президента Республики Казахстан от 22.01.1999. «О совершенствовании системы государственного управления в РК» //http://online.zakon.kz.
48. Указ Президента Республики Казахстан от 28.08.2002г. «О мерах по дальнейшему совершенствованию системы государственного управления РК» //http://online.zakon.kz.
49. Указ Президента Республики Казахстан от 06.08.2014г. «О мерах по дальнейшему совершенствованию системы государственного управления РК» //http://online.zakon.kz.
50. Указ Президента Республики Казахстан от 22.01.1999г. «О структуре Правительства РК» //http://online.zakon.kz.
51. Указ Президента Республики Казахстан от 12 марта 2010 года № 936 «О дальнейшем совершенствовании системы государственного управления Республики Казахстан» //http://online.zakon.kz.
52. Указ Президента Республики Казахстан от 11 февраля 2002 года № 805 «Об утверждении Положения об Администрации Президента Республики Казахстан» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 21.09.2007 г.). //http://online.zakon.kz.
53. Указ Президента Республики Казахстан «О статусе и полномочиях ответственного секретаря центрального исполнительного органа Республики Казахстан» 27 июля 2007 года № 372. //http://online.zakon.kz.
54. Указ «О статусе и полномочиях Государственного секретаря» от 13 августа 2007 года № 379. //http://online.zakon.kz.
55. Указ Президента Республики Казахстан «О мерах по обеспечению права законодательной инициативы Президента Республики Казахстан и приведению некоторых актов Президента Республики в соответствие с Конституцией Республики Казахстан» (с дополнениями по состоянию на 24.04.2008 г.). //http://online.zakon.kz.



56. Постановление Правительства Республики Казахстан от 5 марта 1996 года № 281 «Об утверждении Правил присвоения наименования аэропортам, портам, железнодорожным вокзалам, железнодорожным станциям, станциям метрополитена, автовокзалам, автостанциям, физико-географическим и другим объектам государственной собственности на территории Республики Казахстан, а также переименования, уточнения и изменения транскрипции их наименований и присвоения собственных имен лиц государственным юридическим лицам, юридическим лицам с участием государства» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 24.04.2013г.). //http://online.zakon.kz.
57. Регламент Сената Парламента Республики Казахстан (принят Сенатом Парламента Республики Казахстан 8 февраля 1996 года) (с изменениями и дополнениями по состоянию на 24.03.2016 г.). //http://online.zakon.kz.
58. Регламент Мажилиса Парламента Республики Казахстан (принят Мажилисом Парламента Республики Казахстан 8 февраля 1996 года) (с изменениями и дополнениями по состоянию на 09.11.2011г.). //http://online.zakon.kz.
59. Постановление Конституционного Совета Республики Казахстан от 4 апреля 2002 года N 2 «О проверке конституционности Закона Республики Казахстан «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам свободы вероисповедания и деятельности религиозных объединений» //http://online.zakon.kz.

#### **Дополнительная литература:**

1. Абайдельдинов Е.М. Соотношение международного и национального права Республики Казахстан (проблемы становления приоритетности)- Алматы: Қазақ университет, 2002,
2. Алимжан К. Вопросы теории обычного права. Алматы, 2013.
3. Соколов А.Н. Правовое государство: от идеи до ее материализации. Калининград: ФГУИПП «Янтарный сказ», 2002.
4. Баймаханов М.Т. и др. Взаимодействие правового сознания с моралью и нравственностью в обществе переходного периода. Алматы, Жеті жарғы. 1995.
5. Бобылев А.Й. Общество, гражданское общество, личность, государство, право, их взаимодействие на современном этапе. Право и политика 2001, №
6. Деннис Ллойд. Идея права Перевод с английского М.А. Юмашева. Ю.М. Юмашева, научный редактор Ю.М. Юмашев - М.: «ЮГОНА». 2002.
7. Ибраева А.С. Правовая культура: проблемы теории и практики. Алматы, 2002,
8. Подопригора Р.А. Государство и религиозные организации (административно-правовые вопросы). - Алматы: Аркаим. 2002.

9. Савин Н. Ответственность государственной власти перед обществом. Государство и право. 2000. Ш12.
10. Сапаргалиев Г., Мухамеджанов З., Жанузакова Л., Сакиева Р., Проблемы унитаризма в Республике Казахстан. Алматы. «Жеті жарғы», 2000.
11. Ударцев С.Ф. Метаправо и правопонимание (о трансформации правопонимания на новом уровне правового развития) // Научные труды «Әділет», 2000, № 1 (7) С. 22-40.
12. Шайкенов Н.А. Правовое обеспечение интересов личности. Свердловск. 1991.
13. Назарбаев Н.А. «Нұрлы жол – путь в будущее». Послание Президента Республики Казахстан народу Казахстана от 11 ноября 2014 года //Официальный сайт Президента Республики Казахстан. //http://www.akorda.kz/.
14. Назарбаев Н.А. «Стратегия «Казахстан 2050»: новый политический курс состоявшегося государства» //Официальный сайт Президента Республики Казахстан. //http://www.akorda.kz/.
15. Назарбаев Н. А. Казахстан-2030. Послание Президента страны народу Казахстана //Официальный сайт Президента Республики Казахстан. //http://www.akorda.kz/.
16. Назарбаев Н. А. К свободному, эффективному и безопасному обществу: Послание Президента страны народу Казахстана //Официальный сайт Президента Республики Казахстан. //http://www.akorda.kz/.
17. 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/.
18. 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/.
19. Назарбаев Н.А. «Новый Казахстан в новом мире». Послание Президента Республики Казахстан народу Казахстана. //Официальный сайт Президента Республики Казахстан. //http://www.akorda.kz/.
20. 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/.
21. 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/.

22. Назарбаев Н.А. Построим будущее вместе. Послание Президента РК народу Казахстана 28 января 2011 года. //Официальный сайт Президента Республики Казахстан. //http://www.akorda.kz/.
23. 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/.
24. План нации - 100 конкретных шагов по реализации пяти институциональных реформ Главы государства Нурсултана Назарбаева (май 2015 года) [http://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=31977084](http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31977084)
25. Марченко М.Н. Теория государства и права. 2-е издание, исправленное и дополненное. М., Проспект, 2005.
26. Коллектив авторов. Проблемы теории государства и права. М., 1998г.
27. Общая теория государства и права. Академический курс в 2-х томах. М., МГУ, 1998г.
28. Теория государства и права, Учебник / Под редакцией А.У. Бейсеновой. - Алматы: Атамура, 2006.
29. Теория государства и права. Учебник. Узбекулы С. и Кобабаев О.К.
30. Алматы, 2006, (на государственном языке).
31. А.С. Ибраева. Теория государства и права. 2006 г. Алматы.
32. Н.А. Биекенов, С.Н. Исаева, Ш.М. Адрисова. Теория государства и права в вопросах и ответах. Ученое пособие.- Караганда, 2003, 2004 гг.
33. Оспанов К.И. Основы права. Учебное пособие. Алматы: «Жеті жарғы», 2010.
34. А.М. Лушников. Теория государства и права. Элементарный курс. Москва 2008 г.
35. В.Л. Кулапов и А.В. Малько. Теория государства и права. Учебник. Москва 2009 г.
36. М.Б. Смоленский. Теория государства и права. Учебник. Москва 2010 г.
37. Р.К. Джиембаев. Теория государства и права. Учебное пособие. 2012 г.
38. Р.К. Джиембаев, С.С. Тусупбеков. Словарь основных понятий и терминов по теории государства и права. Караганда 2013 г.
39. Исаева С.Н., Адрисова Ш.М. Теория государства и права в вопросах и ответах. Караганда 2014 г.
40. А.В. Малько, Лепинский Д.А. Теория государства и права. Учебник. М. Проспект 2015.
41. Т.Н. Радько Теория государства и права. Учебник для бакалавров. 2015

## **Научная литература**

1. Алексеев С.С, Восхождение к праву. Поиски и решения. 2-е издание, перераб. дополн., М. 2002.
2. Права человека: итоги века, тенденции, перспективы / Под общ. Ред. Е.А. Лукашевой - М.: НОРМА, 2002.

3. Марченко М.Н. Проблемы правопонимания в связи с исследованием источников права// Вестник МГУ. серия право, 2002, № 3.
4. Котов А.К. Суверенный Казахстан: гражданин, нация, народ (вопросы конституционного права) - Алматы: Жеты Жаргы, 1996.
5. Елюбаева Ж. Демократия и тоталитаризм /Закон и время, 2000. Ш 1.
6. Жигуленков М.В. К вопросу о классификации функций государства. //Право и политика, 2002, Ш. 8.
7. Нерсисянц В.С. Философия права, М., 1999,
8. Бусурманов Ж.Д. Евразийская концепция прав человека: Монография - "Алматы: КазГЮУ, 2006.
9. Оценка достижений реформы системы ювенальной юстиции в Республике Казахстан. 2009 г.
10. Орумбаев Ж.Б. Общество, государство и право. Учебное пособие.- Караганда, 2006 г.
11. Абайдельдинов Е.М. Соотношение международного и национального права Республики Казахстан (проблемы становления приоритетности). Алматы: Каз.у-т, 2002.
12. Алимжан К. Вопросы теории обычного права. Алматы, 2003. Баетеулы Б. О правовом нигилизме и правовой реформе// Тура би, 2000.№3;
13. Баймаханов М.Т. и др. Взаимодействие правового сознания с моралью и нравственностью в обществе переходного периода. Алматы. Жеті жаргы, 1995.
14. Бобылев А.И. Общество, гражданское общество, личность, государство, право, их взаимодействие на современном этапе// Право и политика, №3, 2001.
15. Денис Ллойд. Идея права/ перевод с англ. М.А. Юмашева, Ю.М. Юмашева, научный редактор Ю.М.Юмашев. М.:»Югона», 2002.
16. Журсимбаев С. Права человека в международно-правовых актах и Конституции Казахстана. Астана, 1998.
17. Ибраева А.С. Правовая культура: проблемы теории и практики. Алматы, 2002.
18. Марченко М.Н. Проблемы правопонимания в связи с исследованием источников права//Вестник МГУ, серия право, 2002, №3.
19. Подопригора Р.А. Государство и религиозные организации (административно-правовые вопросы). Алматы:Аркаим, 2002.
20. Савин В.Н. Ответственность государственной власти перед обществом// Государство и право. 2000.№12.
21. Сапаргалиев Г., Мухамеджанов Э., Жанузакова Л., Сакиева Р. Проблемы унитаризма В Республики Казахстан. Алматы: Жеті жаргы, 2000.
22. Ударцев С.Ф. Метаправо и правопонимание (о трнсформации правопонимания на новом уровне правового развития).

23. Шайкенов Н.А. Актуальные задачи правовой политики Республики Казахстан. В кн. Проблемы формирования новой национальной правовой системы Республики Казахстан. Алматы: НИ и РИО АВПШ МВД РК. 1993.
24. Джиембаев Р.К. Развитие ювенальной юстиции в Республике Казахстан на современном этапе. Монография. Караганда 2012.
25. М.Н. Марченко. Проблемы теории государства и права. Учебник М. Проспект. 2015

## СОДЕРЖАНИЕ

Предисловие.....	3
Лекция № 1. Многогранность подходов к вопросу о происхождении государства.....	4
Лекция № 2. Генезис политической системы общества.....	31
Лекция № 3. Методологические проблемы изучения форм государства..	59
Лекция № 4. Правовые системы современности.....	108
Лекция № 5. Правотворческий процесс и юридическая техника.....	139
Список рекомендуемой литературы.....	165