

ВЫСШАЯ ШКОЛА ЭКОНОМИКИ

НАЦИОНАЛЬНЫЙ ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ

---

ПЕРМСКИЙ ФИЛИАЛ

Е. С. Дерябина, Е. С. Третьякова

# ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

*Учебное пособие для студентов  
очно-заочной формы обучения*



---

Редакционно-издательский отдел НИУ ВШЭ – Пермь  
Пермь 2017

УДК 340.12(075.8)

ББК 67.0

ДЗ6

Рецензенты:

доктор юридических наук, доцент, заведующий кафедрой  
государственно-правовых дисциплин  
филиала РАНХиГС в г. Перми *Павел Сысоевич Пастухов*;  
кандидат юридических наук, доцент,  
и.о. декана социально-гуманитарного факультета,  
доцент кафедры гражданского и предпринимательского права  
НИУ ВШЭ – Пермь *Анна Исааковна Гройсберг*

*Печатается по решению*

*учебно-методического совета НИУ ВШЭ – Пермь*

**Дерябина, Е. С., Третьякова, Е. С.**

ДЗ6 Теория государства и права [Текст] : учебное пособие для студентов очно-заочной формы обучения / Е. С. Дерябина, Е. С. Третьякова ; Пермский филиал Нац. исслед. ун-та «Высшая школа экономики». — Пермь : Редакционно-издательский отдел НИУ ВШЭ – Пермь, 2017. — 70 экз. — 255, [1] с. — ISBN 978-5-906482-38-9 (в обл.).

Учебное пособие «Теория государства и права» разработано в соответствии с требованиями образовательного стандарта Национального исследовательского университета «Высшая школа экономики» по направлению подготовки 40.03.01 «Юриспруденция» и содержит основной терминологический аппарат по учебной дисциплине «Теория государства и права», контрольные вопросы для самопроверки студентов, терминологический глоссарий. Пособие предоставляет возможность получить краткое и в то же время целостное представление об основных разделах учебной дисциплины «Теория государства и права».

Учебное пособие предназначено для студентов образовательных программ бакалавриата направления подготовки 40.03.01 «Юриспруденция» очно-заочной формы обучения.

УДК 340.12(075.8)

ББК 67.0

ISBN 978-5-906482-38-9

© Дерябина Е. С., Третьякова Е. С., 2017

© Национальный исследовательский университет «Высшая школа экономики», 2017

## ОГЛАВЛЕНИЕ

ПРЕДИСЛОВИЕ.....	5
РАЗДЕЛ 1. Введение в теорию государства и права .....	6
Тема 1.1. Общая характеристика теории государства и права как науки и учебной дисциплины .....	6
Тема 1.2. Происхождение государства и права .....	13
РАЗДЕЛ 2. Теория государства .....	29
Тема 2.1. Понятие, признаки и сущность государства .....	29
Тема 2.2. Типология государства.....	33
Тема 2.3. Функции государства .....	37
Тема 2.4. Механизм государства.....	41
Тема 2.5. Форма государства .....	45
Тема 2.6. Политическая система общества.....	56
РАЗДЕЛ 3. Теория права.....	61
Тема 3.1. Понятие и сущность права.....	61
Тема 3.2. Право в системе социального регулирувания .....	69
Тема 3.3. Система права .....	74
Тема 3.4. Нормы права.....	82
Тема 3.5. Источники (формы) права.....	92
Тема 3.6. Правотворчество и систематизация законодательства.....	102
Тема 3.7. Реализация права.....	107
Тема 3.8. Толкование права. Пробелы и коллизии в праве.....	115
Тема 3.9. Правовые отношения.....	120
Тема 3.10. Правонарушение и юридическая ответственность .....	133

## ОГЛАВЛЕНИЕ

---

Тема 3.11. Законность и правопорядок.....	143
Тема 3.12. Механизм правового регулирования .....	146
Тема 3.13. Правосознание и правовая культура.....	150
Тема 3.14. Основные правовые семьи современности .....	156
РАЗДЕЛ 4. Личность. Общество. Государство .....	164
Тема 4.1. Права человека и правовой статус личности.....	164
Тема 4.2. Правовое государство и гражданское общество .....	169
ГЛОССАРИЙ.....	174
СПИСОК ИСТОЧНИКОВ.....	182
ПРИЛОЖЕНИЯ .....	185

## ПРЕДИСЛОВИЕ

Являясь теоретико-методологической наукой и учебной дисциплиной, теория государства и права в отличие от отраслевых юридических наук и учебных дисциплин характеризуется более высокой степенью абстрактности. Отсюда — сложность усвоения правового материала студентами, осваивающими данный учебный курс. Большинство учебников по теории государства и права отличаются высокой степенью академичности, что также не всегда способствует необходимому пониманию ее категориального аппарата. В связи с этим авторы пособия постарались собрать и систематизировать имеющуюся учебную литературу по всем разделам, четко структурировав каждую тему.

При подготовке пособия были использованы и проанализированы актуальные нормативно-правовые акты, монографические источники и базовые учебники, которые наиболее удачно раскрывают содержание тем учебного курса «Теория государства и права».

Изучение данной учебной дисциплины обучающимися по направлению «Юриспруденция» предполагает их серьезную самостоятельную работу, максимальное использование материалов лекций, обращение не только к основным, но и к дополнительным источникам. Все это должно помочь студентам выполнять различные виды самостоятельной работы и осуществлять самоконтроль в процессе ответов на актуализированные вопросы после каждой темы.

Структура и содержание учебного пособия направлены на освоение студентами, изучающими теорию государства и права, базового понятийного аппарата юридической науки, закономерностей возникновения, развития и функционирования государства и права, умения применять полученные теоретические правовые знания на практике.

# РАЗДЕЛ 1

## Введение в теорию государства и права

### Тема 1.1

#### **Общая характеристика теории государства и права как науки и учебной дисциплины**

##### *Учебные вопросы*

- 1.1.1. Правоведение в системе современных общественных наук. Структура правоведения.
- 1.1.2. Понятие, объект и предмет теории государства и права.
- 1.1.3. Методология теории государства и права.
- 1.1.4. Функции теории государства и права.
- 1.1.5. Теория государства и права как учебная дисциплина.

#### **1.1.1. Правоведение в системе современных общественных наук. Структура правоведения**

*ПРАВОВЕДЕНИЕ — это относительно обособленная часть обществоведения, состоящая из совокупности взаимосвязанных юридических наук, которые имеют общий объект изучения — государственно-правовую систему общества.*

Государственно-правовая система общества составляет общий для всего правоведения объект познания. Этот объект определяет специфику правоведения как области научного знания и отличает входящие в его состав юридические науки от других общественных наук.

В целом правоведение позволяет понять:

- 1) сущность права и государства;
- 2) особенности возникновения государства и права;
- 3) происходящие в современном обществе государственно-правовые явления.

Современное правоведение — развитый комплекс юридических наук. В состав правоведения входят:

- *историко-теоретические правовые науки* (теория государства и права, история государства и права России, история государства и права зарубежных стран, история правовых и политических учений), которые исследуют свойства государственно-правовой системы в целом как относительно самостоятельной части общественной жизни;
- *отраслевые юридические науки* (конституционное право, гражданское право, административное право, уголовное право, трудовое право, семейное право и другие), занимающиеся исследованием одной, определенной сферы государственно-правовой действительности и ее правового регулирования;
- *специальные (прикладные) юридические науки* (криминалистика, судебная медицина и психиатрия, бухгалтерский учет и экспертиза, юридическая статистика и другие), исследующих применение в отдельных областях юридической деятельности специальных неюридических знаний и навыков;
- *организационные науки* (судоустройство, организация прокуратуры, адвокатуры, нотариата и другие);
- *международное право* (международное публичное и частное право).

Каждая из представленных групп юридических наук изучает определенный срез единой государственно-правовой системы, их предметы как общее и частное взаимно дополняют друг друга. Из совокупности знаний историко-теоретических, отраслевых и специальных юридических наук складывается полное и последовательное представление об объекте правоведения.

### **1.1.2. Понятие, объект и предмет теории государства и права**

*ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА — это фундаментальная юридическая наука, входящая в состав правоведения, изучающая общие и специфические закономерности возникновения, развития и функционирования государственно-правовой системы общества в целом.*

Теория государства и права занимает важное место в системе правоведения. Эта юридическая наука представляет собой систему объективных, обобщенных теоретико-методологических знаний о государственно-политической и правовой действительности. Центральное место в ней занимает обобщение знаний о государстве и праве, их сущности, закономерностях и перспективах развития. Совместное изучение этих двух правовых явлений обусловлено их тесной взаимосвязью и взаимообусловленностью. Теория государства и права как наука имеет фундаментальный характер и образует научно-теоретическую базу правоведения в целом.

К основным характеристикам теории государства и права как науки принято относить следующие: 1) гуманитарная (общественная); 2) политико-правовая; 3) единая наука о государстве и праве; 4) фундаментальная; 5) методологическая; 6) непосредственно связанная с практикой.

Вопрос о предмете любой науки — это прежде всего вопрос о том, что она изучает. При этом важно отличать «объект» и «предмет» науки.

Понятие объекта науки значительно шире, так как данная категория охватывает все явления внешнего мира, на которые распространяется познание и практическое воздействие людей.

Предмет — это тот или иной конкретный аспект объекта, исследуемый данной наукой; это круг основных, наиболее существенных вопросов, которые наука изучает. Если объект для общественных наук может быть общим, то предмет одной науки не может совпадать с предметом другой.

**Объектом** изучения теории государства и права (как и других юридических наук) выступают государство и право как особые общественные явления.



**Предмет** теории государства и права включает в себя:

1) общие закономерности возникновения, развития и функционирования государства и права, всей государственно-правовой действительности;

2) сущность, формы, типы, функций, структуры и механизмы действия государства и права; правовые системы современности;

3) основные правовые понятия и категории, в том числе для всей юридической науки (см. *рис. 1 прил. 1*).

Таким образом, в системе юридических наук теория государства и права является фундаментальной общетеоретической, методологической наукой, поскольку она обобщает данные и выводы юридических наук с целью более глубоких общетеоретических изысканий.

### **1.1.3. Методология теории государства и права**

*МЕТОДОЛОГИЯ ТЕОРИИ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА — совокупность определенных теоретических принципов, приемов и способов научной деятельности, применяемых для получения истинных и объективно отражающих действительность знаний.*

Методологическую основу теории государства и права составляют следующие **общенаучные принципы**: объективность, историзм, системность, объективность, универсальность, плюрализм, истинность, развитие, социальная справедливость (см. *рис. 2 прил. 1*).

Давая характеристику методам, которыми пользуется теория государства и права (см. *рис. 3 прил. 1*), нужно исходить из того, что методологической основой этой науки, как и всех наук, служат общеправовые, общенаучные, частнонаучные (в том числе специальные) методы.

Основываясь на диалектическом и историческом материализме при исследовании государственно-правовых явлений, можно сделать выводы о том, что:

1) государство и право — объективно существующие явления;

2) данные явления постоянно развиваются и изменяются во взаимосвязи;

3) существуют многообразные связи между государственно-правовыми, экономическими, политическими, культурными, национальными и иными процессами;

4) государственно-правовые явления необходимо изучать, ориентируясь на юридическую практику.

**Общенаучные методы** используются во всех или многих областях научного знания. Среди общенаучных методов принято выделять исторический, логический, системный, функциональный и иные методы научного познания.

*Исторический метод* позволяет изучать государственно-правовые явления не только в развитии, но и с учетом специфических условий существования отдельных народов, выработанных исторических традиций, особенностей культуры, социокультурных корней.

*Логический метод* основывается на использовании приемов анализа и синтеза, индукции и дедукции. Если анализ — это процесс мысленного или фактического разложения целого на части (например, выделение из логической структуры правовой нормы гипотезы, диспозиции и санкции), то синтез предполагает процесс мысленного или фактического воссоединения целого из частей. Индукция как логический прием позволяет на основе частного знания получать знание общего (например, изучая формы правления отдельных государств, можно создать общую модель республиканской или монархической форм правления). Дедукция — это логический прием, который на основе общего знания приводит к знанию частного.

*Системный метод* позволяет рассматривать государство и право как целостные и взаимосвязанные системы, которые состоят из множества элементов и имеют способность переходить из одного качества в другое.

*Функциональный метод* помогает выявить в государственно-правовых явлениях их функции, социальное назначение, методы и формы действия.

**Частнонаучные методы** представляют собой использование теорией государства и права научных достижений смежных общественных наук, а также технических и естественных. К ним относятся метод конкретно-социологических исследований, метод моделирования, статистический, математический, кибернетический, синергетический методы, метод социально-правового эксперимента

и другие. Среди частнонаучных методов принято выделять специальные (юридические) методы: сравнительно-правовой, формально-юридический, технико-юридический и иные.

*Сравнительно-правовой метод* состоит в сопоставлении различных государственно-правовых институтов, категорий, правовых систем с целью выявления сходных черт или различий между ними.

*Формально-юридический метод* позволяет изучать внутреннее строение государства и права, их сущность и признаки, определять юридические понятия, устанавливать приемы толкования правовых норм и т.д.

#### **1.1.4. Функции теории государства и права**

*ФУНКЦИИ ТЕОРИИ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА КАК НАУКИ — это основные направления исследовательской деятельности, которые раскрывают и показывают роль теории государства и права как науки в общественной жизни и юридической практике.*

Функции теории государства и права характеризуют в том числе и ее роль в системе юридических наук.

К функциям теории государства и права как науки принято относить следующие (см. рис. 4 прил. 1).

**1. Гносеологическая (познавательная) функция** заключается в исследовательской разработке предмета, в его теоретическом освоении. Данная функция выражается в познании, объяснении явлений и процессов государственной и правовой жизни общества, состоит в наращивании научных знаний как знаний истинных, обоснованных, проверяемых, на основе реализации данной функции происходит становление теории государства и права как системы знаний.

**2. Онтологическая функция.** Онтология — учение о бытии, в котором исследуются основы, принципы бытия, его структура, закономерности. Выполняя онтологическую функцию, теория государства и права объясняет сущность и содержание государственно-правовых явлений, причины их возникновения, функционирования и развития.

3. В рамках **эвристической функции** происходит открытие новых закономерностей государственно-правовой системы общества, в том числе их развития. Данная функция определенным образом характеризует творческие возможности теории государства и права. Это не просто познание, а открытие нового в государственно-правовых явлениях на основе глубокого проникновения в их сущность.

4. **Методологическая функция.** Будучи фундаментальной юридической наукой, теория государства и права выполняет по отношению к отраслевым юридическим наукам методологическую функцию, закладывая основу для их исследования. Знания в теории государства и права по своему характеру таковы, что в основном они используются как средство решения отраслевых теоретических проблем, так как в ее рамках выявляются общеправовые и общегосударственные закономерности, разрабатываются общие понятия и конструкции. Кроме того, теория государства и права связана с разработкой методов исследования, принципов и понятий, которые широко используются в отраслевых и иных юридических науках, находят в них свою конкретизацию.

5. В рамках **прогностической функции** выдвигаются научно обоснованные гипотезы развития государства и права, государственно-правовых систем в целом на основе адекватного отражения их объективных закономерностей.

6. **Идеологическая функция** направлена на утверждение принципов правового государства, обеспечение правовой пропаганды и правового воспитания.

7. **Праксеологическая функция** отражает тот факт, что теория государства и права непосредственно связана с практикой, призвана «обслуживать» юридическую практику и обеспечивать возможность эффективного решения соответствующих проблем.

### **1.1.5. Теория государства и права как учебная дисциплина**

В учебной дисциплине «Теория государства и права» рассматривается часть общетеоретического материала, который излагается в учебниках, лекциях в максимально доступной форме для получения необходимого минимума научных данных. Именно

этим теория государства и права как учебная дисциплина отличается от теории государства и права как науки.

Теория государства и права как учебная дисциплина призвана обеспечить усвоение студентами основ общетеоретических знаний, их методологических и политико-юридических начал, важнейших правовых понятий; ознакомить с особыми терминами и специфическим языком юридической науки; подготовить студента к усвоению им специальных дисциплин: конституционного, административного, гражданского и иного права; сформировать у студентов научное юридическое мировоззрение, общеправовую ориентировку, правовую культуру, а также способность принимать компетентные решения в профессиональной деятельности.

#### *Контрольные вопросы по теме*

1. Раскройте содержание предмета теории государства и права.
2. В чем состоит отличие частнонаучных методов исследования от общенаучных?
3. Почему теория государства и права является базовой учебной дисциплиной в правоведении?

## **Тема 1.2**

### **Происхождение государства и права**

#### *Учебные вопросы*

- 1.2.1. Социальное регулирование и управление в первобытном обществе.
- 1.2.2. Предпосылки происхождения государства и права.
- 1.2.3. Теории происхождения государства.
- 1.2.4. Теории происхождения права.

#### **1.2.1. Социальное регулирование и управление в первобытном обществе**

Развитие человечества в рамках первобытного (архаического) общества является наиболее продолжительным по времени

периодом человеческой истории. Человек разумный — *лат. homo sapiens* — появился как минимум 200 тыс. лет назад. Окончание первобытного строя ученые традиционно связывают с возникновением первых государств (протогосударств), которые появились в Азии и Африке около 5 тыс. лет назад.

Характеризуя организацию первобытного общества, следует выделить три наиболее значимые для юридической науки социальные сферы: общественного устройства, производства и распределения материальных благ, социальной власти и управления.

**С точки зрения общественного устройства** первобытное общество характеризуется следующими признаками:

1) первобытные общины представляют собой локальные (замкнутые) группы, численность которых, как правило, составляет 30–50 взрослых особей;

2) основным связующим элементом, объединяющим людей, является кровное родство (отсюда и название первобытной организации — родовая община);

3) человек в первобытном состоянии не представляет своего существования вне рода, в этот период отсутствует само понимание индивидуальной значимости (ценности) человека как самостоятельного субъекта общественных отношений. Единство человеческой организации в этот период предопределяется единой целью — выживанием в борьбе с природой. Этой глобальной цели посвящены практически все усилия членов сообщества. Естественно, в подобной обстановке у людей не могла возникнуть даже мысль об индивидуальном правовом статусе;

4) половые отношения носят полигамный (множественный) характер. Родство определяется по материнской линии, отсюда и название строя — матриархат. Семьи в современном понимании в этот период не существует, дети принадлежат всему роду.

**С точки зрения производства и распределения материальных благ** первобытное общество характеризуется следующими признаками:

1) первобытная «экономика» носит присваивающий характер (жизнеобеспечение общества осуществляется за счет собирательства, охоты и рыболовства);

2) распределение материальных благ осуществляется на основе уравнительного принципа (отсюда и название данного периода — первобытный коммунизм);

3) частной собственности в современном понимании не существует. Предметы труда, быта, оружие принадлежат общинникам на правах владения и пользования, при этом они не могут распоряжаться ими в личных целях.

**С точки зрения социальной власти и управления** первобытное общество характеризуется следующими признаками:

1) полнота социальной власти принадлежит обществу в целом, жизненно важные для рода управленческие решения принимаются на общем собрании путем голосования;

2) оперативное руководство общественной деятельностью осуществляет выборный глава рода; его власть опирается исключительно на личный авторитет (лучшего среди равных) и не несет каких-либо привилегий (приоритет на собрании, «лучший кусок» при разделе добычи и т.п.);

3) социальное управление осуществляется при помощи неписаных правил поведения, передаваемых из поколения в поколение с помощью мифов. Основной формой выражения этих правил являются запреты (табу) без их логического обоснования («нельзя, потому что нельзя»);

4) в основе правил поведения лежат неразличаемые моральные, религиозные, традиционные установки, поэтому в ряде случаев эти правила называются мононормами;

5) основным принципом социального регулирования является принцип талиона — равным за равное («око за око, зуб за зуб»). Но при этом становятся обязательными два безусловных постулата публичного характера — два древнейших табу, призванных подавить внутри общины зоологические половые побуждения и агрессивность. Эти два императива гласят: а) не убивай своих сородичей (табу на убийство); б) не вступай в половую связь со своей матерью, братьями и сестрами (табу на инцест);

6) нарушение табу влечет за собой изгнание виновного из рода (остракизм), что, по сути, означает смертный приговор.

Таким образом, **для власти первобытного общества** первоначально были **присущи следующие особенности**:

1) верховная власть принадлежит общему собранию членов общины;

2) не существует профессионального аппарата управления, лидеры общины не имеют каких-либо привилегий;

3) власть основывается на авторитете и уважении обычаев;

4) род выступает органом защиты всех сородичей.

Следовательно, **главные черты власти** в первобытном обществе: 1) выборность; 2) сменяемость; 3) срочность; 4) отсутствие привилегий; 5) общественный характер<sup>1</sup>.

Постепенно человеческая организация усложнялась, что, с одной стороны, предполагало снижение эффективности существовавших механизмов социального регулирования и управления, а с другой — обуславливало возможность формирования качественно новых систем, способных обеспечить сохранение и развитие социума в условиях изменившихся жизненных реалий. Иными словами, в обществе постепенно складывались объективные предпосылки возникновения государства и права.

### 1.2.2. Предпосылки происхождения государства и права

Процесс возникновения государства и права выражает переход человеческого общества от первобытной стадии (естественного состояния) к цивилизации, то есть обретение социумом качеств саморегулирующейся системы, развивающейся на собственной основе. Для того **чтобы государство получило свое практическое воплощение** в качестве особой формы социально-политической организации общества, были **необходимы определенные условия (предпосылки)**. К таким предпосылкам относятся:

- три крупных разделения труда;
- возникновение института частной собственности;
- изменение социальной структуры общества;
- выделение из общества аппарата публичной власти;
- объединение членов общества по территориальному принципу.

Рассмотрим некоторые особенности этих предпосылок.

#### **Три крупных разделения труда**

Первоначально люди поддерживали свое существование исключительно с помощью примитивных форм обеспечения жизнедеятельности (охоты, рыболовства, собирательства). При этом проблема выживания напрямую связывалась с благоприятными

---

<sup>1</sup> Морозова Л.А. Теория государства и права: учебник. М.: Юристъ, 2002. С. 25–26.



(либо, напротив, неблагоприятными) природными факторами. Естественно, столь тесная зависимость человека от окружающей среды влияла на процесс становления и развития общества. Поэтому выделение в качестве важнейших форм жизнеобеспечения *земледелия* и *скотоводства* имело поистине революционное значение.

Приручение и одомашнивание человеком диких животных, а также сознательное выращивание полезных растений не только означали победу человека в борьбе за физиологическое выживание (поскольку разрывалась прямая зависимость человека от природных и климатических условий), но и являлись причиной начавшегося расслоения общества, так как в результате единая социальная организация распадалась на несколько относительно самостоятельных подгрупп: земледельцев, скотоводов, охотников и т.д. Процесс труда постепенно усложнялся, требовал больших физических и умственных нагрузок, а это в свою очередь вело к ускорению социального развития. Значение данного этапа человеческой эволюции заключается в том, что люди начинают производить общественно полезного продукта больше, чем нужно непосредственно для поддержания жизнедеятельности. Возникает так называемый избыточный продукт, правом на распоряжение которым обладают его производители. Следовательно, появляются предпосылки для возникновения права собственности, которое понимается как право владеть, пользоваться и распоряжаться определенным имуществом и является одним из важнейших субъективных прав.

Следующим крупным разделением труда принято считать *появление ремесел* и разделение человеческого общества на тех, кто производит орудия труда, и тех, кто этими орудиями пользуется. Переход от универсальной системы жизнеобеспечения к специализированной интересен прежде всего тем, что люди начинают производить такие вещи, которые непосредственно для самих производителей жизненно важного значения не имеют, а изготавливаются с единственной целью — обменять на другие предметы труда, необходимые в хозяйстве. При этом процесс обмена переходит из эпизодического в систематический.

Потребность людей обмениваться продуктами своего труда, с одной стороны, означала необходимость создания оценочного эквивалента, позволяющего осуществлять данную операцию в определенном пропорциональном соотношении, а с другой —

привела к выделению из социальной среды особой группы людей, которые своим основным занятием избрали посредническую деятельность между производителями орудий труда и их пользователями. *Процесс товарного обмена* представлял целую отрасль общественно полезной деятельности. Это было третье крупное разделение труда.

Таким образом, тремя крупными разделениями труда являются следующие социальные преобразования: переход от охоты и собирательства к животноводству и земледелию; выделение ремесел; появление товарно-обменных отношений и, как следствие, социальной группы профессиональных посредников — менял (впоследствии — торговцев).

### **Возникновение института частной собственности**

Постепенно на смену социальным отношениям, обусловленным кровным родством, приходят договорные отношения, которые характеризуются принятием участвующими в этих отношениях лицами определенных взаимных обязательств друг перед другом (прежде всего в сфере производства и распределения материальных благ). Основным предметом таких отношений является собственность, возникающая как результат человеческого труда по преобразованию природы.

Именно приложение труда к тем или иным предметам природы (земле с ее недрами, предметам животного и растительного мира и т.п.) создает разницу между общим и частным. Труд видоизменяет предметы природы, придает им качественно новые свойства. Но поскольку труд является несомненной собственностью трудящегося, то и сами видоизмененные предметы становятся частной собственностью того, кто трудится. Специализация общественно полезного труда обуславливает усиление его эффективности и, как следствие, приводит к получению избыточного продукта, который можно накапливать и которым можно распоряжаться в соответствии с личными (групповыми) интересами. Возникает и постепенно усиливается имущественное неравенство, а как следствие — необходимость в специальных средствах принуждения.

### **Изменение социальной структуры общества**

Наиболее яркое выражение процесс дифференциации общественных отношений получил в ходе замены полигамных отношений моногамными. По сути, это означало возникновение супру-

жеских связей (в их современном понимании). Запрет на кровосмешение близких сородичей (табу на инцест) имел двойное значение. С одной стороны, род утрачивал свое значение в качестве замкнутой самодостаточной социальной структуры, а с другой — появлялась возможность установления новых общественных связей, формирования на их основе качественно отличных от существовавших ранее социальных форм: племен, союзов племен и т.д.

### **Выделение из общества аппарата публичной власти**

Социальное расслоение означало усиление социального неравенства. В первую очередь это проявилось в порядке формирования управленческих структур и осуществления последними властных полномочий. Если в начальный период развития власть в равном соотношении принадлежала всем трудоспособным членам общины, а вождь осуществлял функции, связанные с оперативным руководством, не претендуя на какие-либо льготы, то впоследствии верховная власть утрачивает непосредственный характер и практически полностью переходит к представителям властных структур (вождям, старейшинам, шаманам и т.д.), которые перестают заниматься не связанным с управленческими функциями общественно полезным трудом.

Чтобы поддержать свою жизнедеятельность, властители начинают изымать (экспроприировать) в виде налогов часть общественного продукта, полученного рядовыми членами сообщества. В целях подавления возможного сопротивления создается специальный механизм принуждения, который необходим, с одной стороны, для обеспечения установленного порядка сбора налогов, с другой — для защиты власти от недовольных ее решениями. Властные полномочия уже не делегируются членами общества лучшему из равных, а передаются по наследству. Публичная власть все больше отделяется от общества. Принятие управленческих решений перестает быть полномочием каждого члена общества, приобретает характер функции и вместе с тем прерогативы обособленного от общества аппарата власти.

### **Объединение членов общества по территориальному принципу**

Связи, соединявшие членов первобытного сообщества, первоначально были кровно-родственными, а впоследствии семейными и производственными. Возникновение же товарообмена обусловило появление общих интересов людей, которые не были

связаны ни родственными, ни семейными, ни производственными контактами. Чтобы осуществлять эффективное регулирование социальных процессов на данной стадии человеческого развития, необходимо было сформировать принципиально новые отношения. Ими стали отношения, возникающие между проживающими на определенной территории людьми. Факт проживания человека на определенной территории объективно порождает возникновение системы прав и обязанностей внутри данного сообщества<sup>2</sup>.

Всю систему предпосылок (факторов, повлиявших на появление государства) можно разделить на несколько групп, среди которых в первую очередь выделить экономические, социальные, политические, географические.

При этом предпосылки возникновения права в целом схожи с предпосылками возникновения государства в связи с тем, что рассматриваемые явления формировались параллельно и в непосредственной связи друг с другом (политогенез и правогенез имели место в рамках одного этапа развития общества). Однако можно выделить и те факторы, которые непосредственно оказали влияние на формирование права: появление письменности, формирование и распространение мировых религий, политогенез.

### **1.2.3. Теории происхождения государства**

В науке существовало и существует множество различных теорий, объясняющих процесс возникновения государства. Это вполне естественно и понятно, поскольку каждая из позиций отражает взгляды и суждения представителей различных социальных групп, творивших в разное время в разных социально-политических условиях. За время существования теории государства и права как науки были высказаны и обоснованы с той или иной степенью достоверности десятки самых разных гипотез. Вместе с тем споры о природе права и государства продолжаются и сегодня. Рассмотрим наиболее часто встречающиеся в научной литературе теории происхождения права и государства (см. *рис. 1 прил. 2*).

---

<sup>2</sup> Ромашов Р.А. Теория государства и права: учеб. пособие / под общ. ред. В.П. Сальникова. М.: ИМЦ ГУК МВД России, 2002. С. 15–18.

### **Теологическая теория**

Вся история человечества говорит об особой роли религии в жизни общества. Рассматривая процесс создания государства как акт божественной воли, ученые-теологи полагали, что процесс возникновения и развития государства и права аналогичен процессу сотворения Богом мира, а государь есть его наместник на земле, как Папа — наместник Христа на земле в делах не только духовных, но и светских (по учению римской церкви).

В средневековой Европе в трудах ученых-теологов (в частности, в работах классиков католицизма — Августина Аврелия и Фомы Аквинского) необходимость государства выводилась, с одной стороны, из учения Аристотеля о политической сущности человека, с другой — из определенного свыше предназначения государства как политического института. Поскольку человек уже изначально предрасположен к власти или к повиновению, государственный порядок рассматривается как раз и навсегда устоявшийся, неизменный, подчиненный исключительно божественному провидению. В целом в рамках данной теории государство является творением Бога на земле.

### **Патриархальная теория**

Эта теория также возникла в древности. Ее основателем был Аристотель, однако подобные идеи высказывались и Г. Мэном, и Д. Мердоком, и Н. Михайловским. Смысл этой теории состоит в том, что государство возникает из разрастающейся из поколения в поколение семьи. Глава этой семьи становится главой государства — монархом. Его власть, таким образом, — это продолжение власти отца.

### **Органическая теория**

Теория возникла в XIX веке, ее представителями были Г. Спенсер, Р. Вормс, Р. Прейс. В соответствии с органической теорией само человечество возникает как результат эволюции животного мира — от низшего к высшему. Дальнейшее развитие приводит к объединению людей в процессе естественного отбора в единый организм — государство, в котором правительство выполняет функции мозга, управляет всем организмом, а низшие классы обеспечивают его жизнедеятельность.

### **Теория общественного договора**

Одной из наиболее популярных политико-правовых теорий возникновения государства является договорная (естественно-

правовая) теория, согласно которой государство на добровольной основе создали члены общества, подписавшие специальный юридический акт — общественный договор.

Свое выражение данная теория получила в трудах европейских ученых XVII–XVIII веков (Г. Гроция, Б. Спинозы, Т. Гоббса, Дж. Локка, Ж.-Ж. Руссо, А. Радищева и т.д.). Столь пристальный интерес к названной теории объясняется тем, что многие обоснованные в ней положения (неотчуждаемость личных прав и свобод, делегирование властных полномочий, юридическая ответственность государственной власти и т.д.) были использованы в качестве структурных элементов политической программы третьего сословия (буржуазии) в ходе борьбы с королевским абсолютизмом в начале эпохи нового времени.

Приверженцы данного теоретического направления полагали, что, поскольку люди являются по природе свободными, равными и независимыми, никто не может быть подчинен политической власти другого без своего собственного согласия. Поэтому единственно возможным средством для выхода из естественного состояния и подчинения людей политической власти является соглашение с другими людьми об объединении в сообщество для того, чтобы удобно и мирно жить. В основу первоначального договора, по мнению основателей договорной теории, должно было быть положено условие о подчинении всех его участников большинству. Действительно, если для вступления в государство требуется согласие каждого отдельного лица, то после образования государства каждое такое лицо действует согласно воле большинства. Для того чтобы государство было способно выступать как единое целое и продолжать оставаться единым сообществом, необходимо, чтобы это целое двигалось туда, куда влечет большая сила, которую составляет согласие большинства. Поэтому каждый человек, согласившись вместе с другими составить единый политический организм, берет на себя обязательство подчиняться решению большинства и считать его окончательным.

Таким образом, при помощи общественного соглашения возникает политическое сообщество — государство.

### **Классовая (марксистская) теория**

Эта теория иногда называется материалистической, так как в ней содержатся попытки объяснить возникновение государства причинами материалистического (преимущественно экономиче-

ского) характера. По мнению авторов и основных идеологов классовой теории (К. Маркса, Ф. Энгельса, В. Ленина, И. Сталина), государство возникает как объективный результат социального развития. Общественное разделение труда, появление прибавочного продукта, возникновение частной собственности и, следовательно, имущественного неравенства, расслоение общества на классы с непримиримыми (антагонистическими) интересами — все эти обстоятельства явились причинами возникновения государства, сущностью которого стало принуждение одного класса другим. Классовое государство есть орган классового господства, инструмент угнетения одного класса другим. При помощи государственной власти происходит создание «порядка», который узаконивает и упрочивает такое угнетение, умеряя столкновение классов.

### **Теория насилия**

Исходным моментом рассуждений авторов данной теории (Л. Гумпловича, Е. Дюринга, А. Менгера) является утверждение о насильственном характере возникновения государства. По их мнению, государственно-правовой порядок образовался путем насилия и укрепился почти исключительно путем военных успехов. Теория насилия предполагает возникновение государства как в результате внешнего воздействия, когда более развитое (более агрессивное) племя подчиняет менее развитое (менее агрессивное), так и в результате внутреннего насилия, результатом которого является порабощение сильнейшими соплеменниками слабейших.

В отличие от классовой теории, где экономика рассматривается как основа надстроечных отношений (политических, правовых, идеологических), в теории насилия обосновывается тезис о первичности политики, а именно политического насилия. При этом насилие считается не ограниченным, локальным, а глобальным, к тому же естественным явлением, порождающим единство противостоящих друг другу элементов: государств-победителей и побежденных, управляющих и управляемых, господ и рабов.

### **Ирригационная теория**

Представитель — современный немецкий ученый К. Виттфогель. Возникновение государства он связывает с необходимостью строительства гигантских ирригационных сооружений в восточных аграрных областях. Поэтому главной причиной появления государства на Древнем Востоке является необходимость в организации публичных работ по созданию ирригационных систем.

Данный перечень теорий происхождения государства не является исчерпывающим, существуют и иные теории, в том числе современные, к числу которых можно отнести кризисную, дуалистическую, теорию специализации (см. *рис. 2 прил. 2*).

Согласно **кризисной теории** (автор — профессор А.Б. Венгеров) государство возникает как итог неолитической революции — перехода человечества от экономики присваивающей к экономике производящей, что было вызвано экологическим кризисом (отсюда название теории), который имел место примерно 10–12 тыс. лет назад. Глобальное изменение климата на Земле, вымирание мамонтов, шерстистых носорогов, пещерных медведей и другой мегафауны поставило под угрозу существование человечества как биологического вида. Сумев выйти из экологического кризиса путем перехода к производящей экономике, человечество перестроило всю свою социальную и хозяйственную организацию. Это привело к расслоению общества, появлению классов и возникновению государства, которое и должно было обеспечить функционирование производящей экономики, новые формы трудовой деятельности, само существование человечества в новых условиях.

**Дуалистическая теория** (авторы — профессора В.С. Афанасьев и А.Я. Малыгин) тоже связывает процесс возникновения государства с неолитической революцией, но говорит при этом о двух путях возникновения государства — восточном (азиатском) и западном (европейском). Восточный путь возникновения рассматривается как универсальный, поскольку считается характерным для государств Азии, Африки и Америки, а западный — как уникальный, исключение из общего правила, так как он присущ только европейским государствам.

Главная особенность *восточного пути возникновения государства* видится авторам дуалистической теории в том, что государство формируется на основе сложившегося в первобытном обществе аппарата управления. В зонах поливного земледелия (именно там возникали первые государства) существовала потребность в строительстве сложных ирригационных сооружений. Это требовало централизованного управления и создания специального аппарата, то есть органов, должностных лиц, которые бы это управление осуществляли. Органы общественного управления и соответствующие должности создавались для выполнения и некоторых других функций (например, для управления особыми резервными



фондами, отправления культов и т.д.). Постепенно должностные лица, выполнявшие функции общественного управления, превращались в привилегированную замкнутую социальную прослойку, касту чиновников, ставшую основой государственного аппарата.

Для *западного пути возникновения государства* характерным считается то, что ведущим государствообразующим фактором здесь было разделение общества на классы, в основе которого лежала частная собственность на землю, скот, рабов и другие средства производства.

В связи с тем что ни одна из существовавших теорий не могла претендовать на роль всеобъемлющей, профессор Т.В. Кашанина выдвинула теорию, которая могла бы быть универсальной для всех стран и народов — **теорию специализации**. Основной идеей теории является закон специализации — всеобщий закон развития окружающего мира. Специализация присуща миру биологии; появление в живом организме различных клеток, а затем органов — результат специализации; чем больше специализированы функции организма, тем выше его место в биологическом мире, тем лучше он приспособлен к жизни. В социальном мире, по мнению автора теории, тоже действует закон специализации: производящая экономика постепенно набирает темпы, наступает момент, когда труд специализируется, его специализация труда выходит за рамки сферы производства и появляется потребность в труде управленческом (организаторском) — так происходит политическая специализация, результатом которой — возникновение государства.

На *рис. 3 прил. 2* обозначены факторы, повлиявшие на возникновение государства, на *рис. 4 прил. 2* — пути образования государства.

#### **1.2.4. Теории происхождения права**

В теории государства и права существует множество подходов к рассмотрению проблемы происхождения права. В рамках этих подходов по критерию волевого участия человека в правотворчестве (то есть в процессе правообразования) с определенной долей условности можно выделить теоретические концепции естественного происхождения права и теории позитивного (искусственно созданного) права.

Теории, не связывающие происхождение права с человеческим волеустановлением, рассматривают право либо в качестве объективного явления, возникающего в результате естественного (и именно в силу этого — объективного) процесса развития человеческого общества, либо в качестве некоего божественного установления, опять же не зависящего от воли человека. В свою очередь, в позитивистских теориях процесс возникновения права рассматривается с точки зрения осознанной волевой человеческой деятельности. При этом в зависимости от особенностей правообразования различают юридический, социологический, психологический типы позитивизма.

Рассмотрим перечисленные теории происхождения права более подробно.

### **Теории естественного происхождения права**

Представители *теории естественного права* (Г. Гроций, Т. Гоббс, Дж. Локк, Ж.-Ж. Руссо и др.) считают, что право как совокупность определенных возможностей возникает у человека с момента рождения и реализуется им независимо от того, является он гражданином государства или нет. В основу естественного права, таким образом, положены неотчуждаемые права человека, выступающие в качестве ценностных установок, приоритетных по отношению к государственным интересам. А само «естественное право столь незыблемо, что не может быть изменено даже самим Богом» (Г. Гроций). В связи с этим следует согласиться с замечанием, сделанным А. Венгером: «Теория естественного права, таким образом, снимала по существу проблему происхождения права, делая упор на изначальном присутствии у человека как у социального существа определенной суммы прав»<sup>3</sup>.

Тем не менее наряду с естественным правом с точки зрения естественно-правовой доктрины в обществе функционирует производное от естественного позитивное право, установленное государством и обеспечиваемое возможностью государственного принуждения. В отличие от естественного права право позитивное возникает в результате человеческого волеустановления, оно не должно противоречить требованиям права естественного.

---

<sup>3</sup> Венгер А.Б. Теория государства и права: учебник для юрид. вузов. 3-е изд. М.: Юриспруденция, 2000. С. 26.

В *исторической школе права* (Ф. Савиньи, Г. Пухта) основным объектом познания и предметом научного исследования названы феномен правогенеза и историческое развитие правовых явлений. С точки зрения представителей этого научного направления, право представляет собой продукт исторического развития. Оно возникает, подобно языку общения, стихийно. Так, по мнению основоположника исторической школы — Г. Гуго, «большая часть правовых норм, действующих у данного народа, возникла стихийно, подобно тому, как возникли язык и нравы этого народа, или, скорее всего, являясь частью того и другого, возникла в результате привычки». Сходные мотивы в достаточной степени четко просматриваются и у другого теоретика исторической школы — Г. Пухты. По его мнению, «право создается впервые не государством, напротив, последнее уже предполагает правовое сознание, право, в охранении которого состоит главная задача государства»<sup>4</sup>.

#### **Теории происхождения позитивного права**

*Юридический позитивизм* (И. Бентам, Дж. Остин, Г. Кельзен, Г. Шершеневич): право является продуктом целенаправленной государственной деятельности, актом воли, выраженным в виде определенных правил, приказом суверена. Правила поведения, не получившие формально-юридического выражения, правовыми не являются. Правотворческая деятельность государства может осуществляться в форме как непосредственного, так и санкционированного правотворчества. В рамках непосредственного правотворчества создаются так называемые гражданские права и обязанности (правила, регламентирующие порядок формирования и функционирования государственной власти, приобретения и утраты гражданства и т.п.). В рамках санкционированного правотворчества государство признает юридически значимыми (правомерными, противоправными) правила поведения, сложившиеся в ходе естественного развития общества (обычай наследования имущества умершего членами его семьи признается государством правомерным, а обычай кровной мести — противоправным).

*Социологический позитивизм* (Е. Эрлих, К. Лавеллин, Д. Фрэнк, С. Муромцев): право как система правил поведения общезначимого

---

<sup>4</sup> См.: Рубаник С.А. История политических и правовых учений. Академический курс: учебник для бакалавриата и магистратуры. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Издательство Юрайт, 2015. 396 с.

характера формируется в результате социального развития. Государство юридицирует (наделяет юридической силой, гарантирует и санкционирует) уже сложившиеся в процессе общественного развития правила поведения. Так, право по Е. Эрлиху — это прежде всего объективное, независимое от прямого волеустановления явление («живое право»), которое постепенно преобразуется в систему правил («право второго порядка»), «по которым суды и другие учреждения оценивают поступки людей...». К праву второго порядка ученый относил правовые положения, установленные законодательством и судебными решениями предназначенные для охраны «живого права».

*Психологический позитивизм* (Л. Петражицкий, Г. Тард и другие): его особенностью является интерпретация права как продукта человеческой психики. Так, например, наиболее яркий и авторитетный представитель психологической теории права — Л. Петражицкий — характеризовал право как «этические переживания, эмоции которых имеют атрибутивный характер». Ученый делил право на позитивное и интуитивное. При этом возникновение позитивного права связывалось им с некими внешними основаниями — «нормативными фактами», на которые право опирается (обычаи, законы, кодексы и пр.). В свою очередь, «интуитивное право — это продукт внутреннего определения субъекта»<sup>5</sup>.

#### *Контрольные вопросы по теме*

1. При помощи каких средств и в каких формах осуществлялось социальное управление в догосударственный (архаический) период?
2. В чем особенность социальной власти в первобытном обществе?
3. Какие социально-исторические предпосылки предшествовали возникновению государства?
4. Перечислите и охарактеризуйте основные теории происхождения государства.
5. Перечислите и охарактеризуйте основные теории происхождения права.

---

<sup>5</sup> См.: Рубаник С.А. Указ. соч.

## РАЗДЕЛ 2

### Теория государства

#### Тема 2.1

#### Понятие, признаки и сущность государства

##### *Учебные вопросы*

2.1.1. Государство: понятие и признаки. Государственная власть.

2.1.2. Сущность государства.

#### **2.1.1. Государство: понятие и признаки. Государственная власть**

Существует множество определений государства. В качестве одного из них можно предложить следующее. Государство — организация публичной власти, созданная для управления обществом в условиях его социальной дифференциации. Данное определение не носит исчерпывающего характера, при этом понятие «государство» принято раскрывать через его основные признаки — качественные характеристики, в обязательном порядке присущие любому государству.

Обращаясь к **признакам государства**, надо выделить те из них, которые отличают его от первобытного общества (см. *рис. 1 прил. 3*):

- 1) наличие публичной (государственной) власти;
- 2) суверенитет;
- 3) государственный аппарат;

- 4) территориальное деление населения;
- 5) наличие права как регулятора общественных отношений;
- 6) система налогов и сборов.

Государственная власть — это способ руководства (управления) обществом, для которого характерна опора на специальный аппарат принуждения (авторитет силы).

Государственной власти присущи ряд признаков.

1. Государственная власть — разновидность социальной власти, то есть власти общественной, власти, возникающей и проявляющейся в отношениях между людьми. Государственная власть как власть социальная — это способность или возможность воздействовать не на чье-то поведение вообще, а на поведение людей, распоряжаться или управлять не кем-то вообще, а людьми, их объединениями, подчинять своей воле не кого-то вообще, а людей.

2. Является властью публичной (официально управляет делами общества в целом).

3. Это власть политическая, то есть она регулирует отношения между большими и малыми социальными группами и, будучи относительно обособленной от общества (социально неоднородного в лице классов, этносов, наций, национальных меньшинств и т.п.), руководит им в интересах той его части, большей или меньшей, которая овладела этой властью (служит инструментом реализации воли политических сил, стоящих у власти).

4. Государственная власть — это легитимная и легальная власть. Легитимность государственной власти, как принято считать, выражается прежде всего в признании этой власти населением страны в качестве публичной. Поскольку государственная власть является властью общества, общество, население страны должно признавать эту власть в качестве таковой, считать ее своей властью и подчиняться ей. В случае если общество не признает существующую государственную власть, отвергает ее, эта власть не имеет права на дальнейшее существование и должна быть заменена другой государственной властью. Поэтому государственная власть должна иметь кредит доверия у населения. Легальность государственной власти означает ее законный характер.

5. Является суверенной властью, то есть в сфере государственных дел обладает верховенством, самостоятельностью и независимостью по отношению к какой-либо иной власти как внутри государства, так и за его пределами.

6. Осуществляется на постоянной основе специальным аппаратом власти (государственным аппаратом).

7. Обладает монопольным правом применять принуждение на территории своего действия (территории государства).

8. Обладает монопольным правом налогообложения определенных лиц, находящихся на территории государства (для формирования бюджета — казны государства).

9. Распространяется на всех лиц, находящихся на территории государства.

10. Издаёт нормативно-правовые акты, формирует право, являющееся общеобязательным регулятором общественных отношений на соответствующей территории.

Отдельно можно также остановиться на категории государственного суверенитета, который, с одной стороны, является качественной характеристикой государственной власти, с другой — признаком самого государства. Являясь комплексным признаком и важнейшим условием жизнедеятельности государства, суверенитет выступает как совокупность факторов, с одной стороны характеризующих верховенство государственной власти по отношению ко всем другим видам власти в самом государстве (так называемая внутренняя форма проявления суверенитета; первое юридическое свойство суверенитета), а с другой — означающих право государства на независимость в международной сфере, самостоятельность в определении и реализации основных направлений внутренней и внешней политики (внешняя форма проявления суверенитета; второе юридическое свойство суверенитета). В связи с чем принято выделять внутренний и внешний суверенитет государства<sup>6</sup>. Таким образом, приведем следующее определение.

*ГОСУДАРСТВО — это единая суверенная политико-территориальная организация общества, обладающая специальным аппаратом управления и принуждения и устанавливающая определенный правовой порядок.*

---

<sup>6</sup> См.: Марченко М.Н. Проблемы общей теории государства и права: учебник. В 2 т. Т. 1: Государство. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2016. 744 с.

### 2.1.2. Сущность государства

Сущность каждого государства можно рассматривать с позиций ответа на следующие вопросы (см. рис. 3 прил. 3):

- 1) кому принадлежит государственная (политическая) власть;
- 2) в чьих интересах эта власть осуществляется;
- 3) какими способами и методами она проводится в жизнь.

В то же время следует иметь в виду, что на протяжении многих лет вопрос о сущности государства решался в нашей науке односторонне. Сущность государства видели лишь в его насильственной стороне, рассматривая его как диктатуру, ничем не ограниченную власть господствующего класса. При этом упускалось из вида, что общество едино. Следовательно, государство всегда выражает интересы общества в целом и является способом его интеграции.

Таким образом, сущность государства проявляется в двух аспектах: с одной стороны, проявление классовой сущности государства связано с его важным признаком — наличием публичной политической власти (интересы которой не будут абсолютно совпадать с интересами всего общества), а с другой — верховная государственная власть (если она к тому же выборная) официально выступает представителем общества в целом (проявление социальной сущности).

**Общесоциальная сущность государства** в более широком смысле состоит в том, чтобы обеспечивать компромисс интересов различных социальных групп, смягчать и преодолевать классовые противоречия, осуществлять поиск путей достижения согласия и сотрудничества государства и общества.

Помимо двух указанных (основных) вариантов сущности государства возможны и иные: религиозная, национальная, расовая, которые в том числе существуют и в современном мире<sup>7</sup>.

#### *Контрольные вопросы по теме*

1. Какие признаки характеризуют современное государство?

---

<sup>7</sup> См.: Общая теория государства и права. Академический курс. В 3 т. / под ред. М.Н. Марченко. Т. 1: Теория государства. М.: Издательство «Зерцало», 2002. 528 с.



2. Что такое государственный суверенитет и какими юридическими свойствами он обладает?

3. Каково содержание сущности государства, в чем она проявляется?

## **Тема 2.2**

### **Типология государства**

#### *Учебные вопросы*

2.2.1. Понятие и значение типологии государства.

2.2.2. Формационный подход к типологии государства.

2.2.3. Цивилизационный подход к типологии государства.

#### **2.2.1. Понятие и значение типологии государства**

*ТИПОЛОГИЯ — это научный прием, заключающийся в классификации и группировке изучаемых объектов по однородным признакам.*

Типология содействует более глубокому выявлению признаков, свойств, сущности государств, позволяет проследить закономерности их развития, структурные изменения, а также прогнозировать дальнейшее их существование.

*ТИП ГОСУДАРСТВА — это совокупность отличительных свойств и черт государства, предопределяющих в своем единстве его специфику (см. рис. 1 прил. 4).*

В зависимости от выделяемых типологических критериев можно говорить о существовании нескольких подходов к типологии государств. В настоящее время в юридической литературе применяются два основных подхода к типологии государств — формационный и цивилизационный (см. рис. 2 прил. 4).

### **2.2.2. Формационный подход к типологии государства**

Формационный подход основан на объединении государств в рамках конкретной общественно-экономической формации. Главным классификационным критерием служит способ производства (уровень развития производительных сил и производственных отношений), который, в свою очередь, определяется господствующей формой собственности на средства производства. Например, экономическую основу рабовладельческого общества составляет частная собственность рабовладельцев на средства производства и на рабов, которые рассматриваются исключительно как производители материальных и других благ. При феодальной формации материальную основу общества составляет феодальная собственность на землю, которая обуславливает экономическую и иную зависимость крепостных крестьян от помещиков. Частная собственность на наиболее важные орудия труда и средства производства характерна и для капиталистической общественно-экономической формации. Каждой формации (кроме первобытнообщинной) соответствует свой тип государства и права. Переход от одной формации к другой происходит под воздействием изменений в экономическом базисе и носит объективный характер. Замена одного экономического строя другим влечет изменения в государственно-правовой надстройке (см. *рис. 3–4 прил. 4*).

Согласно формационному подходу выделяется пять формаций: первобытнообщинная (безгосударственная), рабовладельческая, феодальная, капиталистическая, социалистическая. Каждая из них (кроме первобытнообщинной) имеет определенный тип государства, которое охраняет и защищает экономический строй общества, выражает интересы экономически господствующего класса, служит ему.

К недостаткам формационного подхода принято относить следующие.

1. Теория социально-экономических формаций была разработана главным образом на материале европейских стран. Восточные же государства отличались бóльшим своеобразием развития и спецификой государственной организации, поэтому не укладывались в рамки формационной теории.

2. Развитие обществ и государств характеризуется как одномерное, однолинейное, заранее predetermined, одна формация

закономерно сменяется другой, более прогрессивной, это движение имеет необратимую силу. Все народы должны пройти все формации. Однако данное положение не всегда подтверждается социальной практикой.

### **2.2.3. Цивилизационный подход к типологии государства**

На рубеже 70–80-х годов XX века среди отечественных историков, этнографов, антропологов, философов стали активно обсуждаться проблемы цивилизационного подхода к изучению общества. Суть цивилизационного подхода состоит в том, что при характеристике развития конкретных стран и народов следует учитывать не только развитие процессов производства и классовых отношений, но и духовно-культурные факторы. К ним можно отнести особенности духовной жизни, форм сознания, в том числе религии, миропонимания, мировоззрения, исторического развития, территориальной расположенности, своеобразия обычаев, традиций и т.д. Ученые заметили, что духовно-культурные факторы способны: а) полностью блокировать влияние того или иного способа производства; б) частично парализовать его действие; в) прервать поступательное формационное движение; г) усиливать социально-экономическое развитие. Следовательно, экономические процессы и факторы цивилизации тесно взаимодействуют, стимулируя развитие друг друга (см. *рис. 5 прил. 4*).

В юридической науке отсутствует типология государств по цивилизационному критерию. Выделяют главным образом этапы цивилизации, например:

- локальные цивилизации, существующие в отдельных регионах или у отдельных народов (шумерская, эгейская, индская и др.);
- особенные цивилизации (китайская, западноевропейская, восточноевропейская, исламская и др.);
- всемирная цивилизация, охватывающая все человечество. Она формируется сейчас и основывается на принципе глобального гуманизма, включающего достижения человеческой духовности, созданные на протяжении всей истории мировой цивилизации.

Кроме того, выделяют первичные и вторичные цивилизации. Государства в этих цивилизациях отличаются по их месту

в обществе, социальной природе, выполняемой роли. Для государства в первичных цивилизациях характерно, что они являются частью базиса, а не только надстройки. Это объясняется ключевой ролью государства в развитии социально-экономической сферы. Вместе с тем государство в первичной цивилизации связано с религией в единый политико-религиозный комплекс. К первичным цивилизациям принято относить древнеегипетскую, ассиро-вавилонскую, шумерскую, японскую, сиамскую и др.

Государство вторичной цивилизации не так всемерно, как в первичных цивилизациях, оно не составляет элемента базиса, но входит в качестве компонента в культурно-религиозный комплекс. Среди вторичных цивилизаций обычно называют западноевропейскую, восточноевропейскую, североамериканскую, латиноамериканскую и др.

Классификация по цивилизационному признаку страдает схематизмом, нечеткостью, серьезной недоработанностью. Очевидно, что типологию государств по цивилизационному критерию науке еще предстоит разработать.

Достоинство цивилизационного подхода видится в том, что он ориентирует на познание социальных ценностей, присущих конкретному обществу. Он более многомерен, чем формационный, так как позволяет рассматривать государство не только как организацию политического господства одного класса над другим, но и как большую ценность для общества.

Слабыми сторонами цивилизационного подхода принято считать:

- 1) недооценку социально-экономических факторов;
- 2) существование множества критериев и несовпадающих классификаций;
- 3) отсутствие собственно юридического подхода к государству, в результате чего предметом классификации вместо государства выступает общество.

В учебной юридической литературе используются и иные классификации государств. Например, государства подразделяются на демократические и недемократические, государства западной и восточной цивилизации. Заслуживает внимания и классификация государств по их отношению к религии. Данный критерий позволяет выделять светские, клерикальные, теократические и атеистические государства. Значит, необходимо обратить внимание,

что для классификации (типизации) государств можно использовать разные критерии и их перечень не является исчерпывающим.

*Контрольные вопросы по теме*

1. Дайте характеристику понятию и значению типологии государства.
2. Раскройте содержание формационного подхода к типологии государства.
3. Раскройте содержание цивилизационного подхода к типологии государства.
4. Какие типы государств можно выделить по иным критериям?

## **Тема 2.3**

### **Функции государства**

*Учебные вопросы*

- 2.3.1. Понятие, признаки и виды функций государства.
- 2.3.2. Формы и методы реализации функций государства.

#### **2.3.1. Понятие, признаки и виды функций государства**

При раскрытии функций государства необходимо разобратся в понятии и видах функций, уяснить содержание внутренних и внешних функций, показать их взаимосвязь, взаимодействие и тенденции развития, дать характеристику содержательно-целевых функций, показать связь функций государства с глобальными проблемами современности, например экологическими.

Функции государства всегда выражают его предметно-политическую сущность. Они определяются теми целями и задачами, которые ставит перед собой правящий политический режим (см. рис. 1 прил. 5).

*ФУНКЦИИ ГОСУДАРСТВА — это основные направления деятельности государства по осуществлению стоящих перед ним задач.*

**Признаки функций государства:**

- 1) функции государства конкретизируют его сущность и социальное назначение;
- 2) являются устойчиво сложившейся предметной деятельностью государства в важнейших сферах общественной жизни;
- 3) возникают и развиваются исходя из исторических целей и задач государства;
- 4) формы реализации функций государства (чаще всего правовые) связаны с применением властно-принудительных методов.

**Классификация функций** государства по различным критериям:

- 1) по принципу разделения властей — законодательные, исполнительные (управленческие) и судебные;
- 2) продолжительности действия — постоянные и временные;
- 3) социальной значимости — основные и производные;
- 4) характеру осуществления — созидательные и охранительные;
- 5) сферам государственной деятельности — внутренние и внешние.

К *внутренним функциям* государства, как правило, относятся экономическая, налогообложения и финансового контроля, социальная, политическая, охраны правопорядка, духовно-культурная, экологическая.

К *внешним функциям* государства относятся поддержание мира и мирового порядка, обеспечение делового партнерства и сотрудничества, защита государственного суверенитета от внешнего посягательства, участие в решении глобальных проблем современности (экологической, сырьевой, энергетической, демографической, продовольственной, международного терроризма)<sup>8</sup>. Представляется, что систему внешних функций на глобальном уровне можно свести к двум: обеспечение безопасности государства от нападения извне и сотрудничество с другими странами.

*Внутренние функции* государства характеризуют его деятельность в пределах собственной территории:

- 1) политическая функция включает в себя направления государственной деятельности в сфере обеспечения незыблемости

---

<sup>8</sup> Морозова Л.А. Проблемы современной российской государственности: учеб. пособие. М.: Юрид. лит., 1998. С. 45.

государственного строя, организации и функционирования органов государственной власти, принятия властных решений и осуществления властных полномочий;

2) экономическая функция определяет место и роль государства в системе экономического развития, устанавливает пределы вмешательства государства в процесс управления экономикой;

3) социальная функция в наиболее общем виде может рассматриваться как совокупность целевых установок, в основу которых положено стремление государства обеспечить условия для достойного образа жизни всех членов сообщества (в соответствии с Конституцией Российской Федерации 1993 года всем гражданам России гарантировано право на достойный образ жизни).

*Внешние функции* государства позволяют говорить о нем как о субъекте международных отношений. При этом с точки зрения содержательного критерия государство в сфере международных отношений осуществляет те же самые функции, что и во внутригосударственной сфере (политическую, экономическую, социальную и т.п.). Вместе с тем эти функции приобретают специфические черты, что, в свою очередь, обуславливает необходимость их разделения на внутренние и внешние.

### **2.3.2. Формы и методы реализации функций государства**

Любая социальная функция реализуется в форме деятельности. Процесс реализации функций государства не является исключением и предполагает различие правовых и организационных форм, в рамках которых осуществляются обозначенные функциями направления государственной деятельности (см. *рис. 2 прил. 5*). К **правовым формам реализации** функций государства относят правотворческую, исполнительно-распорядительную и правоохранительную деятельность.

*Правотворческая деятельность* — это деятельность, направленная на подготовку, принятие и опубликование нормативно-правовых актов, которые определяют основные правила поведения в обществе, а также закрепляют процедуры реализации этих правил, разрешения спорных ситуаций, возникающих вследствие их претворения в жизнь, применения мер ответственности в отношении правонарушителей.

*Исполнительно-распорядительная деятельность* — это деятельность, направленная на реализацию исходящих от государства властных велений. От эффективности исполнительно-распорядительной деятельности зависит, будут ли воплощены в реальной жизни принимаемые компетентными государственными органами правовые акты или они останутся лишь благими пожеланиями законодателя. Основное бремя по исполнению государственно-властных предписаний лежит на органах управления (исполнительно-распорядительных органах), возглавляемых правительством страны. Это повседневная работа по разрешению разнообразных вопросов управленческого характера, для выполнения которой исполнительно-распорядительные органы издают соответствующие акты (подзаконные акты), контролируют процесс выполнения обязанностей, соблюдения запретов и т.п.

*Правоохранительная деятельность* — деятельность компетентных государственных органов, общественных организаций, должностных лиц по охране правопорядка, включающая принятие мер по предупреждению правонарушений, разрешению спорных ситуаций, затрагивающих права и законные интересы физических и юридических лиц, реализации мер юридической ответственности.

**Неправовые (организационные) формы** охватывают большой объем организационно-подготовительной работы в процессе осуществления функций государства. Такая деятельность не носит правового характера, однако является необходимой для реализации функций государства. Это, например, подготовительная работа по сбору, оформлению и изучению различной информации при разрешении юридического дела, ознакомление с письмами и заявлениями граждан и т.п.

Правовые и организационные формы реализации функций государства взаимодополняют друг друга.

К основным методам реализации функций государства относятся принуждение и убеждение (основные методы, используемые любой социальной властью, в том числе государственной) — см. рис. 2 прил. 5.

#### *Контрольные вопросы по теме*

1. Что такое функции государства?
2. Каковы признаки функций государства?



3. Назовите критерии, которые используются для классификации функций государства.

4. Расскажите, как соотносятся внутренние и внешние функции государства.

5. В каких правовых формах и какими методами реализуются функции государства?

## **Тема 2.4**

### **Механизм государства**

#### *Учебные вопросы*

2.4.1. Механизм государства: понятие, основные черты, структура.

2.4.2. Орган государственной власти: понятие, признаки, виды.

2.4.3. Принципы организации и деятельности современного механизма государства.

#### **2.4.1. Механизм государства: понятие, основные черты, структура**

*МЕХАНИЗМ ГОСУДАРСТВА — это система взаимосвязанных государственных органов власти (аппарат государства) и государственных организаций, при помощи и посредством которых государство реализует свои задачи и функции.*

С позиции узкого подхода к характеристике механизма государства он отождествляется с государственным аппаратом.

##### **Основные черты механизма государства**

1. Механизм государства (с позиции широкого подхода) включает в себя множество относительно самостоятельных элементов, образующих две взаимосвязанные части: государственный аппарат и государственный сектор.

*Государственный аппарат* состоит из государственных органов, чья деятельность которых строится на реализации предоставленной им власти.

*Государственный сектор* образуют государственные предприятия и учреждения (учебные заведения, театры, научно-исследовательские институты и т.д.). В отличие от государственных органов они не обладают свойством властности по отношению к гражданам либо другим структурам.

2. Механизм государства — это единое образование. Данная черта заключается в целостности и согласованности внутренней организации, общности принципов построения и единстве целей деятельности.

3. Механизм государства концентрирует в себе мощь государственной власти. Это предполагает: а) издание правовых актов; б) обеспечение реализации установленных этими актами правил поведения путем использования мер убеждения и поощрения, воспитания, применения принудительной силы.

4. Многопрофильность механизма государства прослеживается в разветвлении его структуры, разнообразии видов государственных органов и организаций, наделенных соответствующим объемом компетенции.

5. Созидательный характер механизма проявляется в служении обществу, подчинении своей деятельности его целям.

6. Государственному механизму присуще внутреннее управление. Процесс управления непрерывен и сводится к прогнозированию, планированию, организации, регулированию и контролю.

#### **2.4.2. Орган государственной власти: понятие, признаки, виды**

*ОРГАН ГОСУДАРСТВА — структурно выраженная часть государственного механизма (аппарата), законодательно наделенная государственно-властными полномочиями, необходимыми для выполнения возложенных на нее задач и функций.*

##### **Признаки государственного органа:**

- 1) политическое образование, структурно обособленная часть государственного механизма (аппарата);
- 2) наличие государственно-властных полномочий в соответствии с компетенцией и организационной структурой;

3) участие в реализации задач и функций государства;

4) применение присущих данному виду органов организационно-правовых форм и методов деятельности (см. рис. 1 прил. б).

Органы государства классифицируются по различным основаниям (см. рис. 2 прил. б).

**По назначению в системе государственного механизма:**

- *законодательные органы* (парламенты) — предназначение сводится к законотворчеству, где они обладают исключительными полномочиями;
- *исполнительные органы* (правительства, министерства, администрации краев и областей и другие) — призваны организовывать исполнение законодательных решений, обеспечивать их реализацию, для чего они располагают распорядительными полномочиями;
- *судебные органы* — осуществляют правосудие посредством конституционного, гражданского, административного и уголовного судопроизводства;
- *контрольно-надзорные органы* (органы прокуратуры) — осуществляют надзор за исполнением законов законодательными, исполнительными, судебными органами.

**По характеру компетенции:** органы специальной компетенции и органы общей компетенции.

**По способу формирования:** выборные органы (парламенты, законодательные собрания в краях и областях); назначаемые (правительства, администрации краев, областей).

**По времени действия:** постоянные и временные. Постоянные государственные органы не ограничены в своих профессиональных функциях какими-либо сроками или обстоятельствами, действуют до ликвидации (реорганизации). Например, Федеральное собрание Российской Федерации, Правительство Российской Федерации, судебные органы. Временные органы создаются для реализации конкретной функции и, после того как эта функция выполнена, прекращают свое существование. Например, Конституция РФ устанавливает, что в случае возникновения необходимости в разработке и принятии новой конституции создается специальный орган — Конституционное собрание, которое полномочно решать вопрос о необходимости принятия новой конституции и в случае, если такое решение принято, разработать и принять конституцию. После этого оно прекращает свое существование.

В федеративном государстве принято выделять **федеральные органы**, решающие вопросы на уровне страны, и **органы субъектов федерации**.

Перечень критериев для классификации государственных органов не является исчерпывающим и может быть дополнен.

### **2.4.3. Принципы организации и деятельности современного механизма государства**

*ПРИНЦИПЫ ОРГАНИЗАЦИИ И ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ГОСУДАРСТВЕННОГО МЕХАНИЗМА — это научно выверенные основополагающие правила (руководящие идеи), отражающие порядок проявления объективных закономерностей построения и функционирования системы государственных организаций.*

Основными принципами организации и деятельности механизма государства являются:

- научность;
- профессионализм и компетентность;
- законность;
- демократизм;
- принцип разделения властей;
- приоритет прав и свобод человека и гражданина;
- гласность (см. рис. 3 прил. б).

Чаще всего принципы государственного механизма закрепляются конституционно, а также находят свое правовое оформление в текущих законах и подзаконных актах. Все принципы взаимосвязаны и взаимообусловлены.

#### *Контрольные вопросы по теме*

1. Что такое государственный механизм?
2. В чем отличие государственного аппарата от государственного сектора?
3. Каковы основные черты механизма государства?
4. Какие принципы положены в основу формирования и функционирования государственных органов?

## **Тема 2.5**

### **Форма государства**

#### *Учебные вопросы*

- 2.5.1. Понятие формы государства.
- 2.5.2. Форма правления: понятие, виды.
- 2.5.3. Форма государственно-территориального устройства: понятие, виды.
- 2.5.4. Форма государственно-политического режима: понятие, виды.

#### **2.5.1. Понятие формы государства**

*ФОРМА ГОСУДАРСТВА в содержательном отношении — это определенный порядок образования и организации высших органов государственной власти и управления, а также распределения компетенции между ними, территориальное устройство государственной власти и методы ее осуществления.*

Таким образом, форма государства синтезируется из трех основных элементов: формы правления, формы государственно-территориального устройства и политического режима (см. рис. 1–2 прил. 7).

#### **2.5.2. Форма правления: понятие, виды**

*Форма правления характеризует организацию верховной государственной власти, особенности высших и центральных ее органов, структуру, компетенцию, порядок образования этих органов, длительность их полномочий, взаимоотношения с населением, степень участия последнего в их формировании.*

Исходя из этого государство по форме правления может быть **республикой** (где верховная власть принадлежит выборным

структурам, таким как парламент, президент) либо **монархией** (когда верховной властью обладает всецело или в значительной степени ограниченно одно лицо, обретающее ее пожизненно и, как правило, в порядке наследования). Монархия бывает двух видов: абсолютная и ограниченная.

*Абсолютная монархия* как форма правления обладает следующими общими чертами:

1) существует единоличный глава государства (король, император, эмир и т.д.), пользующийся своей властью бессрочно (пожизненно);

2) передача власти, как правило, осуществляется по принципу наследования;

3) структура общества является сословной (монархом может стать только урожденный принц крови), закреплена династическая система браков (фактический либо будущий монарх может сочетаться браком только с представительницей монархической фамилии);

4) существует официальная государственная религия. Статус монарха — «помазанника Бога» — предопределяет государственную природу института вероисповедания, в таком понимании являющегося обязательным элементом специальной дееспособности как самого монарха, так и его ближайших родственников — жены и наследника;

5) монарх представляет государство по собственному праву, производному от власти народа (чаще всего при обосновании данного положения подчеркивается божественное происхождение монарха);

6) монарх является юридически безответственным лицом и не несет ответственности за принимаемые от собственного имени решения.

Данная форма правления является характерной для стран Древнего Востока (Египта, Вавилона, Ассирии и т.д.), России XVII–XIX веков, Франции до революции 1789 года. В настоящий период абсолютные монархии сохранились в аравийских государствах: Омане, Бахрейне, Кувейте и др.

В *ограниченных монархиях* власть монарха ограничена выборным органом — парламентом либо особым правовым актом — конституцией. В большинстве ограниченных монархий налицо сочетание обоих способов ограничения власти монарха — консти-

туции и парламента. Таким образом, ограниченные монархии могут быть конституционными парламентарными и конституционными дуалистическими.

Основные черты *конституционной дуалистической монархии*:

- 1) монарх является главой государства и возглавляет исполнительную власть;
- 2) как глава исполнительной власти монарх формирует правительство;
- 3) правительство несет политическую ответственность, прежде всего перед монархом;
- 4) монарх ограничен в области законодательной власти парламентом (но является активным субъектом законотворческой деятельности).

*Конституционная парламентарная монархия* характеризуется следующими основными признаками:

- 1) правительство формируется из представителей партий, получивших большинство на выборах в парламент;
- 2) лидер партии, получившей большинство депутатских мандатов, становится главой правительства;
- 3) власть монарха является символической — он «царствует», но не правит;
- 4) правительство подотчетно в своей деятельности представительному органу — парламенту;
- 5) механизм правотворчества в качестве обязательного элемента включает в себя институт контрасигнатуры, который предполагает подписание важнейших актов государственной власти двумя должностными лицами, а именно премьер-министром и монархом.

Конституционными парламентарными монархиями в настоящее время являются Великобритания, Испания, Дания, Нидерланды, Бельгия, Швеция, Япония, Таиланд и др.

**Республика** (*лат. res publica* — «общее дело») как форма правления характеризуется:

- 1) представительным характером высших органов государственной власти — президента и парламента, осуществляющих свои властные полномочия от имени граждан государства;
- 2) формированием высших органов государственной власти выборным путем и реализацией ими властных полномочий в течение определенных законодательством сроков;

3) юридической ответственностью представителей государственной власти (в том числе и главы государства) за принимаемые решения;

4) возможностью досрочного прекращения властных полномочий представителей государственной власти.

В качестве современных форм республиканского правления рассматриваются президентские, парламентские и смешанные республики.

*Президентские республики* (США) характеризуются сосредоточением наибольшего объема властных полномочий у главы государства — президента.

Признаки президентской республики:

1) президент избирается путем проведения всенародных выборов;

2) президент либо непосредственно возглавляет исполнительную власть и формирует правительство, либо назначает председателя правительства (премьер-министра) и утверждает представленный премьером состав правительства;

3) правительство несет ответственность перед президентом и действует в течение срока президентских полномочий;

4) президент обладает единоличным правом отставки правительства;

5) отношения между президентом и представительным органом законодательной власти (парламентом) строятся на основании принципа разделения властей и системы сдержек и противовесов. В частности, законодательную власть в Российской Федерации осуществляет двухпалатное Федеральное собрание (Государственная дума разрабатывает и принимает законы, Совет Федерации их одобряет). Однако закон не может вступить в силу без подписи президента. В случае неподписания закона (наложения вето) документ возвращается в Государственную думу (система сдержек). Вместе с тем если при повторном голосовании в поддержку отклоненного закона проголосует квалифицированное большинство (2/3) представителей обеих палат Федерального собрания, вето считается преодоленным, и в этом случае президент обязан подписать закон и передать его на опубликование в СМИ (система противовесов).

*Парламентские республики* (Италия, ФРГ) характеризуются сосредоточением наибольших властных полномочий у парламента.



Признаки парламентской республики:

- 1) президент избирается из числа членов парламента или специальной парламентской комиссией;
- 2) правительство формируется из членов парламента и возглавляется лидером партии парламентарского большинства;
- 3) правительство несет ответственность перед парламентом и действует в течение срока полномочий парламента;
- 4) в случае объявления недоверия правительству со стороны парламента президент обязан принять решение об отставке правительства.

Наличие определенных достоинств и недостатков в классических республиканских формах правления породило тенденцию конституционного закрепления смешанной (гибридной) республики (Россия, Португалия, Польша и др.)<sup>9</sup>.

Впервые понятие «полупрезидентская республика» было введено во Франции в 1958 году по инициативе де Голля. *Смешанная «полупрезидентская» республика* также имеет свои особенности:

- 1) президент является главой государства и избирается, как правило, непосредственно избирателями и несет политическую ответственность перед ними (институт прямых выборов президента);
- 2) не являясь главой исполнительной власти, президент принимает участие в формировании правительства, которое несет перед ним ответственность;
- 3) особенности формирования правительства (участие и президента, и парламента) способствуют закреплению института двойной ответственности правительства — перед президентом и перед парламентом (смешение элементов президентской и парламентской республик);
- 4) президент является активным участником законотворческого процесса (право законодательной инициативы, право вето).

Таким образом, наряду с совмещением черт президентской и парламентарной республик полупрезидентская республика «имеет такие особенности, которые не присущи первым»: президент не относится ни к одной из ветвей власти, он «выводится за триаду разделения властей»<sup>10</sup>, выступая в качестве арбитра в случае конфликта правительства и парламента.

---

<sup>9</sup> Чиркин В.Е. Государствоведение: учебник. 2-е изд., испр. и доп. М.: Юристъ, 2000. С. 156.

<sup>10</sup> Там же. С. 159.

### **2.5.3. Форма государственно-территориального устройства: понятие, виды**

*ФОРМА ГОСУДАРСТВЕННОГО (АДМИНИСТРАТИВНО-ТЕРРИТОРИАЛЬНОГО) УСТРОЙСТВА характеризует управленческую (административную) систему государства, раскрывает характер взаимоотношений между административно-территориальными образованиями — единицами, в совокупности составляющими территорию государства, а также между центральными и региональными органами государственной власти.*

По форме территориального устройства все государства делятся на унитарные и федеративные.

**Унитарные государства** (Великобритания, Япония, Финляндия) — это единые государства, в которых государственная власть носит централизованный неделимый характер.

*Признаки унитарного государства:*

- 1) недифференцированная (единая) территория;
- 2) властные полномочия сосредоточены (централизованы) у высших органов государственной власти, которые реализуют эти полномочия от имени всего государства;
- 3) одноуровневая система государственных органов;
- 4) одноуровневая система законодательства;
- 5) одноканальная система налогообложения;
- 6) порядок создания, изменения, ликвидации административно-территориальных образований и принципы их взаимодействия друг с другом определяются на высшем государственном уровне.

Наиболее крупные единицы, на которые делится территория унитарного государства, называются областями, провинциями, землями, губерниями; единицы районного звена именуются районами, округами, уездами; сельские административно-территориальные единицы нередко имеют названия общин, коммун, волостей и т.д. В особые административно-территориальные единицы иногда выделяются города.

Как правило, унитарные государства подразделяются на децентрализованные и централизованные.

В децентрализованных унитарных государствах органы местного самоуправления выбираются жителями соответству-

ющей территории. В централизованных государствах главы местных администраций назначаются «сверху» актами государственной власти.

Наряду с административно-территориальными единицами унитарные государства могут включать автономные образования, создание которых связано с учетом особенностей культуры, истории, традиций, быта проживающего в них населения (Корсика во Франции, Шотландия и Северная Ирландия в Великобритании, Иракский Курдистан и т.д.).

**Федеративное государство** (РФ, США, Мексика) представляет собой единую административно-территориальную систему, включающую в качестве составных элементов обособленные автономные образования — субъекты федерации, которые обладают определенным объемом государственной власти и осуществляют взаимодействие с государством (представленным аппаратом федеральной власти) по принципу разграничения предметов ведения и распределения властных полномочий.

*Признаки федеративного государства:*

1) территория федерации представляет собой совокупность обособленных и обладающих определенной автономностью территориальных образований — субъектов;

2) государственный суверенитет сосредоточен на федеральном уровне. Субъекты федерации не являются суверенными образованиями и не обладают правом сепарации (правом на односторонний выход из состава федерации);

3) система государственных органов федеративного государства характеризуется двухуровневой структурой и объединяет органы государственной власти федерации и органы государственной власти субъектов. Взаимодействие органов государственной власти федерации с органами государственной власти субъектов осуществляется в соответствии с принципом разграничения предметов ведения и распределения полномочий;

4) интересы субъектов на федеральном уровне реализует одна из палат законодательного собрания (в РФ — Совет Федерации Федерального Собрания России), формируемая из представителей субъектов;

5) в федеративном государстве действует двухуровневая система законодательства — законодательство федерации и законодательство субъектов. Законодательство субъектов не должно

противоречить федеральному. Высшей юридической силой обладает федеральная Конституция, являющаяся ядром законодательства как на федеральном уровне, так и на уровне субъектов;

б) двухканальная система налогообложения.

Различают национальные, политико-территориальные и смешанные федерации.

В основу *национальных федераций* положен порядок формирования субъекта по принципу выделения титульной нации (СССР, в современный период — Бельгия).

Политико-территориальный подход к созданию федерации исходит из политических, экономических, историко-культурных связей, объединяющих население субъектов (США, ФРГ).

В *смешанных федерациях* субъекты могут быть образованы как по национальному, так и по политико-территориальному принципу (в современной РФ республики являются национальными субъектами, а области, края — политико-территориальными).

Наряду с федерациями к сложным формам государственно-го устройства достаточно часто относят *конфедерацию*. Вместе с тем более точным является рассмотрение данного типа в качестве своеобразной переходной формы территориального устройства, в которой сочетаются признаки как единого государства, так и союза суверенных государств.

К *признакам конфедерации*, характерным для союза суверенных государств, следует отнести следующие:

1) сохранение национальной валюты, национального гражданства, государственного языка, территориальной обособленности;

2) правовые акты, принятые конфедеративными органами, приобретают юридическую силу в субъектах конфедерации только в случае их ратификации (одобрения) национальными парламентами;

3) субъекты конфедерации обладают правом нулификации — правом признания утратившим юридическую силу акта, принятого на уровне конфедерации;

4) субъекты конфедерации обладают правом сецессии — правом на односторонний выход из состава конфедерации. Естественно, что данное право может быть реализовано только на основании соответствующего договора.

Именно бóльшая (по сравнению с федерацией) степень самостоятельности субъектов обуславливает нестабильный характер конфедерации. Возникнув для достижения определенных целей

(чаще военного или экономического плана), конфедерации после решения общей задачи обычно трансформируются в более стабильные формы (унитарную, федеративную), например США, или распадаются на суверенные государства, например Австро-Венгрия.

Примеры конфедераций: США в 1781–1789 годы, Египет и Сирия в 1958–1961 годы, Сенегал и Гамбия — в 1982–1989 годы.

Конфедерации следует отличать от коалиций, являющихся, по существу, оборонительными или наступательными союзами самостоятельных государств (антигитлеровская коалиция периода второй мировой войны, антииракская коалиция в период войны в Ираке в 2002 году и другие).

#### **2.5.4. Форма государственно-политического режима: понятие, виды**

*ПОЛИТИЧЕСКИЙ РЕЖИМ отражает приемы, методы, способы осуществления верховной власти.*

Чаще всего в юридической науке выделяются два основных типа режимов: демократический и антидемократический.

Основные признаки **демократического режима**:

1) основной источник власти — народ, сообщество граждан. Так, ст. 3 Конституции РФ закрепляет положение, согласно которому «носителем суверенитета и единственным источником власти в Российской Федерации является ее многонациональный народ»;

2) признается идеологическое многообразие — «Никакая идеология не может устанавливаться в качестве государственной или обязательной» (ст. 13 Конституции РФ);

3) в качестве предпосылки и признака предполагается формирование и свободное развитие гражданского общества, представляющего собой социально-политическую организацию, относительно независимую от государства. Независимость гражданского общества особенно проявляется в сфере экономических отношений, где устанавливается паритет (равенство) частной и государственной собственности, допускается свободная конкуренция частного предпринимательства и государственного сектора экономики;

4) считается, что интересы человека должны подвергаться только таким ограничениям, которые установлены законом только

с целью обеспечения должного признания и уважения прав и свобод других и удовлетворения справедливых требований морали, общественного порядка и общего благосостояния в демократическом обществе. В соответствии с Конституцией РФ (ст. 55 ч. 3) «права и свободы человека и гражданина могут быть ограничены федеральным законом только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства»;

5) государство признает неотъемлемые абсолютные права и свободы человека, которые государство не имеет права изъять или ограничить ни при каких обстоятельствах. В соответствии с Конституцией РФ к абсолютным относятся право на гражданство — ст. 6, достоинство личности — ст. 20, правосудие — ст. 47 и др.;

б) наличие политических свобод (гласности, свободы слова, печати, уличных шествий, демонстраций, митингов и т.д.), при помощи которых граждане воздействуют на государственную власть.

Анализируя общие признаки демократического режима, хотелось бы привести точку зрения В. Иванова, считающего, что «демократичность политического режима определяется <...> институционализированной ограниченностью власти волей нации, ответственностью властвующих перед подвластными...»<sup>11</sup>.

В процессе характеристики **антидемократических политических режимов** обычно выделяют тоталитарные и авторитарные.

*Тоталитарный политический режим* характеризуется следующими отличительными чертами:

1) государство полностью подчиняет себе общество (осуществляется тотальный контроль государства над обществом). Права и свободы индивидов являются вторичными по отношению к государственным интересам;

2) в основе тоталитарного режима лежит единая государственная идеология, насильственно навязываемая всему обществу. В тоталитарном государстве невозможны идейный и политический плюрализм и, следовательно, не допускаются любые формы официальной оппозиции установившемуся режиму. Происходит сращивание государственного и партийного аппарата;

---

<sup>11</sup> Иванов В.В. Теория государства. М.: Изд. дом Гос. ун-та – Высшей школы экономики, 2010. С. 192.

3) присутствует принцип вождизма (фюрерства). Глава государства (он же лидер партии) обладает определенной «харизмой», способствующей управлению массами;

4) управление экономикой осуществляется при помощи административно-командной системы, предполагается практически полная монополия государства в вопросах планирования и руководства процессом экономического развития;

5) государственная деятельность имеет ярко выраженный принудительный характер. Поведение субъекта считается правомерным лишь тогда, когда последний приносит обществу пользу (отсюда знаменитый тезис «кто не работает, тот не ест»);

6) тоталитаризм, как правило, характеризуется всеохватывающей милитаризацией общественной жизни. Социальная организация строится по принципу военизированной системы;

7) в качестве методов государственного управления широко используются административное внесудебное давление, а в ряде случаев и открытые государственные репрессии, осуществляемые особым карательным аппаратом.

*Авторитарный политический режим* — своеобразная промежуточная (переходная) форма между тоталитарным и демократическим. При этом авторитаризм может трансформироваться и в демократию (например, в Чили), и в тоталитаризм (отказ от политики НЭПа в СССР и переход к тоталитарной политике индустриализации, коллективизации, политических репрессий). И в том, и в другом варианте инициатива изменения сложившегося режима принадлежит самой государственной власти. Поэтому иногда авторитарный режим называют «революцией сверху».

Основные признаки авторитарного политического режима:

1) сосредоточение всей полноты властных полномочий в руках ограниченного круга лиц;

2) бессрочность исполнения властных полномочий;

3) юридическая безответственность властных структур за принимаемые решения;

4) внедрение в регулятивно-управленческий механизм двух систем социально-правового воздействия — корпоративной и публичной (нормативно-правовой). При помощи первой регулируются взаимоотношения среди представителей властной элиты. Вторая необходима для обеспечения регуляции общественных отношений среди подвластных;

5) допущение относительной свободы в сфере экономических отношений (разрешение частной собственности, частного предпринимательства, иностранных концессий, конкуренции государственного и частного экономических секторов и т.д.) и политических отношений (формальное закрепление многопартийной системы, обеспечивающей существование системной оппозиции);

6) определение и юридическое закрепление экономического статуса и государственных гарантий в отношении институтов гражданского общества;

7) возможность использования противоправных методов воздействия (административный и судебный произвол, политический террор в отношении неконструктивных, нелояльных власти оппозиционных сил).

#### *Контрольные вопросы по теме*

1. Что такое форма государства и из каких структурных элементов она состоит?

2. Что такое форма правления? Какие формы правления существуют?

3. Что такое форма территориально-государственного устройства? Какие формы территориально-государственного устройства существуют?

4. Что такое политический режим? Какие формы политических режимов существуют?

5. Каким государством с точки зрения формы правления, территориально-государственного устройства и политического режима является современная Россия?

## **Тема 2.6**

### **Политическая система общества**

#### *Учебные вопросы*

2.6.1. Политическая система общества: понятие, структура.

2.6.2. Функции политической системы.

2.6.3. Государство в политической системе общества.



### 2.6.1. Политическая система общества: понятие, структура

Прежде всего нужно отметить, что проблемам политической системы больше внимания уделяется в политологии, а не в правоведении. Однозначного подхода к пониманию политической системы общества в современной политической науке нет. Термин «политическая система» встречается еще в трудах Аристотеля, который так до конца и не осмыслил его. Великий античный ученый писал, что «форма государственного устройства то же самое, что и политическая система, последняя же олицетворяется верховной властью в государстве»<sup>12</sup>. Таким образом, Аристотель лишь точно подметил связь государства с политической системой.

В современной политической науке понятие «политическая система» разработано уже как категория, охватывающая все главные стороны и элементы организованной в рамках данного общества политической деятельности и политических отношений<sup>13</sup>.

Если исходить из **юридического подхода**, то под политической системой понимается система взаимосвязанных государственных и негосударственных политических организаций и объединений, участвующих в осуществлении политической деятельности общества в целом (см. *рис. 1 прил. 8*). При этом главная роль в системе политических отношений отводится государству. На основе более узкого (юридического) понимания политической системы В.Д. Перевалов дает следующую ее трактовку: «Это система взаимосвязанных и взаимодействующих объединений (организаций) людей, базирующихся на разнообразных формах собственности, отражающих интересы и волю социальных классов, групп, наций, реализующих политическую власть или борющихся за ее осуществление в рамках права через государство»<sup>14</sup>.

В основе **политологического (структурно-функционального) подхода** лежит представление о политической системе как совокупности структурных подсистем:

---

<sup>12</sup> Аристотель. Политика // Антология мировой философии. В 4 т. Т. 1: Философия древности и средневековья. М.: Изд-во «Мысль», 1969. С. 472.

<sup>13</sup> См.: Бурлацкий Ф.М., Галкин А.А. Современный Левиафан: Очерки политической социологии капитализма. М.: Изд-во «Мысль», 1985. С. 31–32.

<sup>14</sup> См.: Перевалов В.Д. Теория государства и права: учебник для бакалавров. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Издательство Юрайт, 2012. С. 101.

1) институциональной, элементами которой являются государство, политические партии, СМИ, церковь, вся политическая инфраструктура;

2) нормативной — политические и правовые нормы, нравственные принципы и традиции, определяющие и регулирующие политическую жизнь общества;

3) идеологической — разные по своему содержанию политические идеи, взгляды (политическая идеология), чувства (политическая психология) участников политической жизни общества;

4) коммуникативной — политические отношения, возникающие между субъектами политики; политическая и правовая культура общества;

5) функциональной — политический режим.

Если два подхода объединить, то под **политической системой** будет пониматься организованная на единой нормативно-ценностной основе совокупность взаимодействий (отношений) политических субъектов, связанных с осуществлением власти и управлением обществом<sup>15</sup>.

### 2.6.2. Функции политической системы

К основным функциям политической системы, отражающим ее сущность и предназначение в обществе, можно отнести:

1) обеспечение политической власти определенной социальной группы или большинства членов общества;

2) управление политической жизнью общества через постановку целей и разработку политических проектов деятельности социальных институтов;

3) обеспечение единства всех социальных групп и слоев;

4) создание необходимых политических условий для функционирования экономики (правовое закрепление форм собственности, обеспечение единого экономического пространства, проведение эффективной налоговой и финансовой политики);

5) защита общества от деструктивных элементов, включая криминальные группы, от внешних агрессий.

---

<sup>15</sup> Зеркин Д.П. Основы политологии. Курс лекций. Ростов н/Д.: Феникс, 1997. С. 112.

В целом политическая система реализует функцию целеполагания, обеспечивает порядок и стабильность в обществе, держит под контролем процессы социальной напряженности.

### **2.6.3. Государство в политической системе общества**

Государство занимает важное место в политической системе общества, так как именно вокруг государственной власти складываются политические отношения и связи (см. рис. 2 прил. 8).

**Особое место и роль государства в политической системе общества обусловлены его свойствами (признаками):**

- 1) государство объединяет все население, проживающее на его территории;
- 2) выражает общие интересы и является официальным представителем общества на международной арене;
- 3) принимает властные решения, распространяющиеся на всех членов общества;
- 4) обладает суверенитетом, который обеспечивает независимость и верховенство государственной власти;
- 5) является носителем политической власти;
- 6) располагает специальным аппаратом управления и принуждения;
- 7) обладает широким кругом средств воздействия на граждан.

Необходимо отметить, что государство, являясь институциональным ядром политической системы, активно взаимодействует со всеми ее элементами. Например, **применительно к воздействию на политические партии** государство:

- 1) регулирует посредством нормативно-правовых актов статус политических партий; осуществляет их регистрацию;
- 2) регламентирует участие политических партий в избирательных кампаниях;
- 3) решает вопрос о конституционности партий через Конституционный суд РФ;
- 4) контролирует финансовую деятельность партий и др.

**В отношении нормативной подсистемы** государство официально закрепляет правовые нормы и охраняет их от посягательств; определяет степень соответствия политических норм нормам права.

Определяя методы, способы государственного властвования, государство объективно воздействует на форму политического режима.

На *рис. 3 прил. 8* приведены принципы взаимодействия государственных органов и общественных организаций.

*Контрольные вопросы по теме*

1. В чем отличие юридического подхода от политологического в процессе определения политической системы общества?
2. Раскройте содержание структурных элементов политической системы.
3. Почему государство является институциональным ядром политической системы общества?

## РАЗДЕЛ 3

### Теория права

#### Тема 3.1

### Понятие и сущность права

#### *Учебные вопросы*

- 3.1.1. Понятие и признаки права. Типы правопонимания.
- 3.1.2. Сущность права.
- 3.1.3. Ценность, роль и функции права.
- 3.1.4. Принципы права.

#### **3.1.1. Понятие и признаки права. Типы правопонимания**

Категория «право» используется в двух аспектах: объективное право и субъективное право.

Под **объективным правом** понимается система общеобязательных, формально определенных, неперсонифицированных, установленных и охраняемых государством правил поведения, направленных на упорядочение общественных отношений в целях обеспечения общего и индивидуального блага. **Субъективное право** — мера возможного поведения конкретного субъекта (лица). В теории государства и права базовой категорией является право в объективном смысле.

Сформулировать определение права как социально-политического явления весьма сложно, и сегодня нет формулировки, которая была бы общепризнанной.

Обобщив наиболее известные точки зрения, можно сделать следующий вывод.

*ПРАВО — это система нормативных установок, опирающихся на идеи человеческой справедливости и свободы, выраженных государством в официальных актах и обеспечиваемых им.*

В соответствии с указанными определениями в качестве **признаков права** следует выделить следующие свойства:

1) *общезначимость и общеобязательность* — эти свойства тесно связаны между собой. Они проявляются в том, что право, во-первых, носит всеобщий характер и распространяется на все население страны. Во-вторых, право имеет обязательную силу для всех членов общества;

2) *нормативность* — способность права задавать нормативные начала в общественных отношениях с целью их упорядочения; право состоит из норм;

3) *формальная определенность* — правовые предписания имеют определенную форму (правовой обычай, юридический прецедент, нормативный договор, нормативно-правовой акт и т.д.), при помощи которой право получает свое внешнее выражение и юридическое закрепление;

4) *неразрывная связь с государством*, в том числе государственная обеспеченность. Право создается государством, в ряде случаев именно государство обеспечивает его реализацию и гарантирует ее. Гарантией реализации права является его обеспеченность мерами государственного принуждения; за нарушение требований правовых предписаний государство определяет меры юридической ответственности, предполагающие применение к нарушителям наказаний, вид и размер которых определяется в законодательном порядке;

5) *содержательно право сводится к государственной воле* — только та воля становится правовой, которая получает официальное закрепление и выражение со стороны государства и обретает тем самым государственный характер;

б) системность — право не сводится к произвольному нагромождению норм, а предстает единым, системным образованием, состоящим из различных, содержательно и структурно взаимосвязанных элементов;

7) динамизм — право находится в постоянном развитии;

8) регулирует общественные отношения, обеспечивая как общее (публичный интерес), так и индивидуальное (частный интерес) благо (см. *рис. 1 прил. 9*).

При характеристике права необходимо учитывать, что в современной науке существуют различные подходы к пониманию права (типы правопонимания) — см. *рис. 2–3 прил. 9*. В качестве примера приведем некоторые из них.

**Теория естественного права** (естественно-правовой, философский подход) основана на верховенстве идеи права (Г. Гроций, Дж. Локк, Д. Дидро, Ш. Монтескье, А.Н. Радищев и другие). Сторонники этой теории исходят из того, что наряду с юридическими нормами, установленными государством в виде законодательства (позитивного права), имеется право естественное, то есть совокупность прав и свобод, обусловленных природой человека; прав, которые принадлежат человеку от рождения (либо в силу происхождения); прав, неотчуждаемых и неотъемлемых ни при каких условиях — право на жизнь, свободу, личную неприкосновенность, частную собственность, нормальные условия жизни, общение с себе подобными и другие. Право — это совокупность самодовлеющих нравственных ценностей.

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

Нормативизм характерен для этатистского подхода к праву, так как оно рассматривается не иначе как совокупность юридических норм, действие которых обеспечивается лишь в силу существования механизма государственного принуждения к исполнению правовых предписаний.

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

**Солидаристское направление, или социальная концепция права** (Л. Дюги) очень близка к социологическому пониманию. Право рассматривается как средство достижения гармонии между различными сотрудничающими группами людей в области политики, экономики, морали и т.д. (социальная солидарность) и как средство охраны и защиты этой гармонии. Как пример — понимание права в так называемом корпоративном государстве.

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

**Марксистская (материалистическая, классовая) теория права** (К. Маркс, Ф. Энгельс, В.И. Ленин) основывается на классовом подходе и рассматривает право как возведенную в закон волю господствующего класса и инструмент в его руках.



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

**Реалистическая школа** (Р. Иеринг) говорит о том, что право как защищаемый государством интерес ничто без государственного принуждения.

### 3.1.2. Сущность права

В юридической науке сложилось два основных подхода к определению сущности права.

1. Право выражает волю экономически господствующего класса и навязывает волю остальным классам и слоям общества, используя методы насилия, принуждения и подавления. Таким образом, **право выступает как социально-классовый регулятор общественных отношений.**

2. Право есть средство достижения компромисса, средство поиска договоренности, средство согласия, взаимных уступок. В целом **право выступает в качестве механизма управления делами общества**<sup>16</sup>.

### 3.1.3. Ценность, роль и функции права

Право призвано вносить нормативные начала в общественную жизнь — в этом его главная роль.

Ценность права проявляется в том, что с его помощью устанавливаются границы человеческой свободы. Поэтому право выступает критерием оценки человеческого поведения с позиции его правомерности и общественной полезности.

---

<sup>16</sup> См.: Морозова Л.А. Теория государства и права: учебник. М.: Юрист, 2002. 414 с.

*ФУНКЦИИ ПРАВА* — это основные направления правового воздействия на общественные отношения, в рамках которых выражается социально-юридическая природа права.

Функции права в наиболее общем виде можно разделить на общесоциальные и специально-юридические (см. рис. 4 прил. 9).

К **общесоциальным функциям права** следует отнести ценностную, познавательную, информативную, коммуникативную и другие.

*Ценностная функция права* означает определение и закрепление при помощи права наиболее значимых для общества ценностей (жизнь, здоровье, социально-политическая стабильность, собственность и т.д.).

*Познавательная функция права* предполагает использование юридических средств и методов в процессе познания окружающей действительности. В данном случае знакомство с правом позволяет уяснить содержание общезначимых правил поведения, чтобы в дальнейшем уметь их правильно реализовать.

*Информативная функция права* позволяет говорить о праве как о мощнейшей информационной системе, содержащей в себе сведения самого различного плана и прежде всего информацию о правилах возможного, должного, недопустимого поведения. При этом в абсолютном большинстве случаев право несет в себе информацию открытого характера. В частности, в соответствии с законодательством России не может вступить в юридическую силу закон, не опубликованный в средствах массовой информации (к ним относятся периодические издания «Российская газета», «Собрание законодательства Российской Федерации»).

*Коммуникативная функция права* характеризует право как связующий элемент, при помощи которого осуществляется общение между людьми, общественными организациями, государствами. Например, именно с помощью права устанавливаются социально-юридические контакты в сфере гражданского права и процесса, уголовного процесса и т.д.

К **специально-юридическим функциям права** относятся регулятивные и охранительные функции.

Сущность *регулятивной функции* заключается в определении и формальном закреплении стандартов общезначимого пове-

дения, ориентируясь на которые субъекты самостоятельно либо с помощью компетентных государственных органов реализуют свои позитивные интересы. Регулятивная функция, в свою очередь, складывается из статической и динамической функций:

1) статическая функция права предполагает использование правовых средств и методов для обеспечения стабильности социально-политической системы. Например, в ст. 8 Конституции РФ говорится о том, что «в Российской Федерации гарантируется единство экономического пространства». В данном случае основной задачей правового регулирования является сохранение стабильности сложившегося в пределах государственной территории единого экономического пространства. Реализация статической функции права осуществляется в непосредственных формах, таких как использование возможностей, исполнение обязанностей, соблюдение запретов;

2) динамическая функция предполагает использование правовых средств и методов для внесения позитивных изменений в сложившийся правовой порядок. Например, в ст. 40 Конституции РФ говорится о том, что в России «органы государственной власти и органы местного самоуправления поощряют жилищное строительство, создают условия для осуществления права на жилище. Малоимущим <...> жилье предоставляется бесплатно из государственных <...> фондов в соответствии с установленными законом нормами». Таким образом, при помощи права могут вноситься позитивные изменения в существующие общественные отношения.

Сущность *охранительной функции* заключается в недопущении нарушения правопорядка, установленного при помощи юридических норм, в своевременном выявлении и пресечении правонарушений, в привлечении к юридической ответственности правонарушителей.

Охранительная функция, в свою очередь, складывается из профилактической и оперативной:

1) профилактическая функция предполагает использование правовых средств и методов в целях недопущения возможных, однако еще не совершенных правонарушений. Профилактическая функция может осуществляться как в отношении всех субъектов права (важнейшей задачей правового режима законности является недопущение фактов противоправного поведения со стороны всех без исключения членов сообщества), так и в отношении

определенных социальных групп, представители которых наиболее склонны к совершению правонарушений (лица, освободившиеся из мест лишения свободы, «трудные» подростки, лица, склонные к злоупотреблению алкоголем и т.д.);

2) оперативная функция предполагает применение правовых средств и методов для выявления и пресечения правонарушений, привлечения к юридической ответственности правонарушителей, осуществления правосудия, исполнения наказаний. В отличие от профилактической функции, реализуемой в отношении неперсонифицированного круга лиц, оперативная функция осуществляется в персонифицированном порядке, то есть в отношении конкретных лиц (правонарушителей)<sup>17</sup>.

Регулятивная и охранительная функция права непосредственно связаны между собой и взаимодополняют друг друга.

### 3.1.4. Принципы права

*ПРИНЦИПЫ ПРАВА — это основные исходные начала, положения, идеи, выражающие сущность права как специфического социального регулятора.*

Принципы выражают закономерности права, его природу и социальное назначение, представляют собой наиболее общие правила поведения, которые либо прямо сформулированы в законе, либо выводятся из его смысла.

В зависимости от сферы распространения выделяют общеправовые, межотраслевые и отраслевые принципы.

**К общеправовым принципам** относятся:

- 1) справедливость;
- 2) формально-юридическое равенство граждан;
- 3) гуманизм;
- 4) демократизм;
- 5) единство прав и обязанностей;
- 6) сочетание убеждения и принуждения (см. рис. 5 прил. 9).

Названные принципы действуют во всех без исключения отраслях права.

---

<sup>17</sup> Ромашов Р.А. Указ. соч. С. 69–70.

Если принципы характеризуют наиболее существенные черты нескольких отраслей права, то их относят к **межотраслевым**. Среди них выделяют:

- 1) принцип неотвратимости юридической ответственности;
- 2) принцип состязательности и гласности судопроизводства.

Принципы, действующие в рамках только одной отрасли права, называются **отраслевыми**.

К отраслевым принципам относятся:

- 1) принцип равенства сторон в имущественных отношениях — в гражданском праве;
- 2) презумпция невиновности — в уголовном процессе;
- 3) презумпция виновности — в гражданском процессе и т.д.

Анализ сущностного содержания принципов права не только помогает определить общее направление правового воздействия, но и может быть использован как основа для решения по конкретному юридическому делу (например, в процессе применения аналогии права).

#### *Контрольные вопросы по теме*

1. Что такое право?
2. Какие функции права вы знаете? Как соотносятся регулятивная и охранительная функции права?
3. Какие признаки характеризуют право?
4. Как соотносятся общеправовые, отраслевые и межотраслевые принципы права?

## **Тема 3.2**

### **Право в системе социального регулирования**

#### *Учебные вопросы*

- 3.2.1. Понятие социального регулирования.
- 3.2.2. Виды социальных норм.
- 3.2.3. Общее и особенное в социальных нормах. Соотношение норм права с нормами морали.

### 3.2.1. Понятие социального регулирования

*СИСТЕМА НОРМАТИВНОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ* — совокупность норм, регулирующих поведение людей в обществе, государстве, их отношения между собой и с природой (см. рис. 1 прил. 10).

В теории права особое внимание отводится **техническим нормам**, которые регулируют отношения между людьми и внешним миром — природой, техникой. Это отношения «человек – машина», «человек – производство». К техническим нормам относят биологические, санитарно-гигиенические, технологические, экологические и др. Данные нормы создаются людьми, наиболее важные закрепляются в нормах права и приобретают юридическую силу (Правила противопожарной безопасности, Правила дорожного движения, Правила строительных работ, ГОСТы и стандарты)<sup>18</sup>.

Регулировать социальную жизнь — значит упорядочивать поведение людей, их объединений, подчинять общим условиям существования и развития общества. Все это происходит благодаря наличию и функционированию специальной **системы социального регулирования**.

Социальное регулирование, в свою очередь, делится на индивидуальное и нормативное в зависимости от того, как и каким путем оказывается упорядочивающее воздействие: за счет разовых, персональных акций по конкретному случаю или с помощью общих правил (нормативов), рассчитанных на «стандартные» ситуации<sup>19</sup>. Каждый из указанных видов социального регулирования имеет свои сильные и слабые стороны.

Средством **нормативного социального регулирования** являются социальные нормы, которые представляют собой обобщенную информацию о наиболее типичных (стандартных) жизненных ситуациях, сводимую к правилам поведения людей в процессе их взаимоотношений.

Таким образом, *социальные нормы* — определенные правила поведения участников социального общения.

---

<sup>18</sup> Морозова Л.А. Указ. соч. С. 183.

<sup>19</sup> См.: Алексеев С.С. Теория права. М.: Издательство БЕК, 1994. С. 32–34.

Социальные нормы, содержащие в себе модели общественных отношений, многообразны и различаются по способам их становления и внешнего выражения, по содержанию и методам воздействия на поведение людей, по способам и средствам защиты от нарушений.

Практически все исследователи проблемы социального регулирования в качестве основных нормативных социальных регуляторов выделяют нормы права, обычаи, традиции, деловые обыкновения, нормативно-технические нормы, религиозные нормы, политические и корпоративные нормы. Все нормативные регуляторы взаимодействуют друг с другом в процессе регулирования общественных отношений, а также с другими, ненормативными регуляторами<sup>20</sup>. К **ненормативным регуляторам** Л.А. Морозова относит ценностный, директивный и информационный.

*Ценностный регулятор* определяет поведение членов общества с помощью исторически сложившейся системы социальных ценностей, психологических установок. Они формируются в культуре общества, в профессиональной среде, половозрастных группах и т.д. Данный регулятор содержит в себе традиционные обрядовые, символические формы, которые устойчивы, например, в сфере трудовых, семейных отношений<sup>21</sup>.

*Директивный регулятор* есть способ воздействия на общественные отношения с помощью директивы, приказа, направленных на решение конкретной задачи<sup>22</sup>.

*Информационный регулятор* — это воздействие на общественное сознание с помощью СМИ для привлечения внимания к важным вопросам общества<sup>23</sup>. Необходимо отметить, что именно информационный ненормативный регулятор оказывает огромное воздействие на общественные процессы в современном мире.

### 3.2.2. Виды социальных норм

Остановимся на некоторых видах социальных норм (см. *рис. 2 прил. 10*).

---

<sup>20</sup> Морозова Л.А. Указ. соч. С. 182.

<sup>21</sup> Там же.

<sup>22</sup> Там же.

<sup>23</sup> Там же.

**Обычай** — такие правила поведения, которые утвердились в обществе в результате их длительного применения и вошли в привычку.

**Религиозные нормы** — правила поведения, общеобязательные для лиц, исповедующих ту или иную веру. Религиозные нормы документально закреплены в Библии, Коране, Толмуде. Могут выступать в качестве источников права, например в мусульманской правовой системе.

**Нормы морали** — правила поведения, основанные на представлениях людей о добре и зле, справедливом и несправедливом.

**Корпоративные нормы** — правила поведения, регулирующие отношения внутри объединения, организации. Поэтому такие нормы распространяются только на членов данной организации, регламентируя ее внутреннюю жизнь; они закрепляются в уставе, положениях организации; обеспечиваются специальными санкциями, предусмотренными локальными актами организации. В этом смысле корпоративные нормы всегда носят локальный нормативный характер и не должны противоречить действующему законодательству.

**Политические нормы** — правила поведения, регулирующие отношения внутри политических партий между субъектами политики по поводу государственной власти. Данные нормы закрепляются в политических программах, декларациях партий и общественно-политических движений. В свою очередь, правила поведения в политической сфере общества складываются и реализуются (если попадают в сферу правового регулирования) в рамках правовых предписаний и в соответствии с ними.

### **3.2.3. Общее и особенное в социальных нормах. Соотношение норм права с нормами морали**

**Общие черты**, присущие социальным нормам:

- 1) у них есть один объект (общественные отношения) и одна цель — упорядочить различные виды общественных отношений;
- 2) определяют границы должного и возможного поведения;
- 3) являются правилами поведения многократного действия;
- 4) носят социальный характер, так как регулируют отношения между людьми.



Их **различия** наиболее ярко проявляются при сравнении норм права и норм морали:

1) *по способу формирования* — нормы права создаются государством, нормы морали — обществом;

2) *форме закрепления* — нормы права закрепляются в официальных актах государства (законах, подзаконных актах), а нормы морали могут существовать либо в устной форме, либо в письменной — в литературных или религиозных источниках;

3) *методам обеспечения* — нормы права обеспечиваются принудительной силой государства, нормы морали — общественным мнением;

4) *характеру ответственности за нарушение норм* — юридическая ответственность наступает за нарушение норм права, общественное осуждение — за нарушение норм морали;

5) *уровню требований к поведению* — поскольку мораль осуждает всякое антиобщественное поведение, данный уровень значительно выше уровня права;

6) *пространству действия* — у морали оно тоже значительно шире, чем у права, так как вся сфера социальных отношений может регламентироваться нормами морали, нормы права распространяются лишь на область правовых отношений (см. рис. 3 прил. 10).

Безусловно, помимо отличий наблюдается **тесное взаимодействие права и морали в разных правовых сферах**: в правотворчестве (учет нравственных устоев общества в процессе создания правовых норм); в ходе реализации права, прежде всего правоприменения (например, учет личных качеств правонарушителя при определении меры наказания; при юридической квалификации унижения человеческого достоинства и др.).

#### *Контрольные вопросы по теме*

1. Что понимается под социальным регулированием?
2. Перечислите основные виды социальных норм и дайте их характеристику.
3. Чем различаются технические и социальные нормы?
4. Что объединяет все социальные нормы?
5. Как соотносятся нормы права с другими социальными нормами?

### **Тема 3.3**

## **Система права**

### *Учебные вопросы*

3.3.1. Понятие системы права и характеристика ее элементов.

3.3.2. Критерии отраслевого деления в системе права (предмет и метод правового регулирования). Основные отрасли российского права.

3.3.3. Публичное и частное право.

3.3.4. Соотношение систем права и законодательства.

#### **3.3.1. Понятие системы права и характеристика ее элементов**

*СИСТЕМА ПРАВА — это обусловленное объективными факторами внутреннее строение права, которое характеризуется согласованностью, взаимообусловленностью и взаимодействием правовых норм, объединенных по соответствующим основаниям в обособленные группы (правовые общности).*

Система права выполняет определенные функции:

1) с ее помощью формируются устойчивые связи между элементами права — нормами, институтами, отраслями. Внутренние системные связи права обеспечивают его единство и непротиворечивость;

2) служит средством накопления социальной информации, исходящей как от законодателя, так и от иных нормативных систем;

3) обеспечивает совокупный регулятивный эффект от реализации многочисленных правовых норм;

4) позволяет сохранять стабильность правового регулирования при различного рода преобразованиях (реформах) права;

5) создает преемственность правового прогресса.

В качестве **структурных элементов системы права** в отечественной юридической науке традиционно выделяют отрасли права, подотрасли права, институты права (в ряде случаев выделяют

субинституты) и правовые нормы (см. *рис. 1 прил. 11*). Причем к основным элементам относятся отрасли, институты и нормы права.

*ОТРАСЛЬ ПРАВА — это наиболее крупная, обособленная совокупность юридических норм, которые регулируют специфическим методом качественно однородные общественные отношения.*

В российском праве традиционно принято выделять достаточно обширный перечень отраслей, таких как конституционное право, гражданское право, административное право, уголовное право, гражданско-процессуальное право, уголовно-процессуальное право, земельное право, трудовое право, семейное право, финансовое право, уголовно-исполнительное право и другие.

В рамках наиболее крупных отраслей выделяют обособленные группы норм, образующих правовые подотрасли.

*Подотрасль права — обособленная в рамках отрасли совокупность юридических норм, которые регулируют крупный, относительно самостоятельный блок общественных отношений, объединяемых по признаку видового сходства.*

Например, в гражданском праве в качестве подотраслей выступают обязательственное право, право собственности и иные вещные права, наследственное право; в конституционном праве — избирательное право, права человека и т.п. При определенных обстоятельствах подотрасль может быть преобразована в самостоятельную отрасль права. Так, из отрасли конституционного права выделились в качестве самостоятельных отраслей муниципальное право и право социального обеспечения.

Наряду с отраслями и подотраслями права в систему права входят также институты права. Причем если подотрасль не является обязательным элементом структуры отрасли права (подотрасли выделяются лишь в наиболее крупных отраслях), то правовой институт — неизменная составляющая любой отрасли.

*ИНСТИТУТ ПРАВА — сравнительно небольшая устойчивая группа правовых норм, регулирующих определенную разновидность общественных отношений, которые представляют лишь отдельную сторону предмета регулирования отрасли.*

При этом следует иметь в виду, что правовой институт не есть любое произвольное сочетание правовых норм. Это упорядоченная совокупность норм, связанных между собой своим юридическим содержанием и непосредственным отношением к регулируемым ими общественным отношениям.

Институты права подразделяются на отраслевые и межотраслевые. В рамках отраслевого института объединяются нормы, имеющие юридическое значение применительно к одной отрасли (институт соучастия в преступлении, институт экологических преступлений — в уголовном праве; институт дарения — в гражданском праве; институт обжалования и опротестования судебных приговоров, определений и постановлений, не вступивших в законную силу, — в уголовно-процессуальном праве).

Межотраслевой институт включает в себя правовые нормы, используемые в различных отраслях права (институт собственности, институт гражданства, институт обжалования судебного решения и другие).

В ряде случаев институты могут включать в себя субинституты. Например, институт купли-продажи в гражданском праве включает следующие субинституты: розничной купли-продажи, поставки, контрактации и др.

Первичным элементом системы права, как уже отмечалось, является *юридическая (правовая) норма*.

### **3.3.2. Критерии отраслевого деления в системе права (предмет и метод правового регулирования). Основные отрасли российского права**

#### **Критерии отраслевого деления**

Основаниями отнесения норм права к той или иной отрасли и соответственно критериями отраслевого деления права являются предмет и метод правового регулирования (см. *рис. 2 прил. 11*).

*ПРЕДМЕТ правового регулирования — общественные отношения, регулируемые нормами данной отрасли.*

Круг этих отношений весьма широк и разнообразен. Юридически значимые отношения связаны с реализацией интересов

трудового, управленческого, имущественного, семейного и другого характера.

Юридически значимым отношениям присущи такие черты:

1) они являются наиболее значимыми для отдельных индивидов и социальных групп, а также для общества в целом;

2) их возникновение связано с волевой, целенаправленной деятельностью членов сообщества;

3) являются устойчивыми, повторяющимися отношениями;

4) поведение участников в рамках этих отношений регламентируется нормами права;

5) в юридически значимые отношения субъекты могут быть вовлечены в принудительном порядке (вовлечение лица в отношения в сфере уголовно-правовой ответственности);

6) за нарушение либо выполнение несоответствующим образом правил поведения в отношении нарушителей применяются предусмотренные санкциями правовых норм меры юридической ответственности. Поведение участников отношений в правовой сфере предполагает внешний контроль со стороны компетентных правоохранительных органов (МВД и т.д.).

Однородные юридически значимые отношения выступают в качестве главного (материального) критерия объединения норм права в отрасли. Тип, структура, содержание этих отношений обуславливают специфику норм права, образующих ту или иную отрасль.

Помимо предмета правового регулирования в качестве критерия обособления отраслей права традиционно называется метод правового регулирования.

*МЕТОД правового регулирования — совокупность взаимосвязанных средств, приемов, способов юридического воздействия на поведение людей, при помощи которых обеспечивается установленный в обществе правопорядок.*

Если рассмотрение предмета правового регулирования позволяет ответить на вопрос, что регулирует право, то изучение метода необходимо для понимания того, как (каким образом) осуществляется процесс правового регулирования в сфере, составляющей предмет общественных отношений. Сущность метода

правового регулирования заключается в определении юридических средств и закреплении правовых процедур, при помощи и в рамках которых государство оказывает юридическое воздействие на общественные отношения, образующие предмет правового регулирования. При регулировании общественных отношений используются различные методы: дозвольтельный и запретиельный, альтернативный и рекомендательный, поощрительный и предупредительный и т.д. Их применение зависит от содержательных особенностей отношений, судебного (административного) усмотрения законодателя, сложившейся правоприменительной практики, уровня правовой культуры участвующих в процессе правового регулирования субъектов и т.д. Вместе с тем в наиболее общем виде все методы правового регулирования можно отнести либо к императивным, либо к диспозитивным.

*Императивный метод* предполагает однозначное властное предписание абсолютно определенного характера.

*Диспозитивный метод* основывается на принципе автономии воли, то есть на предоставлении субъектам правоотношений определенной свободы выбора варианта поведения в пределах, установленных действующим законодательством.

### **Основные отрасли российского права**

**Конституционное право** — ведущая отрасль российской правовой системы, представляющая собой совокупность норм, регулирующих основы общественного и государственного строя, правовое положение человека и гражданина, определяющих форму государства, компетенцию высших органов государственной власти и должностных лиц, конституционно-правовые основы местного самоуправления. Конституционное право имеет особый предмет и метод регулирования. Предмет — правовые отношения, возникающие в процессе реализации суверенитета Российской Федерации. Методы: дозволение, предписание, запрещение (они характерны для всех публичноправовых отраслей), установление (характерно только для конституционного права).

**Административное право** — совокупность норм, регулирующих отношения в сфере государственного управления. Нормы административного права устанавливают систему, порядок и компетенцию государственных органов и должностных лиц исполнительной власти, закрепляют права и обязанности граждан в отношениях с этими органами и должностными лицами, определяют

понятие и виды административных правонарушений, устанавливают меры административной ответственности.

**Финансовое право** — отрасль права, состоящая из норм, с помощью которых регулируются отношения в процессе создания, распределения и использования денежных фондов государства. Административно-правовые отношения имеют неимущественный характер, тогда как финансово-правовые носят именно имущественный (денежный) характер. В состав финансового права входят подотрасли (бюджетное, налоговое и банковское право), тяготеющие к обособлению.

**Уголовное право** — совокупность норм, закрепляющих основание и принципы уголовной ответственности, определяющих понятие и виды преступлений, виды наказаний и иные меры уголовно-правового характера. Нормы уголовного права носят запретительный характер и запрещают общественно опасные действия или бездействия под угрозой применения средств уголовного наказания. Уголовное право подразделяется на *общую* и *особенную части*. В *общей* содержатся положения об уголовной ответственности, понятие преступления, формы и виды вины, обстоятельства, исключающие уголовную ответственность и т.д. В *особенной* предусматриваются конкретные виды преступлений и определяются наказания, применяемые за их совершение.

**Экологическое право** — отрасль права, нормы которой регулируют отношения людей, юридических лиц и государства в сфере рационального использования природных ресурсов и охраны окружающей среды. Нормами этой отрасли закрепляются стандарты здоровой окружающей среды. Некоторые исследователи считают, что экологическое право — это комплексная отрасль современного российского права, сходная с аграрным или хозяйственным правом.

**Гражданское право** — ведущая отрасль права. Предмет регулирования: имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, основанные на равенстве, свободе волеизъявления и имущественной самостоятельности сторон.

**Семейное право** — отрасль права, нормы которой регулируют личные неимущественные отношения, связанные с браком и семьей, родством, опекой и усыновлением и связанные с ними имущественные отношения. Они устанавливают, в частности, условия и порядок вступления в брак, прекращения брака, признания

его недействительным, определяют порядок и формы опеки и попечительства.

**Трудовое право** — отрасль права, регулирующая трудовые и иные, непосредственно с ними связанные отношения (примыкающие к трудовым).

**Исправительно-трудовое право** — отрасль, нормы которой определяют порядок и условия отбывания наказания и применения мер исправительно-трудового воздействия к лицам, осужденным к лишению свободы, ссылке, высылке, исправительным работам, а также порядок функционирования учреждений и органов, исполняющих приговоры и т.д.

**Уголовное процессуальное право** — отрасль права, определяющая порядок производства по уголовным делам в период дознания, предварительного следствия и рассмотрения дела судом<sup>24</sup>.

### 3.3.3. Публичное и частное право

Специфику имеет и деление системы права на частное и публичное, проистекающее из традиции римского права.

*ПУБЛИЧНОЕ ПРАВО охватывает правовые отрасли, которые регулируют отношения, обеспечивающие общий (публичный) общегосударственный интерес (конституционное, уголовное, административное право).*

*ЧАСТНОЕ ПРАВО сводится к совокупности отраслей права, связанных с удовлетворением частных интересов, проявлением самостоятельности и инициативы индивидуальных собственников и объединений в их имущественной деятельности и в личных отношениях (гражданское, семейное, трудовое право).*

Признаки публичного права:

- 1) ориентация на удовлетворение публичных интересов;

---

<sup>24</sup> Правоведение: учебник / под общ. ред. Г.В. Мальцева. М.: Изд-во РАГС, 2003. С. 153–155.



- 2) одностороннее волеизъявление субъектов права;
  - 3) широкая сфера усмотрения;
  - 4) иерархические отношения субъектов и соответствующая субординация правовых актов и норм;
  - 5) преобладание императивного метода правового регулирования;
- б) прямое применение санкций и др.
- Признаки частного права:
- 1) преобладание диспозитивного метода правового регулирования;
  - 2) равенство субъектов правоотношений;
  - 3) свободное волеизъявление субъектов при реализации своих прав;
  - 4) самостоятельная ответственность по своим обязательствам и действиям;
  - 5) широкое использование договорной формы регулирования;
  - 6) преимущественная ориентация на удовлетворение частных и корпоративных интересов.

#### **3.3.4. Соотношение систем права и законодательства**

*СИСТЕМА ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА — совокупность нормативных правовых актов, в которых объективируются содержательные и структурные характеристики права.*

Таким образом, **система законодательства является внешней формой выражения права.**

Обычно выделяются следующие различия между системой права и системой законодательства:

- 1) первичным элементом системы права является норма права, а системы законодательства — статья нормативно-правового акта;
- 2) система права складывается исторически, ее деление на отрасли и институты объективно обусловлено распределением норм права по предмету и методу правового регулирования. Напротив, выделение тех или иных отраслей в системе законодательства обусловлено волей законодателя (субъективный фактор),

хотя, конечно, и эту волю ограничивают объективно сложившиеся закономерности правотворчества и объективные потребности в формировании новых отраслей права (законодательства);

3) отрасль законодательства представляет собой комплекс законов и подзаконных актов, в которых содержатся нормы одной или нескольких отраслей права. Внимания здесь заслуживают законодательные комплексы (экологическое, хозяйственное законодательство). Поэтому система законодательства по объему шире, чем система права.

#### *Контрольные вопросы по теме*

1. Что такое система права и каковы ее функции?
2. Какие структурные элементы включает система права?
3. Что такое отрасль права?
4. Как соотносятся «подотрасль права» и «институт права»?
5. По каким критериям нормы права объединяются в правовые отрасли?
6. Что такое предмет и метод правового регулирования?
7. Чем частное право отличается от публичного?
8. Как соотносятся системы права и законодательства?

### **Тема 3.4**

#### **Нормы права**

##### *Учебные вопросы*

- 3.4.1. Понятие и признаки нормы права.
- 3.4.2. Структура нормы права.
- 3.4.3. Классификации норм права.
- 3.4.4. Способы изложения норм права в статьях нормативно-правовых актов.

#### **3.4.1. Понятие и признаки нормы права**

**Норма права** — это первичный элемент системы права, с помощью которого определяются и закрепляются простейшие

правила (стандарты) юридически значимого поведения, а также унифицируются институты, принципы, цели, средства и методы правового регулирования. Значит, понятие «правовая норма» можно сформулировать следующим образом.

*ПРАВОВАЯ НОРМА — это общеобязательное правило поведения, установленное или санкционированное государством и охраняемое им.*

Норма права — первичная «клеточка» права, исходный структурный элемент его системы (см. *рис. 1 прил. 12*). Поэтому норме права свойственны все основные черты права как особого социального явления, регулятора общественных отношений. Однако из этого не следует, что понятия права и нормы права совпадают. Право и единичная правовая норма соотносятся как целое и его часть, общее и отдельное и наряду со сходными чертами имеют особенности.

В качестве основных **признаков правовой нормы** можно назвать следующие (преимущественно совпадающие с признаками права) — см. *рис. 2 прил. 12*.

*Общезначимость* — при помощи норм права регулируются наиболее важные для членов сообщества общественные отношения. Поэтому правила, закрепляемые при помощи норм, объявляются общезначимыми.

*Непосредственная связь с государством* — норма права устанавливается от имени государства, обеспечивается системой государственных гарантий и санкций (в том числе мерами принудительного характера). Охрана от нарушений принудительной силой государства не противоречит тому, что правовые, как и иные социальные нормы, в подавляющем большинстве случаев выполняются людьми сознательно и добровольно (все они обеспечиваются в первую очередь мерами убеждения, воспитания, организации). И лишь когда воздействие иных средств оказывается для реализации норм права недостаточным, возникает необходимость в применении соответствующих мер принуждения.

*Типичность (нормативность)* — норма права устанавливает типовой стандарт нормального с точки зрения юридической оценки поведения в обществе, направлена на регулирование повторяющихся видов общественных отношений, а не на их единичные

образцы. Правовая норма не имеет конкретного адресата (неперсонифицирована), ее обращение носит общий для всех и каждого характер. При этом с помощью норм права фиксируются типовые стандарты как правомерного (допустимого) поведения, так и противоправного (недопустимого).

*Формально-юридическое закрепление* — норма права излагается в соответствующем формально-юридическом источнике права (юридическом обычае, прецеденте, нормативно-правовом акте, нормативно-правовом договоре). Такое закрепление позволяет избежать двусмысленности, подмены правового предписания субъективными интерпретациями. Форма обеспечивает относительную стабильность норм права и оказывает обратное активное влияние на их содержание.

*Микросистемность* — являясь первичным элементом системы права, норма в свою очередь обладает структурой, объединяющей три взаимосвязанных и взаимообусловленных элемента: гипотезу, диспозицию, санкцию.

### **3.4.2. Структура нормы права**

*СТРУКТУРА ПРАВОВОЙ НОРМЫ* — внутреннее строение правовой нормы, деление ее на составные элементы (части) и взаимосвязь этих частей.

Следует отметить, что такое деление характерно для правовых норм, непосредственно содержащих правила поведения.

Логическая структура правовой нормы показывает взаимосвязь гипотезы, диспозиции, санкции и представляет собой формулу «если – то – иначе». «Если» — это условие действия правила, закрепленного в норме права; «то» — само правило поведения; «значит» — юридические последствия реализации правила (см. рис. 3 прил. 12).

*ГИПОТЕЗА* — элемент правовой нормы, указывающий на условия, при наступлении (ненаступлении) которых реализуется закрепленное в норме правовое предписание.

В гипотезе излагаются те фактические обстоятельства, при наличии которых у лиц возникают, прекращаются или изменяются предусмотренные нормой юридические права и обязанности.

Другими словами, это конкретная жизненная ситуация, из которой вытекает возможность, долженствование или запрещение совершения каких-либо действий или воздержание от какого-либо поведения. К таким юридически значимым условиям относятся, например, факт рождения или смерти, наступление определенного (например, пенсионного) возраста, совершение правонарушения, стихийное бедствие и т.д.

В зависимости от структуры гипотезы бывают простые, сложные и альтернативные:

1) простая — указано единственное условие, с наличием или отсутствием которого связывается действие юридической нормы;

2) сложная — гипотеза связывает реализацию правового предписания с наличием нескольких взаимосвязанных условий (ст. 126 Гражданского процессуального кодекса РФ; далее — ГПК РФ) и определяет перечень условий, которым должно соответствовать исковое заявление. К числу таких условий, в частности, относятся следующие: письменная форма; обязательное отражение в исковом заявлении ряда моментов (реквизитов) — наименование суда, наименование истца, наименование ответчика, доказательства, подтверждающие позицию истца и т.п., подпись истца. В данном случае для того, чтобы иск был принят судом к рассмотрению, он должен соответствовать всем перечисленным условиям);

3) альтернативная — в гипотезе содержится перечень нескольких условий, каждого из которых достаточно для реализации правового предписания (ст. 129 ГПК РФ гласит: «Судья единолично разрешает вопрос о принятии заявления по гражданскому делу. Судья отказывает в принятии заявления: 1) если заявление не подлежит рассмотрению в судах; 2) если дело неподсудно данному суду; 3) если заявление подано недееспособным лицом и др.». В данном примере каждого из перечисленных условий достаточно для отказа судьи в принятии заявления).

*ДИСПОЗИЦИЯ — элемент нормы права, непосредственно раскрывающий содержание правила поведения, формулирующий права и обязанности субъектов в процессе урегулированных данной нормой правоотношений.*

Таким образом, диспозиция указывает, во-первых, на кого рассчитано правило поведения, то есть на субъектов нормы права, во-вторых, на то, что представляет собой само правило поведения.

В зависимости от способа выражения диспозиции бывают простыми, описательными, ссылочными и бланкетными:

1) простая диспозиция называет вариант поведения — дозволение либо запрет, но не раскрывает его подробно в силу простоты самого правила;

2) описательная диспозиция включает в себя как наименование варианта поведения (например, в уголовном праве — кража), так и перечень его основных признаков (тайное хищение чужого имущества);

3) отсылочная диспозиция не содержит полного описания правила поведения, а отсылает для ознакомления с ним к другой статье данного закона, в которой дается описание соответствующего вида деяния;

4) бланкетная диспозиция указывает на факт наличия правила поведения, однако не раскрывает его содержания и не содержит данных о документе, в котором это правило изложено. Предполагается, что правоприменитель должен обладать необходимой информацией в силу собственной профессиональной компетенции.

В зависимости от характера властного предписания диспозиции делятся на управомочивающие, предписывающие (обязывающие) и запрещающие:

1) управомочивающие закрепляют вариант возможного поведения, реализация которого происходит по воле самого субъекта;

2) обязывающие закрепляют вариант должного поведения, следовать которому субъект обязан независимо от собственного отношения к правовому предписанию;

3) запрещающими называются диспозиции, в которых закрепляются варианты недопустимого поведения. Основной задачей запретов является предостережение субъектов от совершения правонарушений.

*Санкция — элемент правовой нормы, определяющий, какие юридические последствия наступят в отношении субъекта, реализовавшего вариант поведения, который предусмотрен диспозицией данной нормы.*

Как правило, под санкцией понимаются меры негативного характера, применяемые от имени государства в отношении правонарушителей. Вместе с тем следует выделять и позитивные санкции, предусматривающие наступление благоприятных последствий за общественно полезные деяния (вознаграждение за трудовую деятельность, поощрение за разумную инициативу и т.п.).

По содержательному характеру последствий выделяются карательные (штрафные), предупредительные и поощрительные санкции:

1) карательные (штрафные) (лишение свободы, штраф, выговор, взыскание материального ущерба и др.) — активная принудительная мера, направленная на наказание правонарушителя;

2) предупредительные (предупреждение, отмена акта государственной власти или административного акта, принудительное лечение и др.) направлены на недопущение противоправного поведения;

3) поощрительные подразумевают наступление благоприятных последствий для лиц, совершивших общественно полезные деяния. Данный вид санкций направлен на стимулирование социально активного правомерного поведения.

В свою очередь, карательные санкции также могут быть классифицированы по ряду критериев.

По степени определенности (то есть по объему и размерам неблагоприятных для нарушителя последствий) санкции делятся на абсолютно определенные, относительно определенные, альтернативные и кумулятивные:

1) абсолютно определенные — санкции, в которых в четкой форме закрепляются вид и размер наказания, применяемого к правонарушителю;

2) относительно определенные — санкции, устанавливающие минимальную и максимальную (или только максимальную) границы возможного наказания. Конкретизация меры наказания при этом зависит от судебного (административного) усмотрения правоприменителя;

3) альтернативные — санкции, где названы и перечислены через соединительно-разделительные союзы «или», «либо» несколько видов неблагоприятных последствий, из которых правоприменитель выбирает только одно — наиболее целесообразное для рассматриваемого случая;

4) кумулятивные — санкции, предполагающие объединение нескольких видов наказаний (основного и дополнительного).

По отраслевому критерию различаются санкции, закрепленные в уголовно-правовых, административно-правовых нормах, нормах трудового права, гражданско-правовые, дисциплинарные санкции и т.д.:

1) уголовно-правовые — представляют собой меру государственного принуждения, применяемую только судом к лицам, которые совершили уголовно наказуемые деяния — преступления;

2) административно-правовые — могут применяться административными органами и судом к лицам, виновным в совершении административных проступков;

3) гражданско-правовые — применяются за совершение гражданских правонарушений и могут выражаться в виде возмещения причиненного имущественного вреда или в виде взыскания неустойки с субъекта, который нарушил договорные обязательства;

4) дисциплинарные — применяются администрацией предприятия, учреждения, организации за нарушение требований внутренней дисциплины.

### 3.4.3. Классификация норм права

Все нормы права выступают, с одной стороны, в качестве весьма сходных между собой однородных явлений, с другой стороны, в качестве значительно отличающихся друг от друга по своему содержанию категорий. Именно поэтому всестороннее познание правовых норм предполагает необходимость рассмотрения не только их общих родовых черт, но и особенностей — видовых и индивидуальных отличий. Достижению этих целей служит **классификация правовых норм**, в основу которой могут быть положены различные критерии (см. *рис. 4 прил. 12*).

**1. По предмету правового регулирования (отраслевому признаку)** юридические нормы подразделяются на нормы государственного, административного, гражданского, уголовного, трудового, гражданско-процессуального и других отраслей права.

Отраслевые нормы, в свою очередь, делятся на нормы материального и процессуального права:



1) *материальные правовые нормы* закрепляют права и обязанности субъектов права, их правовое положение, пределы правового регулирования и т.д. (нормы конституционного, административного, гражданского, уголовного права);

2) *процессуальные правовые нормы* носят организационный характер. Предписания этих норм регламентируют порядок и определяют процедуру, в рамках которой происходит реализация норм материального права, разрешение споров о праве, определение и осуществление юридической ответственности за правонарушения.

**2. По методу правового регулирования** нормы права делятся на императивные и диспозитивные:

1) **императивные** — категорические, властные, строго обязательные веления, в максимально конкретной форме излагающие правила поведения, при реализации которых не допускается отступлений от предписанного варианта поведения и иной его трактовки;

2) **диспозитивные** — закрепляющие границы допустимого поведения, в рамках которых субъекту может быть предложено выбрать один из нескольких вариантов возможного поведения (альтернативные нормы) либо сформулировать возможную модель поведения в пределах законных средств самостоятельно (относительно определенные нормы).

**3. По функциональной роли в механизме правового регулирования общественных отношений** нормы права подразделяются на классические нормы-правила и специализированные нормы (дефиниции, цели, принципы).

**Нормы-правила** содержат характеристику вариантов возможного, должного и недопустимого поведения. При этом они, в свою очередь, подразделяются:

1) на *регулятивные нормы* — устанавливают права и обязанности субъектов, направлены на регулирование правомерного поведения, формулируют положительные предписания в праве;

2) *охранительные нормы* — предусматривают отрицательную реакцию государства на неправомерное поведение, применение к нарушителю негативных мер государственного принуждения.

**Нетипичные (специализированные) нормы** определяют основные понятия и принципы правового регулирования, формулируют его цели и задачи, обозначают возможные перспективы развития юридических институтов. К этому виду правовых норм относятся:

1) *нормы-принципы* — закрепляют основные направляющие начала юридической деятельности (например, в Конституции РФ закрепляется норма-принцип, в которой говорится о том, что в основу формирования государственной власти в России положен принцип разделения властей);

2) *нормы-цели* — определяют и юридически закрепляют перспективные цели политико-правового развития. Своеобразной нормой-целью является преамбула Конституции США: «Мы, народ Соединенных Штатов, в целях образования более совершенного союза, утверждения правосудия, обеспечения внутреннего спокойствия, организации совместной обороны, содействия общему благосостоянию и обеспечения нам и нашему потомству благ свободы учреждаем и принимаем эту Конституцию для Соединенных Штатов Америки»;

3) *нормы-дефиниции* — содержат определения конкретных юридических понятий. Например, ст. 209 Уголовного кодекса РФ (далее — УК РФ) определяет: «Под бандой следует понимать устойчивую вооруженную группу двух и более лиц, заранее объединившихся для совершения нападений на граждан или организации».

**4. По действию в пространстве** различают нормы общего действия и нормы ограниченного действия (локальные):

1) **общие нормы** — действуют на всей юрисдикционной территории государства (нормы, закрепленные в Конституции РФ);

2) **локальные нормы** — действуют в пределах обособленного территориального образования (к ним относятся правила поведения, закрепленные в нормативных актах, принимаемых и действующих на территориях субъектов РФ, муниципальных образований и т.п.).

**5. По характеру властных предписаний** нормы делятся:

1) на **управомочивающие** — определяют правила возможного поведения субъектов;

2) **предписывающие (обязывающие)** — устанавливают правила должного поведения субъектов;

3) **запрещающие** — обязывают субъектов воздерживаться от совершения определенных деяний, признанных законодателем противоправными<sup>25</sup>.

---

<sup>25</sup> См.: *Марченко М.Н.* Теория государства и права: учебник. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2016. 640 с.

### **3.4.4. Способы изложения норм права в статьях нормативно-правовых актов**

Норма права сама по себе представляет в достаточной степени абстрактное явление и не может рассматриваться в качестве самостоятельного источника права. Чтобы приобрести реальную юридическую силу, норма должна получить свое внешнее выражение (формально-юридическое закрепление). В России основной формой выражения норм права являются преимущественно нормативные правовые акты. Таким образом, норма права приобретает юридическую силу посредством закрепления ее в соответствующей статье нормативного правового акта. При этом норма права не всегда совпадает со статьей нормативно-правового акта. Иначе говоря, статья не всегда воспроизводит все элементы логической структуры. Это объясняется, во-первых, необходимостью лаконичного, экономичного изложения юридического текста (поэтому, например, если диспозиции ряда норм совпадают, отличаюсь лишь второстепенными признаками, происходит объединение таких норм в одной статье закона); во-вторых, требованием удобства в обращении с нормативным материалом.

В связи с этим соотношение нормы права и статьи нормативно-правового акта предполагает следующие возможности:

- 1) норма права включена в одну статью нормативного правового акта;
- 2) в одной статье нормативного акта могут быть изложены несколько правовых норм;
- 3) элементы нормы права изложены в нескольких статьях одного и того же нормативного акта;
- 4) элементы нормы права изложены в нескольких статьях различных нормативных актов.

К **способам изложения нормы права** (см. *рис. 5 прил. 12*) относятся следующие:

- 1) прямой способ — структурные элементы нормы права изложены в статье нормативного акта в полном объеме;
- 2) отсылочный способ — в статье нормативного акта излагается часть нормы и делается отсылка к тексту, в котором содержится недостающая часть;
- 3) бланкетный способ — в статье нормативного акта закрепляется сам факт существования правила поведения и определяются

юридически значимые последствия реализации или нарушения субъектом этого правила (санкция). При этом непосредственно в статье не содержится информации о сущности и содержании самого правила либо о выходных данных документа, содержащего это правило. Предполагается, что правоприменитель должен обладать необходимой информацией в силу собственной профессиональной компетенции. (Например, ч. 1 ст. 264 УК РФ гласит: «Нарушение лицом, управляющим автомобилем <...> правил дорожного движения <...> повлекшее по неосторожности причинение <...> вреда здоровью человека либо причинение крупного ущерба, — наказывается ограничением свободы на срок до пяти лет...». В данном примере в статье нормативно-правового акта определяется сам факт существования правил дорожного движения и определяются виды и меры юридической ответственности за их нарушение. Вместе с тем в статье ничего не сказано о непосредственном содержании правил дорожного движения. Предполагается, что такой информацией должны обладать организации и должностные лица, наделенные соответствующими властными полномочиями в сфере организации дорожного движения.)

*Контрольные вопросы по теме*

1. Что такое норма права?
2. Какие признаки характеризуют норму права?
3. По каким критериям классифицируются нормы права?
4. Как соотносятся понятия «норма права» и «нормативно-правовой акт»?
5. Какие способы изложения норм права в статьях нормативно-правовых актов вы знаете?

### **Тема 3.5**

#### **Источники (формы) права**

*Учебные вопросы*

- 3.5.1. Соотношение понятий «источник» и «форма» права.
- 3.5.2. Виды источников (форм) права.

3.5.3. Нормативно-правовой акт как основной источник российского права.

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

### 3.5.1. Соотношение понятий «источник» и «форма» права

В современной теории государства и права источник права рассматривается в нескольких смысловых значениях.

Во-первых, в качестве источников права выступают общественные отношения, требующие регулятивно-охранительного воздействия со стороны государства и в силу этого обуславливающие появление соответствующих правовых институтов. Такие источники называются материальными. К **материальным источникам** следует отнести нуждающиеся в правовом регулировании общественные отношения в сфере экономики, политики, социального обеспечения и т.д.

Во-вторых, под источниками права понимаются идеи, взгляды, теории, в которых отражается сущность социально-правового регулирования и которые оказывают серьезное влияние на правотворческую и правоприменительную деятельность. Такие источники называются идеальными. К **идеальным источникам** права следует отнести правосознание, правовую доктрину, правовую культуру и т.п.

В-третьих, источниками права являются сформулированные и принятые в официальном порядке предписания властного характера, в которых закрепляются общезначимые правила поведения и которые обеспечиваются системой государственных гарантий и санкций. Такие источники называются **формально-юридическими источниками права**, или формами права<sup>26</sup>.

Из-за того что значения термина «источник права» столь разнообразны, предложено использовать другое выражение — «форма права».

О соотношении этих понятий на протяжении многих десятилетий в юридической литературе ведется спор.

---

<sup>26</sup> См.: Теория государства и права: учебник для бакалавров / под ред. В.К. Бабаева. 3-е изд., перераб. и доп. М.: Издательство Юрайт, 2016. 715 с.

В контексте общеправового подхода понятия «источник права» и «форма права» рассматриваются как тождественные категории и в наиболее общем виде означают способ внешнего выражения правовых норм. При этом в качестве источников (форм) права рассматриваются как традиционные (юридические обычаи, юридические прецеденты, нормативные договоры, нормативные акты), так и нетрадиционные (правовые идеи, концепции, доктрины; процедуры; общественные отношения; правоприменительные акты и акты толкования права).

В рамках данного учебного пособия понятия «источник права» и «форма права» будут рассматриваться как тождественные. Понимание формальных источников права и их классификация будут осуществляться в контексте концепции реалистического позитивизма. В соответствии с этой концепцией определение понятия «источник (форма) права» будет следующим.

*ИСТОЧНИК (ФОРМА) ПРАВА — это внешняя форма выражения правовой нормы.*

### **3.5.2. Виды источников (форм) права**

Традиционно в качестве источников (форм) права рассматривают правовой обычай, правовой прецедент, нормативный договор, нормативный правовой акт, религиозные тексты и мировоззрения и юридическую доктрину (см. *рис. 1 прил. 13*).

*ПРАВОВОЙ ОБЫЧАЙ — правило поведения, возникшее в процессе социально-политического развития в результате многократного повторения явления, признаваемого общественно полезным и в силу этого воспринятого государством в качестве правового регулятора. Правовой обычай есть древнейшая форма права.*

Социальный обычай становится правовым в случае официального санкционирования (одобрения) его со стороны государства.

Сегодня юридический обычай сохраняет значение как источник права прежде всего в областях, где пока нет достаточного материала для законодательных обобщений. Правила обычая выступают

как «предвосхищение установленного законом права». Поэтому наиболее заметна роль обычая в регулировании вновь возникающих экономических отношений, а также в международной сфере.

*ПРАВОВОЙ ПРЕЦЕДЕНТ — решение компетентного государственного органа по конкретному юридическому делу, используемое в качестве эталона (образца) при рассмотрении последующих аналогичных дел одноуровневыми либо нижестоящими органами.*

Виды правовых прецедентов — судебные и административные. Наибольшее распространение прецеденты получили в странах англосаксонской правовой семьи (в Великобритании, США, Новой Зеландии, Австралии и т.д.). Прецедентное право в этих странах представляет собой сумму норм, содержащихся в судебных и административных решениях, которые рассматриваются в качестве эталонов для последующей юридической практики. В широком понимании прецедентное право включает также методы, которыми пользуются судьи и административные органы при создании прецедентов, и соответствующую правовую культуру.

В странах романо-германской правовой семьи прецедент официально не признается источником права. На практике же прецедентными, по сути, являются нормативные интерпретационные акты, которые издают вышестоящие судебные органы и которые являются обязательными для нижестоящих судов. При этом в процессе правоприменения компетентный субъект использует два источника: основной — закон, содержащий норму и определяющий общее правило и принципы поведения, и производный — прецедент толкования, конкретизирующий отдельные положения закона и унифицирующий порядок его реализации. Поэтому в некоторых странах романо-германской правовой семьи прецеденты толкования на официальном уровне все же признаются источниками права.

*НОРМАТИВНЫЙ ДОГОВОР — это соглашение между двумя и более субъектами права, заключаемое для достижения целей и решения задач, содержащее новые нормы права, предусматривающие их взаимные права и обязанности, имеющие юридическое значение для договаривающихся сторон.*

По мнению Ю. Тихомирова, договору присущи следующие признаки:

- 1) добровольность заключения, то есть свободное волеизъявление участников договорного отношения;
- 2) равенство сторон;
- 3) согласие сторон по всем существенным аспектам договора;
- 4) эквивалентный, чаще всего возмездный, характер;
- 5) взаимная ответственность сторон за невыполнение или ненадлежащее исполнение принятых обязательств;
- 6) законодательное обеспечение договоров, придающее им юридическую силу.

При рассмотрении договора как специфической формы права необходимо разграничивать публичную и частную сферы правового регулирования, в рамках которых содержание и роль договора будут неодинаковыми.

Особой группой нормативных договоров, в том числе являющихся источниками права на территории РФ, являются международные договоры — соглашения между двумя или более государствами или иными субъектами международного права, направленные на возникновение, изменение или прекращение их взаимных прав и обязанностей.

В соответствии с ч. 4 ст. 15 Конституции РФ общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. При этом если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора.

*НОРМАТИВНЫЙ ПРАВОВОЙ АКТ — это официальный документ, издаваемый компетентным органом власти, содержащий в себе правовые нормы общего характера.*

Нормативный правовой акт является разновидностью правовых актов. Его следует отличать от актов применения права, имеющих конкретный, индивидуальный характер, с помощью которых разрешаются конкретные дела. В отличие от них нормативно-правовой акт носит общий характер. Его необходимо также отличать и от актов толкования права, в которых дается разъясне-



ние норм права. На *рис. 2 прил. 13* приведены основные отличия нормативных и индивидуальных правовых актов.

**Религиозные тексты и мировоззрения** (Коран, Иджма, Сунна, Кийас) являются источниками права в странах, где есть официальная религия.

**Юридическая доктрина (наука)** — взгляды наиболее авторитетных ученых-юристов по соответствующим вопросам в некоторых государствах, например в Англии, используются в качестве вспомогательного источника права.

### **3.5.3. Нормативно-правовой акт как основной источник российского права**

В системе источников российского права нормативный правовой акт традиционно имеет первостепенное значение.

Юридическая значимость нормативно-правового акта определяется следующими признаками:

1) принимается от имени государства в порядке предусмотренной законом процедуры;

2) является результатом правотворческой деятельности компетентных субъектов (государственных органов и органов негосударственного характера — органов местного самоуправления и т.д.), которым право на нормотворчество делегировано государством;

3) содержит правила поведения обобщенного характера (нормы права), регулятивно-охранительное воздействие которых осуществляется в отношении неперсонифицированного круга субъектов;

4) имеет определенную документальную форму (закон, указ, постановление и т.д.);

5) направлен на регулирование типичных общественных отношений;

6) обеспечивается системой государственных гарантий и санкций (в том числе государственным принуждением).

Нормативно-правовые акты можно классифицировать по следующим критериям (см. *рис. 3 прил. 13*).

#### **1. В зависимости от юридической силы:**

1) законы;

2) подзаконные нормативные акты (см. *рис. 4 прил. 13*).

*ЗАКОН — это нормативный правовой акт, изданный органом законодательной власти государства (субъекта федерации) или принятый на референдуме в порядке определенной процедуры, содержащий наиболее значимые нормы права и в силу этого обладающий высшей юридической силой по отношению к другим правовым актам.*

На основе данного определения можно выделить следующие признаки закона:

- 1) принимается законодательными органами государства либо всенародным голосованием граждан (на референдуме);
- 2) принимается в порядке особой процедуры;
- 3) содержит наиболее значимые нормы права;
- 4) обладает приоритетом по отношению к другим правовым актам.

Законы, в свою очередь, классифицируются (в порядке убывания юридической силы) следующим образом (см. *рис. 5 прил. 13*):

- 1) федеральные конституционные законы;
- 2) федеральные законы;
- 3) законы субъектов федерации (конституции (уставы), текущее законодательство).

*ПОДЗАКОННЫЕ НОРМАТИВНЫЕ ПРАВОВЫЕ АКТЫ принимаются на основании законов в целях конкретизации их положений и закрепления механизмов их реализации.*

Основным принципом соотношения законов и подзаконных актов является их непротиворечие. При этом законы так же, как и подзаконные акты, обладают прямым действием и могут непосредственно применяться в процессе правового регулирования. При возникновении противоречия (коллизии) между положениями закона и подзаконного акта приоритетными являются положения закона.

В РФ подзаконные акты классифицируются (в порядке убывания юридической силы) следующим образом:

- 1) подзаконные акты федерального уровня (указы Президента России, Постановления Правительства Российской Федерации, акты федеральных министерств и ведомств);

2) подзаконные акты регионального уровня (нормативные акты органов государственной власти субъектов РФ);

3) подзаконные акты местного уровня (нормативные акты органов местного самоуправления);

4) локальные нормативные правовые акты.

Нормативно-правовые акты можно также классифицировать и по другим основаниям.

**2. По сроку действия:**

1) постоянные — не ограниченные в своем действии временным промежутком (действуют вплоть до отмены);

2) временные (срочные) — ограниченные конкретными сроками (календарной датой (например, годовой бюджет) либо конкретным обстоятельством (например, вводом и отменой чрезвычайного положения)).

**3. По сфере действия:**

1) общегосударственные, действующие на всей территории страны;

2) региональные, действующие на территории одной или нескольких административно-территориальных единиц;

3) локальные, действующие в рамках одного предприятия, учреждения, организации.

**4. По предмету правового регулирования:**

1) акты, регламентирующие отношения в государственно-правовой сфере;

2) акты, регламентирующие отношения в уголовно-правовой сфере;

3) акты, регламентирующие отношения в гражданско-правовой сфере, и т.д.

**5. По способу принятия:**

1) народные — акты, принятые путем всенародного голосования на референдуме (Конституция РФ);

2) вотируемые — акты, которые приняты компетентным государственным органом (парламентом, правительством и другими) посредством получения вотума доверия со стороны определенного количества членов этого органа (ст. 108 Конституции Российской Федерации определяет порядок, в соответствии с которым федеральный конституционный закон считается принятым, если он одобрен большинством не менее трех четвертей голосов от общего числа членов Совета Федерации и не менее

двух третей голосов от общего числа депутатов Государственной думы Российской Федерации)<sup>27</sup>.

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

Действие нормативно-правовых актов рассматривается применительно ко времени, пространству и кругу лиц.

**Нормативно-правовые акты во времени** начинают действовать с момента вступления их в законную силу. Этот момент определяется днем принятия акта правотворческим органом, истечением установленного законом срока после его официального опубликования<sup>28</sup> (так, федеральные законы вступают в силу по истечении 10 дней после дня их опубликования; нормативные акты Президента РФ — по истечении 7 дней после опубликования), временем, указанным в самом акте или в специальном акте о введении его в действие. Нормативные акты, которые не публикуются, а рассылаются в соответствующие ведомства и учреждения, вступают в действие с момента их получения этими органами, если не указан иной срок введения их в действие.

Акт утрачивает силу по истечении срока действия акта, в связи с изданием нового акта, заменившего ранее действовавший акт, на основании прямого указания компетентного органа о его отмене, в связи с исчезновением регулируемых отношений, в связи с признанием неконституционным Конституционным судом РФ.

Принципиально важен, особенно практически, вопрос об обратной силе закона. По общему правилу «закон обратной силы не имеет». Исключение составляет уголовный закон и закон об административной ответственности, которые имеют обратную силу, если закон распространяет действие на факты, возникающие до его вступления в законную силу, если это устанавливается самим законом или если закон смягчает или устраняет ответственность.

---

<sup>27</sup> См.: Ромашов Р.А. Указ. соч. С. 79–80.

<sup>28</sup> Источниками официального опубликования ФЗ и ФЗ являются «Парламентская газета», «Российская газета», «Собрание законодательства Российской Федерации» и «Официальный интернет-портал правовой информации» ([www.pravo.gov.ru](http://www.pravo.gov.ru)).

**Действие нормативных актов в пространстве** осуществляется на основе таких принципов, как территориальный и экстерриториальный.

*Территориальный принцип* предполагает действие нормативного правового акта в пределах государственных или административных территориальных границ деятельности правотворческого органа. Например, в Российской Федерации акты общедеревальных органов действуют в пределах территориальных границ федерации в целом; акты субъектов федерации регулируют отношения в рамках их территорий; акты органов местного самоуправления действуют в пределах административных границ этих органов.

*Экстерриториальный принцип* означает распространение правовых актов субъекта правотворчества за пределами территории его юрисдикции (например, по некоторым делам о наследстве допускается использование иностранного законодательства)<sup>29</sup>.

**По кругу лиц** нормативный акт распространяет свое действие на категории субъектов, указанных в законе, с учетом предусмотренных в нем ограничений в отношении официальных представителей других государств, дипломатов и других лиц, обладающих иммунитетом.

#### *Контрольные вопросы по теме*

1. Как соотносятся понятия «источник» и «форма» права?
2. Назовите формально-юридические источники права.
3. Какое место в системе формально-юридических источников права занимает нормативно-правовой акт?
4. Какие признаки характеризуют нормативно-правовой акт? По каким критериям классифицируются нормативно-правовые акты?
5. Каковы особенности действия нормативно-правовых актов во времени, в пространстве и по кругу лиц?

---

<sup>29</sup> См.: Общая теория государства и права. Академический курс. В 3 т. / под ред. М.Н. Марченко. Т. 2: Теория права. М.: Издательство «Зерцало», 2002. 528 с.

### **Тема 3.6**

## **Правотворчество и систематизация законодательства**

### *Учебные вопросы*

3.6.1. Правотворчество: понятие, способы, стадии, принципы.

3.6.2. Систематизация законодательства.

### **3.6.1. Правотворчество: понятие, способы, стадии, принципы**

Понятие правотворчества, правообразования обычно употребляется в двух смыслах: образование (происхождение) права; образование отдельного юридического закона или — более широко — нормативно-правового акта.

Предмет данной темы — правотворчество во втором смысле, которое ориентировано на высокое качество закона и всего общего нормативного материала. К показателям (характеристикам, параметрам) качества закона относится прежде всего его содержание — то, что предписывается законом из-за необходимости такого предписания и того, насколько это предписание способствует социальному и государственному прогрессу, достижению тех экономических и других целей, стоящих перед обществом, государством, государственными органами. К важным показателям качества нормативно-правового акта относятся также его законность, согласованность с другими социальными нормами, структура, внутренняя непротиворечивость и язык, которым он изложен.

Законодательная и любая другая правотворческая деятельность состоит прежде всего в осознании, что и как в общественных отношениях должно быть урегулировано правом. Особенно важно выявить реальные общественные потребности, что обуславливает детерминацию воли законодателя в соотносимости с процессом правообразования; нельзя, однако, не учитывать субъективных, индивидуальных и групповых качеств лиц, причастных к подготовке и принятию нормативно-правовых актов, их интересов, морали, общей и юридической подготовки, деловой квалификации.

*ПРАВОТВОРЧЕСТВО — это государственная деятельность, завершающая процесс придания праву юридической силы.*

Существуют три способа правотворчества (см. рис. 1 прил. 14):

- 1) правоустановительная деятельность полномочных государственных органов;
- 2) санкционирование государственными органами норм, сложившихся независимо от них в виде обычаев делового оборота;
- 3) непосредственное правотворчество народа, проводимое в форме всенародного голосования (референдума).

Функции правотворчества тоже приведены на этом рисунке.

#### **Стадии правотворческого процесса**

Правотворчество — это процесс, который состоит из определенных стадий:

- 1) правотворческая инициатива;
- 2) решение компетентного органа о том, что издание акта необходимо;
- 3) подготовка концепции и проекта нормативного акта;
- 4) обсуждение проекта нормативного акта;
- 5) принятие нормативного акта в определенном порядке (например, путем голосования);
- 6) опубликование нормативного акта.

*ЗАКОНОТВОРЧЕСТВО — вид правотворческой деятельности, связанный с принятием законов как нормативных правовых актов, обладающих высшей юридической силой.*

К **принципам правотворчества** относятся научность, демократизм, плановость, адекватность, обоснованность и целесообразность, соответствие праву (см. рис. 2 прил. 14).

### **3.6.2. Систематизация законодательства**

Для того чтобы система законодательства оставалась именно системой (обладала необходимой и достаточной совокупностью элементов, была внутренне согласована, непротиворечива),

нормально функционировала, а также совершенствовалась и развивалась, она нуждается в постоянном воздействии на нее специального процесса — систематизации.

*СИСТЕМАТИЗАЦИЯ — это деятельность по упорядочению и совершенствованию нормативного материала путем его внешней и внутренней обработки с целью поддержания системности законодательства и обеспечения субъектов права необходимой нормативно-правовой информацией.*

Необходимость систематизации обусловлена тем, что постоянно идет процесс издания новых нормативно-правовых актов, с течением времени некоторые акты фактически утрачивают силу, устаревают, накапливаются противоречия между юридическими предписаниями и т.п.

Современная юриспруденция знает и использует следующие виды (способы) систематизации: учет, инкорпорацию, консолидацию и кодификацию (см. рис. 3 прил. 14).

*УЧЕТ — простейший способ систематизации. Учет может быть журнальным, картотечным и автоматизированным. Организация учета включает в себя систему поиска необходимой правовой информации.*

Разновидностью учета является систематизация на электронных носителях (создание специализированных компьютерных баз данных «Гарант», «КонсультантПлюс», «Кодекс»). В них законодательные акты группируются по различным критериям, как правило, по предметно-хронологическому.

*ИНКОРПОРАЦИЯ — это вид (способ) систематизации, при котором нормативно-правовые акты подвергаются только внешней обработке (или вообще не подвергаются) и размещаются в определенном порядке: алфавитном, хронологическом, систематическом (предметном) — в единых сборниках и других изданиях.*



Для инкорпорации характерны следующие черты:

1) инкорпорация может быть как официальной, так и неофициальной;

2) в качестве субъектов инкорпорации могут выступать как государственные органы, так и общественные организации и частные лица;

3) инкорпорация не затрагивает нормативного содержания акта — нормы права инкорпорируются в том виде, в каком они действуют на момент систематизации;

4) нормативные акты могут инкорпорироваться в том виде, в каком они были приняты правотворческим органом, и могут подвергаться внешней обработке.

Внешняя обработка заключается в том, что:

- из текста удаляются отдельные статьи, пункты, абзацы, утратившие силу, и включаются все последующие (с момента издания акта) изменения;
- исключаются части, которые не содержат нормативных предписаний;
- в результате инкорпорации издается сборник законов, собрание законодательства или иной нормативный акт.

*КОНСОЛИДАЦИЯ — это вид (способ) систематизации, при котором несколько близких по содержанию нормативных актов сводятся в один, укрупненный нормативно-правовой акт с целью преодоления множественности нормативных актов и обеспечения единства правового регулирования.*

Для консолидации характерны следующие черты:

1) консолидация представляет собой своеобразный правотворческий прием (инкорпорация, даже официальная, отношения к правотворчеству не имеет);

2) консолидация проводится только правотворческими органами и лишь в отношении принятых ими актов;

3) при консолидации объединенные акты утрачивают силу, а вместо них действует вновь созданный нормативный акт, который имеет собственные официальные реквизиты (наименование, дату принятия, номер и подпись должностного лица).

*КОДИФИКАЦИЯ — это такой вид систематизации, который имеет правотворческий характер и направлен на создание нового сводного нормативно-правового акта (основ законодательства, кодекса и других) путем коренной переработки действующего законодательства с целью обеспечения единого, внутренне согласованного регулирования определенной социальной сферы.*

Для кодификации характерны следующие черты:

1) представляет собой наиболее сложную и совершенную форму систематизации;

2) по существу является видом правотворчества, поскольку объектом кодификации выступают непосредственно нормы права;

3) кодификацию всегда осуществляют только компетентные государственные органы на основании конституционных или других законных полномочий;

4) в отличие от инкорпорации, которая имеет постоянный характер, производится периодически и ее результаты рассчитаны на длительный срок;

5) кодификация всегда вносит элемент новизны в правовое регулирование (это всегда некая «правовая реформа») и зачастую связана с крупными социальными преобразованиями;

6) ее результат — кодификационный акт, отличающийся юридической и логической целостностью, сводным характером (объединяет не утратившие своего значения нормативные предписания), значительным объемом и сложным строением, широким охватом социальной сферы и главенствующим положением среди других отраслевых актов. Кодификационные акты — основы законодательства и кодексы, а также уставы, положения, правила и т.д.

На *рис. 4–5 прил. 14* приведены сведения о законотворческом процессе в РФ, на *рис. 6 прил. 14* обобщена информация о системе законодательства в целом.

#### *Контрольные вопросы по теме*

1. Как соотносятся правотворчество и правообразование?
2. Как соотносятся правотворчество и законотворчество?
3. Какие виды систематизации законодательства существуют в правовой действительности?

## **Тема 3.7**

### **Реализация права**

#### *Учебные вопросы*

- 3.7.1. Понятие и формы реализации норм права.
- 3.7.2. Применение: понятие, признаки, стадии.
- 3.7.3. Акты правоприменения.

#### **3.7.1. Понятие и формы реализации норм права**

*РЕАЛИЗАЦИЯ ПРАВА — претворение, воплощение предписаний юридических норм в жизнь путем правомерно-го поведения субъектов общественных отношений.*

Реализация права — это процесс воздействия права на общественные отношения. Результатом правового воздействия является как совершение лицом активных действий, направленных на удовлетворение позитивных интересов (активное правомерное поведение), так и сознательное несовершение действий, влекущих социально-вредные последствия и признанных в силу этого противоправными (пассивное правомерное поведение). При этом реализация права всегда связана только с правомерным поведением людей, то есть таким поведением, которое соответствует правовым предписаниям<sup>30</sup>.

По характеру деяний субъектов, степени их активности и направленности выделяют формы непосредственной реализации права (соблюдение, исполнение, использование) и особую опосредованную форму реализации — применение права (см. *рис. 1 прил. 15*).

**Соблюдение норм права** имеет место, когда субъекты воздерживаются от совершения действий, запрещаемых правом. Это пассивная форма поведения субъектов в сфере правового регулирования. В большинстве случаев соблюдение права происходит

---

<sup>30</sup> См.: Проблемы теории права и правореализации: учебник / отв. ред. Л.Т. Бакулина. М.: Статут, 2017. 384 с.

незаметно. Именно поэтому его юридический характер не проявляется ярко. Например, нормами уголовного права устанавливается запрет противоправного завладения чужим имуществом (запрет кражи, грабежа, мошенничества и т.д.). Соответственно несовершение названных деяний означает реализацию субъектом правового предписания (его соблюдение).

**Исполнение норм права** имеет место тогда, когда субъекты своими активными действиями претворяют в жизнь возложенные на них юридические обязанности. Например, пассажир общественного транспорта, приобретая проездной билет, реализует юридическую обязанность — оплачивать проезд и тем самым исполняет соответствующую норму права.

**Использование норм права** имеет место тогда, когда субъекты совершают дозволенные законом действия. При этом решение о совершении либо несовершении того или иного действия принимается непосредственно субъектом, а реализацией нормы права является как активное (в форме действия), так и пассивное (в форме бездействия) поведение субъекта. Например, избирательное право считается реализованным (использованным) как в случае непосредственного участия гражданина в процессе голосования, так и в случае отказа от такого участия. Во втором случае считается, что гражданина устраивает любой результат выборов.

Рассмотренные формы реализации норм права принято называть формами непосредственной реализации потому, что во всех перечисленных случаях результативное воздействие права обеспечивается за счет осознанного, волевого поведения непосредственно заинтересованных субъектов. Непосредственная реализация права может осуществляться субъектами как в рамках правоотношений (участие в выборах, служба в вооруженных силах), так и вне правоотношений (отказ от использования избирательного права, несовершение кражи и т.д.).

### **3.7.2. Применение: понятие, признаки, стадии**

В некоторых случаях соблюдения, исполнения и использования норм права непосредственно заинтересованным субъектом оказывается недостаточным для обеспечения полной реализации юридических предписаний. В этих случаях требуется вмешатель-

ство в процесс реализации права компетентных органов (должностных лиц), наделенных государственно-властными полномочиями. Например, назначение пенсии требует помимо формального наличия оговоренных законом качеств решения органа социального обеспечения; зачисление на учебу в вуз невозможно без приказа о зачислении (одного желания и факта успешной сдачи вступительных экзаменов здесь недостаточно); выполнение обязанности военной службы предполагает издание приказа о призыве конкретного человека в вооруженные силы и т.п. Кроме того, в ряде случаев субъекты не могут самостоятельно разрешить спорную ситуацию, возникшую в ходе правоотношения, и вынуждены обратиться за квалифицированной помощью к третьей стороне, в качестве которой, как правило, выступает государство в лице органов правосудия. Наконец, совершение лицом противоправного поступка предполагает привлечение его к юридической ответственности. Естественно, что в большинстве случаев правонарушитель пытается избежать ответственности, поэтому необходим механизм принудительного вовлечения его в соответствующее правоотношение.

Во всех перечисленных случаях для результативного воздействия права на общественные отношения требуется участие в этих отношениях субъектов, принимающих властные решения, которые связаны с реализацией права в рамках конкретной ситуации (см. *рис. 2 прил. 15*). Поэтому выделяется четвертая (особая) форма реализации права — применение.

*ПРИМЕНЕНИЕ ПРАВА — это осуществляемая в специально установленных законом формах властно-распорядительная деятельность компетентных органов (субъектов), направленная на обеспечение условий реализации субъективных прав и юридических обязанностей, разрешение спорных ситуаций между субъектами правоотношений, осуществление мер юридической ответственности в отношении правонарушителей.*

**Применение права**, будучи особой формой реализации, отличается от форм непосредственной реализации **рядом особенностей** (см. *рис. 3 прил. 15*).

1. По своей сущности применение права представляет собой властно-распорядительную деятельность, осуществляемую компетентными органами (ОВД, судами, таможенными органами и т.д.), а также негосударственными органами (органами местного самоуправления, организациями, учреждениями), которым государство делегирует полномочия в правоприменительной сфере.

2. Применение права всегда осуществляется в рамках специфических правоотношений — властеотношений. Правовое положение участников в подобных правоотношениях различно. Субъект, осуществляющий правоприменение, обладает властными полномочиями по отношению к субъекту, непосредственные интересы которого затрагиваются в процессе правоприменения. Последний может быть вовлечен в правоприменительное отношение в принудительном порядке (принудительное вовлечение правонарушителя в уголовно-процессуальное отношение).

3. Правоприменительная деятельность осуществляется в особых, установленных законом формах, в порядке предусмотренных законом процедур, в течение определенных сроков.

4. Применение права — это комплексная форма реализации юридических предписаний. Применяя норму, правоприменительный орган одновременно исполняет требования правовых норм (обязанность рассмотреть дело и принять решение), использует закрепленные в нормах возможности (право принимать любое справедливое решение в пределах, установленных законом), а также соблюдает установленные запреты (недопустимость превышения функциональных полномочий).

5. Применение права — это не единовременное явление, а сложный процесс, состоящий из ряда последовательных стадий (этапов).

6. Конечным результатом применения права в любом случае является вынесение акта применения права (индивидуального правового акта).

Правоприменительная деятельность — сложный процесс, который невозможен без последовательных, взаимосвязанных и взаимообусловленных действий правоприменителя.

Выделяются **три стадии применения права**.

1. *Установление фактических обстоятельств дела.* На этой стадии правоприменитель должен собрать и проанализировать материалы, имеющие юридическое значение по делу и позволя-

ющие представить наиболее близкую к реальности картину произошедшего.

В зависимости от сложности фактических обстоятельств и их сущности они устанавливаются различными лицами и процесс их установления представляет собой неодинаковую по степени сложности деятельность. Фактические обстоятельства различаются в зависимости от сферы общественных отношений, где они произошли, и поэтому влекут за собой разные последствия. Одни из них имеют положительное значение и оценку, другие — отрицательное. С первыми связывается положительное воздействие, со вторыми — применение государственно-правовых санкций к виновным в правонарушениях.

*2. Установление юридической основы дела* (юридическая квалификация). Данная стадия является основной в процессе применения права. Она, в свою очередь, складывается из ряда «подстадий», к числу которых следует отнести: 1) выбор нормы права и анализ ее действия в пространстве, во времени и по кругу лиц; 2) толкование нормы и разрешение возможных коллизий норм; 3) юридическую квалификацию фактических обстоятельств дела.

Выбор нормы права и анализ ее действия в пространстве, во времени и по кругу лиц предполагает изучение нормативно-правовой базы с целью установления нормы (группы норм), в предписании которой закрепляется типовой вариант поведения, соответствующий фактическим материалам конкретного дела. Анализ выбранной правовой нормы предполагает тщательную проверку ее действия во времени, в пространстве и по кругу лиц.

Толкование нормы и разрешение возможных коллизий норм предполагает мыслительный процесс, в ходе которого правоприменитель уясняет для себя сущность выбранной нормы, проверяет, не допущено ли в тексте ошибок, не изменена ли данная норма. При этом следует пользоваться текстом, опубликованным в официальном издании.

Юридическая квалификация фактических обстоятельств дела предполагает процесс установления формально-юридической связи между фактическими обстоятельствами дела (его материальной основой) с выбранной нормой права (юридической основой).

Чтобы правильно определить юридическую значимость обстоятельств дела, правоприменитель должен представлять себе систему права в ее целостности и единстве, иметь возможность

выбрать именно ту правовую норму (или нормы), которая предусматривает данный случай, на него рассчитана. Неправильная юридическая квалификация в большинстве случаев влечет за собой неправильное разрешение дела по существу.

*3. Вынесение решения компетентным органом и доведение этого решения до заинтересованных лиц.* Это завершающая и наиболее значимая с юридической точки зрения стадия процесса применения нормы права. Первые две стадии носят подготовительный характер и направлены на обеспечение условий, позволяющих выработать и принять объективное решение по рассматриваемому делу. Перед вынесением конкретного решения правоприменитель должен еще раз убедиться в том, что обстоятельства дела исследованы правильно и с достаточной полнотой, что они достоверны и им дана правильная юридическая оценка, что применяемая норма права относится именно к данному случаю. На основании такого убеждения выносится властное решение.

В зависимости от сложности дела, характера применяемой правовой нормы устанавливается различная процедура принятия решения. По одним делам решения принимаются тайным голосованием, по другим — открытым, по третьим — единолично должностным лицом. После того как решение принято, оно объявляется заинтересованным лицам.

Принятое решение оформляется путем издания акта применения права. Издание правоприменительного акта означает окончание процесса применения права и является предпосылкой и условием начала процесса реализации принятого решения.

### **3.7.3. Акты правоприменения**

*Акт применения права — это правовой акт, содержащий индивидуальное властное предписание компетентного органа (должностного лица), принимаемый в результате разрешения конкретного юридического дела и обеспечиваемый системой государственных гарантий и санкций.*

Правоприменительный акт может быть представлен как определенный логический вывод, сделанный на основе анализа



фактов и юридических оснований конкретного дела. Кроме того, правоприменительный акт выступает в качестве юридического факта (либо составного элемента фактического состава) и является основанием для возникновения, изменения или прекращения правоотношения.

**Основные признаки актов применения права:**

1) акт применения права носит властный характер. Содержащиеся в нем предписания имеют обязательное значение для всех, к кому они относятся, и в необходимых случаях могут быть реализованы принудительным путем. Например, отказ от добровольного выполнения судебного решения в гражданско-процессуальной сфере приводит к «включению» механизма принудительного исполнительного производства;

2) акт применения права — это индивидуальный правовой акт. Он принимается в результате разрешения конкретного юридического дела и действует в отношении строго определенного круга лиц;

3) акт применения права является актом одноразового действия, поскольку закрепляемое в нем предписание носит казуальный характер (посвящено правовому регулированию в рамках конкретной жизненной ситуации, в отношении конкретных лиц);

4) акты применения права обладают особой формой выражения. Наиболее распространенной формой выражения актов применения права является документальная (письменная) форма. Вместе с тем акты применения права могут быть выражены в устной (устный приказ, распоряжение), а также в конклюдентной (в форме сигнала) формах. В отличие от актов применения права, нормативно-правовые акты выражаются исключительно в документальной форме.

Как правило, документальные акты применения права характеризуются четырехзвенной структурой. Например, судебное решение должно иметь следующие обязательные элементы:

1) вводную часть, в которой указывается наименование (решение, определение, приговор, постановление), название и состав органа правосудия, принявшего решение, место и время принятия, предмет судебного разбирательства, конкретный адресат;

2) описательную часть, где излагаются фактические обстоятельства дела, указываются мотивы к возбуждению дела и заявленные при этом требования;

3) мотивировочную часть, дающую обоснование принятого решения, где указывается на обстоятельства, достоверно установленные в процессе правосудия, мотивы, по которым принимаются или отвергаются соответствующие доказательства, выводы, которыми обосновывается выбор юридических норм и принимаемое решение;

4) резолютивную часть, в которой излагается содержание решения, указание на те последствия, которые вытекают из нормы права и данного правоприменительного акта.

**Классификация актов применения права** производится по различным основаниям.

*1. В зависимости от реализуемой функции права:*

1) регулятивные акты — направлены на обеспечение реализации субъективных прав и юридических обязанностей субъектов правоотношений в случаях, когда реализация права в рамках непосредственной формы невозможна (например, приказ ректора учебного заведения о зачислении в вуз; решение органа социального обеспечения о назначении пенсии и т.п.);

2) охранительные акты — направлены на защиту определенных юридическими нормами правил поведения от противоправных посягательств, а также реализацию мер юридической ответственности за правонарушения (например, приговор суда, постановление прокурора о возбуждении уголовного дела и т.п.).

*2. По типу правового регулирования:*

1) регистрационные акты — формально закрепляют и в последующем удостоверяют фактическое состояние, в котором пребывает субъект в данный период (регистрация в списках избирателей, постоянная и временная регистрация места жительства и другие);

2) разрешительные акты — выражают дозволение компетентного органа на использование конкретным субъектом конкретного права с учетом обстоятельств — времени, места, условий, порядка реализации и т.д. (к таким актам можно отнести принятие органами внутренних дел решения о разрешении приобретения газового или охотничьего оружия и т.п.);

3) запретительные акты — содержат запрет на совершение определенных действий (например, решение о лишении владельца автомобиля права на управление автотранспортным средством);

4) ограничительные акты — устанавливают перечень ограничений в отношении конкретного субъекта (например, освобождение лица из-под стражи под подписку о невыезде)<sup>31</sup>.

Требования к актам применения права отражены на *рис. 4 прил. 15*.

*Контрольные вопросы по теме*

1. Что такое реализация права?
2. Назовите формы непосредственной реализации права.
3. В чем состоит особенность реализации права путем его применения?
4. Какие этапы включает в себя процесс правоприменения?

**Тема 3.8**

**Толкование права. Пробелы и коллизии в праве**

*Учебные вопросы*

3.8.1. Понятие, значение, стадии и способы толкования норм права.

3.8.2. Виды толкования права.

3.8.3. Пробелы в праве и способы их восполнения.

3.8.4. Коллизии в праве и способы их разрешения.

**3.8.1. Понятие, значение, стадии и способы толкования норм права**

*ТОЛКОВАНИЕ ПРАВА — интерпретационная деятельность различных субъектов, направленная на установление точного смысла правовых предписаний.*

---

<sup>31</sup> См.: Общая теория государства и права. Академический курс. В 3 т. / под ред. М.Н. Марченко. Т. 2: Теория права. М.: Издательство «Зерцало», 2002. 528 с.

Процесс толкования, как правило, включает два этапа: толкование-уяснение и толкование-разъяснение.

Толкование права состоит прежде всего в уяснении текстового содержания нормативного акта, смысла применяемой юридической нормы. Уяснение смысла юридической нормы осуществляется с помощью выработанных юридической наукой и практикой способов толкования (см. *рис. 1 прил. 1б*). К основным из них относятся:

- **грамматическое толкование** нормы, нацеленное на установление точного смысла отдельных терминов и предложений на основе правил грамматики, орфографии, пунктуации;
- **логическое толкование** нормы, состоящее в установлении содержания и объема зафиксированных в норме понятий, их соотношения между собой с помощью правил формальной логики;
- **систематическое толкование** нормы, определяющее место данной нормы в институте и отрасли права, ее структурно-смысловые связи с другими нормами данной отрасли и других отраслей права;
- **историческое (целевое) толкование** нормы, которое состоит в уточнении смысла нормы исходя из конкретно-исторических условий принятия содержащего норму законодательного акта, поставленных при этом целей правового регулирования.

### 3.8.2. Виды толкования права

Следует выделить **виды толкования права по субъектам**.

Роль различных интерпретационных актов в процессе применения права напрямую зависит от субъектов, создающих эти акты. По этому критерию различают две большие группы актов толкования права: акты официального и акты неофициального толкования (см. *рис. 2 прил. 1б*).

**Официальное толкование** дается специально уполномоченными на это государственными органами и формально обязательно для определенного круга субъектов — исполнителей толкуемых предписаний.

Оно бывает *аутентичным*, когда толкование нормы дается органом, ее принявшим, а также *легальным*, когда толкование дается не самим правотворческим органом, а органом, наделенным правом толкования в силу закона.

Официальное толкование, выраженное в специальных актах, является обязательным при определении смысла юридической нормы в процессе применения права. Например, положения Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации являются обязательными для всех судов при рассмотрении соответствующих дел.

**Неофициальное толкование правовых норм** осуществляется органами и отдельными лицами, специально не уполномоченными на это.

В зависимости от уровня юридической подготовленности различают *научное, профессиональное и обыденное неофициальное толкование*. Неофициальное толкование, даваемое, например, юристами — учеными и практиками — в виде комментариев к различным законодательным актам, оказывает значительную помощь в правильном понимании смысла юридических норм. Однако в отличие от официального толкования оно не является обязательным в процессе применения права<sup>32</sup>.

Выделяются и виды толкования права по объему. Они различаются в зависимости от того, к какому кругу рассматриваемых дел применяются.

Официальное и неофициальное толкование может быть *нормативным*, когда разъясняется смысл нормы по отношению к определенной категории дел; может быть *казуальным*, когда смысл нормы разъясняется применительно к конкретному делу.

**Толкование права различается по объему и в зависимости от результатов толкования** (см. рис. 2 прил. 16). Результат толкования права — вывод, сделанный субъектом применения права о соотношении текста статьи и смысла нормы права. По результатам толкование может быть:

- *буквальным*, когда смысл нормы и зафиксированный в нормативном акте текст полностью совпадают;

---

<sup>32</sup> См.: Соцуро Л.В. Неофициальное толкование норм права: учеб. пособие. М.: Профобразование, 2000. 112 с.

- *ограничительным*, когда точный смысл юридической нормы требует распространения ее на более узкий круг общественных отношений, чем это прямо вытекает из текста нормативного акта; например, предусмотренная Конституцией Российской Федерации для всех граждан обязанность нести воинскую службу в результате толкования определяется как обязанность только для граждан-мужчин;
- *расширительным*, когда точный смысл юридической нормы требует распространения ее на более широкий круг общественных отношений, чем это прямо вытекает из текста нормативного акта; например, закрепленное в Конституции право граждан Российской Федерации осуществлять в полном объеме свои права и обязанности с 18 лет в результате толкования распространяется на иностранцев и лиц без гражданства, проживающих на территории России.

### **3.8.3. Пробелы в праве и способы их восполнения**

*ПРОБЕЛЫ В ПРАВЕ* — отсутствие в действующей системе прав норм, необходимость которых обусловлена потребностями развития общества и регулирования отношений (см. рис. 3 прил. 16).

Восполнение пробелов осуществляется посредством правотворческой деятельности. Восполнение пробелов возможно посредством аналогии закона и аналогии права (см. рис. 4 прил. 16).

*АНАЛОГИЯ ЗАКОНА ПРАВА* — допускаемые законодательством способы восполнения пробелов в нормативных актах в процессе применения права.

Для осуществления аналогии закона и аналогии права правоприменительным органом должно быть установлено наличие пробела в нормативных актах, то есть ситуации, когда рассматриваемое дело носит правовой характер, затрагивает существенные интересы сторон общественного отношения, но их права и обязанности прямо не определены юридическими нормами.

*При наличии пробела в нормативных актах* правоприменительный орган решает дело *по аналогии закона*, применяя к нему юридические нормы институтов и отраслей права, регулирующих сходные по предмету общественные отношения.

При отсутствии и таких норм, то есть *при невозможности применить аналогию закона*, применяется *аналогия права* и дело рассматривается на основе общего смысла и принципов той отрасли права, в предмет правового регулирования которой включаются данные отношения.

Институт аналогии закона и права дает возможность правоприменительным органам мобильно разрешать правовые дела даже при отсутствии прямого нормативного регулирования. Поэтому сама по себе неурегулированность законодательством тех или иных общественных отношений не может служить основанием для отказа в рассмотрении дела. Это оказывается особенно важным в условиях интенсивного развития правовой системы страны.

#### **3.8.4. Коллизии в праве и способы их разрешения**

*КОЛЛИЗИИ В ПРАВЕ* — наличие в действующей системе права двух или более норм, направленных на регулирование одного правоотношения.

Коллизии юридических норм — явление, создающее известные трудности в процессе реализации и применения права. Однако в правотворческом процессе полностью исключить коллизии юридических норм объективно невозможно, поскольку по одним и тем же вопросам принимаются акты государственных органов различного уровня, в стране действуют нормативные акты разного времени принятия, в условиях интенсивного роста правовой системы затруднена работа по систематизации законодательства.

При столкновении, коллизии юридических норм правоприменительный орган должен сделать правильный выбор между различными вариантами правового регулирования одних и тех же отношений. Юридической наукой и практикой выработан ряд общих правил, которые позволяют разрешить коллизии юридических норм:

- при коллизии норм, содержащихся в нормативных актах разной юридической силы, применяется норма акта более высокой юридической силы;
- коллизии норм одинаковой юридической силы, содержащихся в нормативных актах, принятых в разное время, применяется норма акта, более позднего по времени принятия;
- коллизии норм кодифицированных актов с нормами простых законодательных актов применяются нормы кодифицированного акта;
- коллизии общих и специальных норм применяются специальные нормы;
- коллизии национальных норм и общепризнанных норм международного права применяются нормы международного права<sup>33</sup>.

*Контрольные вопросы по теме*

1. Дайте характеристику понятию и значению толкования норм права.
2. В чем различие между официальным и неофициальным толкованием?
3. Охарактеризуйте способы восполнения пробелов в праве.
4. Что такое коллизии в праве и каким образом они разрешаются?

### **Тема 3.9**

## **Правовые отношения**

*Учебные вопросы*

- 3.9.1. Правоотношение: понятие и признаки.
- 3.9.2. Классификация правоотношений.
- 3.9.3. Юридический состав правоотношения.

---

<sup>33</sup> См.: Общая теория государства и права. Академический курс. В 3 т. / под ред. М.Н. Марченко. Т. 2: Теория права. М.: Издательство «Зерцало», 2002. 528 с.



3.9.4. Предпосылки правоотношений. Юридические факты, презумпции, фикции.

### 3.9.1. Правоотношение: понятие и признаки

Рассмотрение юридической природы правового отношения целесообразно начать с определения сущностных критериев, положенных в основание данного феномена. Представляется, что таких критериев два. Во-первых, правовое отношение (правоотношение) — это форма социального взаимодействия, в рамках которой реализуются субъективные права и обязанности членов сообщества. Во-вторых, взаимодействие участников правоотношений (субъектов) регламентировано нормами права. Сделаем вывод.

*ПРАВООТНОШЕНИЕ — это общественное отношение, урегулированное правовыми нормами, которые исходят от государства либо санкционированы им и возникают между субъектами права в целях осуществления взаимных прав и обязанностей.*

Являясь по своей природе формой социального взаимодействия, правоотношение характеризуется теми же признаками, что и любое социальное отношение неправового характера (см. *рис. 1 прил. 17*). К числу **общесоциальных признаков** правоотношений относятся:

1) социальность — правоотношения возникают только в человеческой среде;

2) нормативность — отношения складываются на основании устоявшихся представлений (правил, норм) о возможном, должном и недопустимом поведении и развиваются согласно им;

3) гарантированность — реализация «правильного» поведения обеспечивается путем создания специальных условий, позволяющих субъекту на практике воплотить собственные интересы;

4) санкционированность — нарушение правил поведения влечет за собой ответственность нарушителя.

К **специальным юридическим признакам** следует отнести:

1) правовой характер — возникают и протекают в соответствии с нормами права;

2) правомерность — правоотношением может быть признано только такое взаимодействие, в котором субъекты реализуют законные интересы, иными словами, правоотношение — это форма правомерного поведения;

3) непосредственная связь с государством — нормы права, регламентирующие правоотношения, получают формальное выражение в правовых актах, издаваемых государством либо санкционированных им; государство обеспечивает реализацию норм права в рамках правоотношений при помощи государственных гарантий, оно выступает в качестве арбитра в случаях возникновения споров о праве, а также определяет вид и меру ответственности за нарушение правил правоотношений;

4) правосубъектность лиц, реализующих в рамках правоотношения субъективные права и обязанности, — в качестве субъектов правоотношений могут выступать только люди (индивиды и коллективы), обладающие реальной возможностью своими осознанными, волевыми действиями осуществить имеющиеся у них права и обязанности;

5) корреспондирующий характер прав и обязанностей субъектов правоотношений — реализация права одного субъекта непосредственно зависит от осуществления соответствующего обязательства противоположной стороной — контрсубъектом<sup>34</sup>.

Перечисленные признаки отличают правоотношение как от социальных отношений неюридического характера, так и от юридически значимых отношений противоправного характера — правонарушений.

Структура правоотношения приведена на *рис. 2 прил. 17*.

### **3.9.2. Классификация правоотношений**

Классификация правоотношений осуществляется по различным критериям, к числу которых можно отнести следующие (см. *рис. 3 прил. 17*).

**1. По отраслевой принадлежности** — конституционно-правовые, гражданско-правовые, административно-правовые и т.п. отношения.

---

<sup>34</sup> Ромашов Р.А. Указ. соч. С. 105.

**2. По степени определенности субъектного состава** — абсолютные и относительные правоотношения. В абсолютном правоотношении персонифицирован только один субъект — носитель права (обладатель законного интереса), все остальные субъекты выступают в качестве контрсубъектов, обязанных уважать данное право (интерес), не препятствовать его реализации и воздерживаться от нарушения. Например, праву собственника на обладание, пользование, распоряжение тем или иным предметом собственности соответствует обязанность неопределенного количества (всех) окружающих его субъектов уважать данное право и не предпринимать действий, способных нарушить или ограничить его.

Относительное правоотношение возникает между персонифицированными (конкретными) субъектами. В качестве примера таких отношений может быть названо правоотношение, обусловленное договором.

**3. По степени сложности** — простые и сложные правоотношения. Простые правоотношения представляют собой первичный элемент системы правоотношений и характеризуются наличием двух субъектов, взаимодействие которых урегулировано единственной нормой права и связано с реализацией простейших целевых установок. Примером простого правоотношения является отношение, возникающее в связи с мелкой бытовой сделкой (покупка книги в магазине и т.п.). Сложные правоотношения представляют собой систему взаимосвязанных правоотношений, объединяемых общей целевой направленностью. Примером сложного правоотношения является гражданско-процессуальное отношение в сфере осуществления искового производства. Данное правоотношение возникает с момента подачи лицом в суд искового заявления и прекращается в момент вступления в законную силу судебного решения. При этом в рамках единого правоотношения, связанного с судебным рассмотрением дела, возникают относительно самостоятельные правоотношения («истец – судья», «истец – адвокат», «судья – ответчик» и т.п.), которые подчинены единой целевой установке — объективному (справедливому) разрешению спора о праве.

**4. По сфере правового регулирования** различают правоотношения в сфере международного и национального (внутригосударственного) права. Кроме того, если рассматривать в качестве сферы правового регулирования область публичных и частных

интересов, то представляется целесообразным различать правоотношения в сфере публичного и частного права.

**5. По характеру обязанностей** — активные (обязанность совершать определенные действия в пользу управомоченного лица) и пассивные (обязанность воздерживаться от нежелательных действий в пользу управомоченного лица)<sup>35</sup>.

### **3.9.3. Юридический состав правоотношения**

*ЮРИДИЧЕСКИЙ СОСТАВ ПРАВООТНОШЕНИЯ — это его внутреннее строение (структура).*

Как правило, в качестве элементов юридического состава правоотношения рассматривают его субъектный состав (субъекты), объект и содержание.

**Субъекты правоотношения** — это лица, наделенные правосубъектностью, которые принимают участие в конкретном правоотношении и реализуют в нем субъективные права и обязанности.

Субъектами правоотношений могут быть физические лица (индивидуальные субъекты правоотношений), юридические лица (коллективные субъекты правоотношений; в ст. 48 Гражданского кодекса РФ юридическим лицом признается организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности и быть истцом и ответчиком в суде) и публично-правовые образования (коллективные субъекты публично-правового характера).

*ПРАВОСУБЪЕКТНОСТЬ представляет собой юридически закрепленную возможность иметь права и обязанности, самостоятельно реализовать их в рамках конкретного правоотношения, а также отвечать за результаты своего поведения.*

---

<sup>35</sup> См.: Радько Т.Н. и др. Теория государства и права: учебник для бакалавров. М.: Проспект, 2016. 562 с.

Правосубъектность, в свою очередь, складывается из правоспособности, дееспособности и деликтоспособности.

*ПРАВОСПОСОБНОСТЬ — это потенциальная возможность лица выступать в качестве носителя субъективных прав и обязанностей. Правоспособность неотделима от человека, она возникает у него с момента рождения и прекращается с его смертью.*

*ДЕЕСПОСОБНОСТЬ — это фактическая способность лица своими осознанными, волевыми действиями реализовать субъективные права и юридические обязанности.*

В отличие от правоспособности, возникающей у всех индивидов сразу и в полном объеме, приобретение и объем дееспособности зависят от ряда объективных и субъективных факторов.

Возрастом совершеннолетия является закрепленный в законодательстве возраст, с достижением которого связывается фактическая возможность индивида реализовать свои права и обязанности, а также отвечать за правонарушения. По общему принципу совершеннолетним лицо является с 18 лет. Вместе с тем в ряде отраслей права устанавливаются иные возрастные пределы. Например, в конституционном праве закрепляется положение, в соответствии с которым быть избранным в представительные органы государственной власти Российской Федерации может лицо не моложе 21 года, президентом России может стать человек, достигший 35-летнего возраста и т.п.

Кроме перечисленных факторов, в ряде случаев на индивидуальную дееспособность оказывают влияние такие обстоятельства, как образовательный уровень, физическое состояние, законопослушность и т.п. Например, статусом судьи в Российской Федерации могут обладать только лица с высшим юридическим образованием; в ряде профессий (военнослужащие, моряки, летчики и т.д.) выдвигаются особые требования к состоянию здоровья претендента на ту или иную должность. Нарушение требований правовых норм влечет за собой ограничение либо изъятие определенных субъективных прав, и таким образом ограничивается дееспособность индивида в соответствующей сфере правоотношений.

По объему прав и обязанностей, которые субъект может самостоятельно реализовать в рамках правоотношений, различается полная и неполная дееспособность:

1) *полная дееспособность* предполагает, что индивид может самостоятельно реализовать основные права и обязанности, защищать их всеми не запрещенными законом средствами (и прежде всего в судебном порядке). Безусловно, с юридической точки зрения полнота данного вида дееспособности в достаточной степени условна, поскольку, как уже отмечалось, в ряде случаев устанавливаются дополнительные условия для занятия определенными видами социально-правовой деятельности;

2) *неполная дееспособность*, в свою очередь, подразделяется на частичную и ограниченную:

- частичная дееспособность (дееспособность лиц, не достигших возраста полной дееспособности) предполагает, что индивид самостоятельно может реализовать лишь часть своих потенциальных прав и обязанностей. В некоторых отраслях права предусматривается возможность юридического признания частично дееспособного лица полностью дееспособным. Например, в ч. 2 ст. 21 ГК РФ указано, что вступившее в брак лицо, не достигшее восемнадцатилетнего возраста, приобретает дееспособность в полном объеме со времени вступления в брак;
- ограниченная дееспособность связана с принудительным ограничением правового статуса ранее полностью дееспособного индивида и либо представляет собой меру юридической ответственности (лишение права управления автомобилем за нарушение правил дорожного движения), либо является формой профилактического или же правовосстановительного характера (ограничение дееспособности лица, злоупотребляющего алкоголем, в случае, если его поведение влечет ухудшение материального положения иждивенцев).

**Коллективные субъекты (юридические лица)** считаются правоспособными начиная с момента их официального признания (юридической регистрации). Правоспособность коллективных субъектов носит видовой характер, различаются *общая* и *специальная правоспособность*. Общая правоспособность предполагает, что любой коллективный субъект является обладателем комплекса соответствующих прав и обязанностей. Специальная правоспо-

способность зависит от функционального назначения той или иной организации и обусловлена принципом «разделения труда».

**Дееспособность юридических лиц возникает одновременно с правоспособностью**, то есть в момент официального признания (юридической регистрации) данного образования в качестве субъекта права. Как и у индивидуальных субъектов, дееспособность субъектов коллективного характера подразделяется на общую и специальную. При этом обладание специальной дееспособностью зависит как от специальной правоспособности (субъект изначально создается в целях осуществления определенного вида деятельности), так и от наличия специального разрешения (аккредитации, лицензии и т.п.) компетентного государственного органа на осуществление конкретных функциональных полномочий.

*ДЕЛИКТОСПОСОБНОСТЬ — это способность субъекта нести ответственность за свои действия.*

Субъектом правонарушения может быть физическое лицо (то есть индивид), достигшее к моменту совершения противоправного деяния установленного законодательством возраста (в уголовном праве — с 16 лет, за совершение тяжких преступлений — с 14 лет, в административном праве — с 16 лет и т.д.), отдающее отчет о своих действиях и способное руководить ими. Физическое лицо, совершившее преступление и признанное судом на момент его совершения невменяемым, не привлекается к уголовной ответственности и подвергается принудительному лечению.

Юридическое лицо по российскому законодательству, в отличие от законодательства других стран (например, УК Франции), не является субъектом уголовных правонарушений (то есть преступлений), но может быть субъектом некоторых проступков (например, административных или гражданско-правовых).

*ОБЪЕКТ ПРАВООТНОШЕНИЙ — это материальное, духовное или иное социальное благо, по поводу которого субъекты взаимодействуют между собой.*

Иными словами, объект правоотношений — это блага, ценности, ради которых субъекты вступают в правоотношения.

Содержание правоотношений можно разграничить на юридическое и фактическое.

*ЮРИДИЧЕСКОЕ СОДЕРЖАНИЕ ПРАВООТНОШЕНИЯ — это субъективные права и юридические обязанности корреспондирующего характера.*

*ФАКТИЧЕСКОЕ СОДЕРЖАНИЕ ПРАВООТНОШЕНИЯ — это фактическое поведение субъектов правоотношений, в рамках которого реализуются их юридические права и обязанности по отношению друг к другу.*

*СУБЪЕКТИВНОЕ ПРАВО — это мера возможного поведения управомоченного лица по удовлетворению его интересов, обеспеченная юридическими обязанностями других лиц.*

Субъективное право предполагает три вида правомочий:

1) правомочия на собственные действия — обладая правом на поступление в вуз, лицо, имеющее общее среднее образование, вправе само решить, в какую образовательную организацию высшего образования подать заявление;

2) правомочия на чужие действия — заключаются в праве требовать от обязанной стороны исполнения ее обязанностей; например, гражданин вправе потребовать от суда рассмотрения поданного им иска в установленные законом сроки;

3) правомочия на притязания — сводятся к возможности обращения управомоченного лица в соответствующую инстанцию с целью принудительного воздействия ее на обязанную сторону; например, принудительное взыскание алиментов.

*ЮРИДИЧЕСКАЯ ОБЯЗАННОСТЬ — мера должного (необходимого) поведения, предписываемая обязанному лицу в целях удовлетворения интересов управомоченной стороны.*

Содержательно юридическая обязанность включает в себя:

1) обязанность осуществлять активные действия, направленные на удовлетворение позитивного интереса контрсубъекта (судья обязан рассмотреть дело, возбужденное по иску);



2) обязанность к бездействию, которая заключается в воздержании от действий, затрудняющих управомоченной стороне осуществление своих прав.

Таким образом, содержание правоотношения представлено комплексом взаимных (корреспондирующих) прав и обязанностей участвующих субъектов. От осуществления этих прав и обязанностей непосредственным образом зависит результативность определенного вида правоотношения.

#### **3.9.4. Предпосылки правоотношений. Юридические факты, презумпции, фикции**

*ПРЕДПОСЫЛКИ ПРАВООТНОШЕНИЙ — это условия, с наличием которых связывается возможность конкретного правоотношения.*

В качестве предпосылок правоотношения выделяют:

- 1) норму права, в которой закрепляется теоретическая модель возможного правоотношения;
- 2) субъекты права, наделенные соответствующей дееспособностью;
- 3) факторы, инициирующие возникновение, изменение, прекращение конкретных правоотношений (юридические факты, презумпции, фикции).

*ЮРИДИЧЕСКИЕ ФАКТЫ — это конкретные жизненные обстоятельства, с которыми нормы права связывают возникновение, изменение или прекращение правоотношений (см. рис. 4 прил. 17).*

#### **Признаки юридических фактов:**

- 1) по своему содержанию это реальные жизненные обстоятельства (явления);
- 2) эти обстоятельства предусмотрены нормой права;
- 3) влекут за собой наступление определенных, юридически значимых последствий (и позитивного, и негативного характера);

4) формальное закрепление получают в гипотезе правовой нормы<sup>36</sup>.

### **Виды юридических фактов**

1. *По связи с волей субъекта:*

1) события — такие факты, которые не связаны с волеизъявлением участников конкретного правоотношения; события бывают:

- абсолютные, то есть естественные природные явления, которым придается юридическое значение в силу того, что они оказывают определенное воздействие на общественные отношения (стихийные бедствия — землетрясения, наводнения, удары молнии, смерчи и др.),
- относительные, то есть события, которые не связаны с волеизъявлением участников конкретного правоотношения, но связаны с волей третьих лиц (рождение ребенка);

2) действия — такие факты, которые связаны с волеизъявлением хотя бы одного из субъектов правоотношения. Действия с точки зрения соответствия правовым предписаниям бывают:

- правомерными,
- противоправными.

Традиционно в юридической литературе *в зависимости от отношения субъекта к последствиям* все правомерные действия подразделяются:

1) на юридические акты — действия, порождающие правоотношения, последствия которых субъекты себе четко представляли и стремились к их наступлению (например, заключение сделки);

2) юридические поступки — юридические факты, порождающие правоотношения, последствия которых субъекты себе не представляли, однако своими осознанными волевыми действиями обусловили их наступление (написание и опубликование книги приводит к возникновению авторского права и, как следствие, права на гонорар, на который автор в процессе творчества мог и не рассчитывать).

Противоправные действия в свою очередь можно разграничить на правонарушения и объективно противоправные деяния:

1) *правонарушение* — это противоправное, общественно вредное, виновное деяние деликтоспособного лица;

---

<sup>36</sup> См.: *Зинченко С.А.* Юридические факты в механизме правового регулирования: монография. М.: Волтерс Клувер, 2007. 152 с.

2) *объективно противоправное деяние* — это противоправное, социально вредное деяние (действие или бездействие) лица, не содержащее всех признаков состава правонарушения (нарушение правовых предписаний неделиктоспособным лицом).

**2. По последствиям:**

1) *правообразующие* — вызывают возникновение правоотношения (соответствующих прав и обязанностей). В частности, возникновение семейных правоотношений связывается с юридическим фактом заключения брака;

2) *правоизменяющие* — влекут за собой изменение правоотношения (прежде всего изменение содержания прав и обязанностей субъектов);

3) *правопрекращающие* — прекращают правоотношение (соответствующие права и обязанности субъектов).

Нередко для возникновения предусмотренных правовой нормой юридических последствий необходим не один юридический факт, а их совокупность — фактический состав.

*ФАКТИЧЕСКИЙ (ЮРИДИЧЕСКИЙ) СОСТАВ — это совокупность юридических фактов, необходимых для наступления правовых последствий, предусмотренных нормой права (возникновение, изменение или прекращение правоотношения).*

Наряду с юридическими фактами в качестве факторов, инициирующих возникновение, изменение, прекращение правоотношений, могут выступать феномены, которые, не будучи юридическими фактами, тем не менее могут порождать юридические отношения. Это презумпции и фикции (см. рис. 4 прил. 17).

*ЮРИДИЧЕСКАЯ ПРЕЗУМПЦИЯ (от лат. praesumptio — «предположение, вероятность») — обоснованное предположение, признаваемое истинным, пока не доказано обратное.*

Юридическая презумпция, положенная в основание соответствующего правоотношения, в ходе данного отношения либо доказывается, либо опровергается (презумпция невиновности в уголовном процессе, презумпция вины в гражданском процессе).

Основное отличие презумпции от юридического факта состоит в вероятностном характере утверждения, положенного в основу конкретного правоотношения. Подозреваемый или обвиняемый не обязан доказывать свою невиновность (поскольку таковая изначально предполагается). В процессе рассмотрения дела наделенный соответствующей функциональной компетенцией субъект (следователь, судья) должен либо подтвердить презумпцию и прекратить дело, либо опровергнуть ее и представить доказательства, которые свидетельствуют о виновности лица и обуславливают вынесение решения о применении к нему соответствующей меры юридической ответственности. При этом именно презумпцией невиновности объясняется положение, в соответствии с которым «все сомнения в виновности обвиняемого <...> толкуются в пользу обвиняемого» (п. 3 ст. 14 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации).

*ЮРИДИЧЕСКАЯ ФИКЦИЯ (от лат. fictio — «вымысел») — намеренно созданное, заведомо ложное (не соответствующее действительности) положение, которому законодатель придает юридическую значимость и на основании которого в дальнейшем правоотношения возникают так же, как и на основании юридических фактов.*

В качестве оснований правоотношений юридические фикции получили достаточно распространенный характер (усыновление ребенка)<sup>37</sup>.

В уголовном праве примером юридической фикции является снятие судимости. В соответствии с п. 2 ст. 86 Уголовного кодекса Российской Федерации «лицо, освобожденное от наказания, считается несудимым», при этом в соответствии с п. 6 этой же статьи «снятие судимости аннулирует все правовые последствия, связанные с судимостью». В частности, снятая судимость не учитывается при рецидиве преступлений и при назначении наказаний.

---

<sup>37</sup> См.: Танимов О.В. Теория юридических фикций: монография / отв. ред. д.ю.н., проф. Т.В. Кашанина. М.: Проспект, 2016. 224 с.

*Контрольные вопросы по теме*

1. Сформулируйте понятие правоотношения, назовите его общесоциальные и юридические признаки.
2. По каким критериям классифицируются правоотношения? Какие виды правоотношений вы можете назвать?
3. Назовите элементы юридического состава правоотношения и охарактеризуйте их.
4. Как соотносятся правоспособность и дееспособность?
5. Перечислите и охарактеризуйте предпосылки правоотношений.

### **Тема 3.10**

## **Правонарушение и юридическая ответственность**

*Учебные вопросы*

- 3.10.1. Понятие и признаки правонарушения.
- 3.10.2. Юридический состав правонарушения.
- 3.10.3. Виды правонарушений.
- 3.10.4. Юридическая ответственность: понятие, признаки, основания и цели.
- 3.10.5. Виды юридической ответственности.

### **3.10.1. Понятие и признаки правонарушения**

*ПРАВОНАРУШЕНИЕ — это противоправное, общественно вредное, виновное деяние деликтоспособного лица, обязанного понести меру юридической ответственности, предусмотренную санкцией соответствующей правовой нормы.*

Правонарушение представляет собой социально-юридический антипод правомерного поведения, выраженного в правоотношениях. Если в качестве правоотношений рассматриваются урегулированные и охраняемые правом общественные отношения,

то правонарушение предполагает поведение, нарушающее закрепляемые в правовых нормах предписания (если в правовой норме предусматривается обязанность субъекта исполнить определенное требование, то правонарушением будет считаться отказ от исполнения либо несоблюдение порядка исполнения; если в правовой норме содержится запрет, то правонарушением будет считаться совершение субъектом запрещенного поступка).

Обобщение различных научных подходов позволяет выделить ряд существенных признаков, которые используются при характеристике данного феномена практически всеми авторами:

1) правонарушение — это фактическое деяние, выражающееся в реальном действии или бездействии. Не могут считаться правонарушениями мысли, чувства, политические и религиозные воззрения, не выраженные в действиях. Не считаются правонарушениями и качества, свойства личности, национальность, родственные связи человека и т.д.;

2) правонарушение — это осознанное (лицо самостоятельно контролирует свое поведение и предвидит его возможные последствия), волевое (совершаемое добровольно, то есть без принуждения) деяние;

3) правонарушение — это противоправное деяние. Юридическая оценка (квалификация) деяния в качестве противоправного осуществляется в соответствии с действующим законодательством. Не является правонарушением деяние, прямо не предусмотренное в качестве такового законом;

4) правонарушение — это виновное деяние. Вина означает осознание лицом противоправности своего поведения и связанных с ним результатов, а также признание лица виновным в совершении противоправного деяния компетентным государственным органом;

5) правонарушение — это социально вредное деяние. Совершение правонарушения предполагает причинение социального вреда (фактическое или возможное). Как правило, правонарушение наносит фактический вред интересам личности, общества, государства. Вместе с тем деяние может и не причинить реального вреда, а лишь поставить социальные ценности под угрозу (например, нетрезвое состояние водителя, незаконное хранение оружия, несоблюдение техники безопасности, создание преступной группы и т.д.);

б) правонарушение — это деяние, совершенное правосубъектным лицом. Отсутствие у лица соответствующей отраслевой правосубъектности исключает его виновность за деяние, признаваемое противоправным нормами данной отрасли;

7) правонарушение — это ответственное деяние. Совершение правонарушения является основанием для привлечения правонарушителя к юридической ответственности, выражающейся в применении к нему принудительных мер негативного характера, адекватных причиненному вреду<sup>38</sup>.

### 3.10.2. Юридический состав правонарушения

*СОСТАВ ПРАВОНАРУШЕНИЯ — это совокупность его элементов, необходимых для установления с целью квалификации деяния и привлечения лица к юридической ответственности.*

В соответствии с классической теоретической моделью, в целом принятой российской юридической наукой и практикой, **элементами (подсистемами) состава правонарушения** являются объект правонарушения, объективная сторона правонарушения, субъект правонарушения, субъективная сторона правонарушения (см. рис. 1 прил. 18). Деяние может быть квалифицировано как правонарушение только при наличии всех названных элементов.

**Объект правонарушения** — это общественные отношения, право или благо, охраняемые нормами права, на которые направлено противоправное посягательство.

**Объективная сторона правонарушения** — это внешнее проявление противоправного деяния, характеризуемое рядом признаков: формой совершения (действием, бездействием), временем, местом, орудием совершения правонарушения, вредоносным результатом и причинно-следственной связью между деянием и наступившими общественно вредными последствиями.

---

<sup>38</sup> См.: *Денисов Ю.А.* Общая теория правонарушения и ответственности (социологический и юридический аспекты). Л.: Изд-во Ленингр. ун-та, 1983. 142 с.

**Субъект правонарушения** — это деликтоспособное лицо, поведение которого признается противоправным на основе действующего законодательства.

В качестве субъектов правонарушений могут выступать как индивиды (индивидуальные субъекты), так и коллективные субъекты (юридические лица). По российскому законодательству субъектами правонарушения выступают индивиды и социальные группы, обладающие свойствами физических и юридических лиц.

**Субъективная сторона правонарушения** — внутреннее, психическое отношение правонарушителя к совершаемому деянию и общественно вредным последствиям этого деяния.

Субъективная сторона правонарушения характеризуется виной, мотивом, целью.

*Вина* — это основной признак субъективной стороны правонарушения. Наличие вины является обязательным условием признания лица, совершившего социально вредный поступок, правонарушителем. Вина может быть как умышленной, так и неосторожной.

Умышленная вина предполагает наличие прямого либо косвенного умысла:

1) прямой умысел — лицо осознавало возможность наступления вредоносных последствий своего противоправного поведения, желало этих последствий и стремилось к их наступлению;

2) косвенный умысел — лицо осознавало возможность наступления вредоносных последствий своего противоправного поведения, допускало такую возможность, однако относилось к ней равнодушно.

Вместе с тем далеко не всегда субъект правонарушения, совершая противоправное деяние, действует в соответствии с мотивом и преследует конкретную цель. В этих случаях имеют место неосторожные формы вины, к которым относятся противоправная самонадеянность и противоправная небрежность.

1) при противоправной самонадеянности лицо осознает противоправность своего деяния, предвидит возможность наступления вредоносного результата, но легкомысленно рассчитывает избежать негативных последствий;

2) при противоправной небрежности лицо не предполагает наступления негативных последствий совершаемого поступка, хотя по роду своей деятельности могло и должно предполагать.



*Мотив правонарушения* — внутреннее побуждение лица к совершению правонарушения. В качестве мотивационных факторов, инициировавших противоправное деяние, могут рассматриваться личная обида, корысть, страх и т.п.

*Цель правонарушения* — результат, к которому стремился (явно или косвенно) субъект в процессе подготовки и совершения правонарушения. Например, целью кражи является завладение чужим имуществом<sup>39</sup>.

### 3.10.3. Виды правонарушений

В отечественной юриспруденции все правонарушения разделяются по степени общественной опасности на **проступки** и **преступления** (см. рис. 2 прил. 18).

Поэтому в целях юридической квалификации деяния в качестве преступления (проступка) используют формально-юридический критерий, согласно которому преступление трактуется следующим образом.

*ПРЕСТУПЛЕНИЕ* — это виновно совершенное общественно опасное деяние, запрещенное уголовным законом под угрозой наказания.

Соответственно не является преступлением деяние, прямо не предусмотренное в качестве такового уголовным законом.

*ПРОСТУПОК* — правонарушение, посягающее на управленческие, трудовые, имущественные и иные общественные отношения и не достигающее степени общественной опасности преступления.

Проступки как разновидность правонарушений являются крайне неоднородными и в зависимости от сферы общественных отношений, в которой они совершаются, делятся на административные, дисциплинарные, гражданско-правовые и т.д.

---

<sup>39</sup> См.: *Денисов Ю.А.* Общая теория правонарушения и ответственности (социологический и юридический аспекты). Л.: Изд-во Ленингр. ун-та, 1983. 142 с.

*Административный проступок* — это противоправное виновное деяние, посягающее на государственный или общественный порядок, различные формы собственности, права и свободы граждан, на установленный порядок управления, за которое предусмотрена административная ответственность. В ч. 1 ст. 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях дается следующее определение: «Административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность».

*Дисциплинарный проступок* — нарушение рабочими и служащими предприятий, учреждений, иных организаций правил внутреннего трудового распорядка, служебной дисциплины, невыполнение служебных обязанностей. Совершая дисциплинарный проступок, правонарушитель дезорганизует нормальную деятельность трудовых коллективов, воинских и военизированных подразделений, нарушает трудовую и служебную дисциплину (совершает прогулы, опаздывает на работу (службу), пропускает учебные занятия, не выполняет распоряжений администрации и т.д.). Ответственность за совершение дисциплинарных правонарушений предусматривается в различных ведомственных и локальных нормативно-правовых актах. Например, дисциплинарные проступки предусматриваются воинскими уставами, так как наносят ущерб служебной, воинской или учебной дисциплине, мешают организации и сплочению коллективов, выполнению поставленных перед ними задач.

*Гражданско-правовой проступок* — нарушение обязательств, которые возникают у субъектов вследствие заключения договорных отношений (трудовых, имущественных, семейных и других). Этот вид правонарушений выражается в нанесении имущественного вреда, состоящего в неисполнении обязательства по договорам, в распространении сведений, порочащих честь и достоинство гражданина. Такие дела рассматриваются судами, в том числе и арбитражными, которые восстанавливают нарушенное право путем применения восстановительных санкций имущественного и неимущественного характера.

### **3.10.4. Юридическая ответственность: понятие, признаки, основания и цели**

*ЮРИДИЧЕСКАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ — это негативное последствие совершения правонарушения, форма правового воздействия на лицо, совершившее правонарушение, выражающаяся в возложении на субъектов права обязанности претерпевать определенные лишения (неблагоприятные последствия личного, организационного или имущественного характера), предусмотренные санкциями юридических норм и обеспеченные мерами принуждения (см. рис. 3 прил. 18).*

В соответствии с данным определением можно выделить **основные признаки юридической ответственности**.

1. Наличие оснований для наступления юридической ответственности:

- факт правонарушения (фактическое основание);
- действующая, нарушенная правовая норма (юридическое основание);
- правоприменительный акт, который содержит государственно-властное веление, индивидуализирующее ответственность.

2. Юридическая ответственность есть форма принуждения. Меры ответственности, устанавливаемые государством, не реализуются правонарушителями добровольно и самостоятельно, поэтому их применение сопряжено с принудительной силой, прежде всего государства.

3. Юридическая ответственность предполагает наличие неблагоприятных последствий для правонарушителя, которые он обязан претерпеть.

#### **Цели юридической ответственности:**

- 1) защита правопорядка и личности от противоправных посягательств;
- 2) восстановление или компенсация нарушенного права;
- 3) воспитание граждан в духе строгого соблюдения действующих законов;
- 4) примирение правонарушителя с обществом;
- 5) наказание (кара) правонарушителя (см. рис. 4 прил. 18).

### **Принципы юридической ответственности**

Реализация юридической ответственности осуществляется в соответствии с рядом принципов (основополагающих начал). Основными принципами юридической ответственности являются законность, справедливость, неотвратимость, своевременность, целесообразность (см. рис. 5 прил. 18).

*Принцип законности* означает реализацию юридической ответственности в четком соответствии с требованиями, закрепленными в действующем законодательстве. Главное требование законности заключается в том, чтобы ответственность имела место лишь за деяния, предусмотренные законом, и только в установленных законом пределах.

*Принцип справедливости* юридической ответственности проявляется в следующей системе формальных требований:

- 1) закон, устанавливающий ответственность или усиливающий ее, не имеет обратной силы;
- 2) за одно нарушение возможно лишь одно наказание;
- 3) ответственность несет лишь тот, кто совершил правонарушение;
- 4) вид и мера наказания зависят от тяжести правонарушения;
- 5) если вред, причиненный правонарушением, имеет обратимый характер, юридическая ответственность должна обеспечить его восполнение.

*Принцип неотвратимости наказания* означает его неизбежность. Ни одно правонарушение не должно оставаться нераскрытым и безнаказанным.

*Принцип своевременности* означает, что наибольшую эффективность меры юридической ответственности, как правило, достигают в максимально короткие сроки после совершенного правонарушения.

*Принцип целесообразности* предполагает соответствие избираемой в отношении нарушителя меры воздействия целям юридической ответственности. Целесообразность также означает индивидуализацию карательных мер в зависимости от тяжести совершенного правонарушения, свойств личности нарушителя, обстоятельств совершения правонарушения.

Принцип целесообразности означает возможность замены юридической ответственности иными мерами воздействия, если цели юридической ответственности могут быть достигнуты без ее

осуществления. К альтернативным мерам можно отнести, например, меры общественного воздействия, отсрочку от исполнения наказания, освобождение от наказания вследствие амнистии и т.д.

### **3.10.5. Виды юридической ответственности**

В теории права классификация видов юридической ответственности производится по самым различным основаниям, но наибольшее распространение получила градация по таким критериям, как временная направленность, цели и предмет правового регулирования.

**По отраслевому критерию** различают ответственность уголовную, административную, гражданско-правовую, дисциплинарную и иные виды юридической ответственности.

*Уголовно-правовая ответственность* наступает за совершение преступлений и поэтому представляет собой наиболее суровый вид юридической ответственности. В Российской Федерации исчерпывающий перечень преступлений зафиксирован в Уголовном кодексе. Порядок привлечения к уголовной ответственности регламентируется Уголовно-процессуальным кодексом. Решение о применении к лицу меры уголовно-правовой ответственности может принять только суд. В соответствии с российским законодательством к уголовно-правовой ответственности могут привлекаться только физические лица. Организация не может рассматриваться в качестве субъекта уголовно-правовой ответственности. Уголовно-правовая ответственность предполагает следующие виды наказаний: лишение свободы, лишение субъективного права, принудительные работы и т.д.

*Административно-правовая ответственность* наступает за административные проступки при условии, что: 1) правонарушение не достигает такой степени общественной вредности, преодоление которой требует возложения уголовной ответственности; 2) правонарушение не является, как правило, дисциплинарным проступком (упущением по службе, нарушением трудовой дисциплины), а если и является таковым, то в этом случае противоправным поведением нарушается не только трудовая дисциплина, но и порядок управления и ответственность на правонарушителя возлагается органом, которому он не подчинен в служебном

порядке; 3) целью возложения ответственности не является возмещение причиненного имущественного вреда.

Видами административных взысканий являются предупреждение, штраф, возмездное изъятие или конфискация определенных предметов, административный арест и др.

*Гражданско-правовая ответственность* наступает за нарушения обязательств имущественного и личного неимущественного характера, вытекающих из условий договора между субъектами, либо из фактического состояния ответственного субъекта (обязанность родителей нести гражданско-правовую ответственность за поступки несовершеннолетних детей). Основной целью гражданско-правовой ответственности является возмещение ущерба, причиненного гражданско-правовым проступком.

Мерами гражданско-правовой ответственности являются принудительное списание денежных средств, банкротство, досрочное прекращение договорных отношений и т.п.

*Дисциплинарная ответственность* наступает за совершение дисциплинарного проступка, то есть за виновное неисполнение или ненадлежащее исполнение работником своих трудовых обязанностей. Различают три вида дисциплинарной ответственности: общая (на основании Трудового кодекса РФ); специальная (на основе уставов, положений о дисциплине) и в порядке подчиненности (для руководителей предприятий, учреждений, организаций и их заместителей).

На *рис. 6 прил. 18* приведены виды юридических санкций.

#### *Контрольные вопросы по теме*

1. Сформулируйте определение правонарушения и перечислите его признаки.
2. Какие структурные элементы объединяются в рамках юридического состава правонарушения?
3. В чем отличие проступка от преступления?
4. Что такое юридическая ответственность?
5. Перечислите основные признаки и принципы юридической ответственности.
6. Какие основания необходимы для наступления юридической ответственности?
7. Какие виды юридической ответственности вы знаете?

## **Тема 3.11**

### **Законность и правопорядок**

#### *Учебные вопросы*

- 3.11.1. Понятие и принципы законности.
- 3.11.2. Гарантии законности.
- 3.11.3. Правопорядок и общественный порядок.

#### **3.11.1. Понятие и принципы законности**

*ЗАКОННОСТЬ — требование и режим строгого и неуклонного выполнения законов (правовых предписаний) всеми субъектами права.*

Законность характеризует всеобщее отношение субъектов социальной жизни к праву. В нормально функционирующем обществе их деятельность должна строиться на основе строгого и неуклонного выполнения законов и вытекающих из них нормативных актов.

Вместе с тем законность характеризует принцип деятельности государственной власти, всех государственных органов и должностных лиц. Содержание этого принципа заключается в том, что именно законы являются основой всей деятельности государства, они определяют характер его взаимоотношений с гражданским обществом, в том числе и в процессе применения права.

Законность неразрывно связана с правом, с верховенством законов, прежде всего конституции, в системе нормативных актов. Однако законность — это не само право, а требование его соблюдения. Она характеризуется такими чертами:

- всеобщность;
- недопустимость противопоставления целесообразности;
- единство понимания и применения законов на всей территории страны;
- верховенство закона;
- неотвратимость;
- неразрывная связь законности и правовой культуры (см. рис. 1 прил. 19).

### 3.11.2. Гарантии законности

*ГАРАНТИИ ЗАКОННОСТИ — это создаваемые обществом и государством условия, средства, обеспечивающие точное и неуклонное исполнение законов и иных правовых предписаний.*

К общим гарантиям законности относят гарантии экономические, политические, идеологические условия существования общества и государства, непосредственно влияющие на состояние правовой системы. Выделяют также группу специальных (юридических) гарантий, к которым относят меры по совершенствованию законов и укреплению их роли в нормативной системе, а также меры по обеспечению исполнения законов всеми субъектами права, государственными органами и должностными лицами, деятельность специальных правоохранительных органов, обеспечивающую неотвратимость ответственности за нарушение законов.

Рассмотрим систему **юридических гарантий**. К ним относятся (см. рис. 2 прил. 19):

1) средства выявления (обнаружения) правонарушений — деятельность прокуратуры, органов предварительного расследования, Конституционного Суда и т.д.;

2) средства предупреждения правонарушений — закрепленные в праве средства, позволяющие предотвратить возможные правонарушения;

3) средства пресечения правонарушений — направленные на пресечение, недопущение правонарушений, нарушений прав, свобод граждан и организаций; к ним относятся задержание, арест, обыск, подписка о невыезде, другие меры пресечения, отмена незаконных актов;

4) меры защиты и восстановления нарушенных прав, устранения последствий правонарушений;

5) юридическая ответственность — наказание лица, виновного в совершении правонарушения; данное средство является важнейшим и необходимым для укрепления законности, причем его эффективность определяется не жестокостью, а неотвратимостью.

Среди юридических гарантий особая роль отводится процессуальным гарантиям. Важнейшей гарантией законности является правосудие — деятельность судов, осуществляемая путем



рассмотрения и разрешения гражданских и уголовных дел с целью всемерного укрепления законности.

Механизм действия системы факторов, определяющих состояние законности, приведен на *рис. 3. прил. 19*.

### **3.11.3. Правопорядок и общественный порядок**

*ПРАВОПОРЯДОК — состояние правовой упорядоченности общественных отношений, которое складывается из актов правомерного поведения субъектов правонарушений и реализации юридической ответственности при совершении правонарушений.*

Состояние правопорядка характеризует способность гражданского общества и государства упорядочивать свою жизнедеятельность с помощью права и эффективно пресекать отклонения от общеобязательных правил поведения. Правопорядок в силу этого складывается из двух основных компонентов: правомерного поведения субъектов права и неотвратимости юридической ответственности для лиц, совершивших правонарушения.

Устойчивость правопорядка, с одной стороны, определяется объективными условиями жизни людей, состоянием социально-экономических процессов, стабильностью политической системы, с другой стороны, зависит от уровня правосознания, субъективного отношения гражданского общества и государственного аппарата к праву, его принципам, необходимости соблюдения правовых предписаний в любых ситуациях, неотвратимости юридической ответственности при совершении любых правонарушений.

Правопорядок непосредственно связан с режимом законности в стране. Если законность характеризует всеобщность требования соблюдения законов, то правопорядок является фактической реализацией этого требования.

С одной стороны, правопорядок является неотъемлемой частью общественного порядка, который складывается из актов реализации всех социальных норм и ответственности за отклонение от установленных ими правил. Соблюдение субъектами общественной жизни других социальных норм (морали, прогрессивных обычаев) позитивно влияет на устойчивость правопорядка.

С другой стороны, правопорядок составляет центральное звено общественного порядка в силу того, что он формируется в наиболее важных для общества отношениях и охраняется государственной властью. Поэтому состояние правопорядка оказывает непосредственное воздействие на формирование и соблюдение в обществе всех прогрессивных социальных норм.

*Контрольные вопросы по теме*

1. Что такое законность?
2. Какие существуют гарантии законности?
3. Как соотносятся законность, правопорядок и общественный порядок?

### **Тема 3.12**

#### **Механизм правового регулирования**

*Учебные вопросы*

3.12.1. Механизм правового регулирования: понятие, соотношение категорий «правовое регулирование» и «правовое воздействие».

3.12.2. Правовые средства как элементы механизма правового регулирования.

3.12.3. Стадии и эффективность механизма правового регулирования.

**3.12.1. Механизм правового регулирования: понятие, соотношение категорий «правовое регулирование» и «правовое воздействие»**

*МЕХАНИЗМ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ — система правовых средств, с помощью которых право воздействует на участников общественных отношений.*

Данное понятие производно от понятия «правовое регулирование». При этом важно отличать понятия «правовое регулирова-

ние» и «правовое воздействие». Стоит согласиться с мнением Л.А. Морозовой, считающей, что «правовое воздействие» шире, чем категория «правовое регулирование», так как первое понятие включает в себя как специально-юридические средства воздействия права на общественные отношения, так и «информационно-психологическое, воспитательное, социальное и иное влияние правовой действительности на общественную жизнь»<sup>40</sup> (см. рис. 1 прил. 20).

Необходимо выделить **общие особенности механизма правового регулирования**:

1) носит государственно-властный характер, так как его первичным элементом являются правовые нормы, исходящие от государства;

2) обеспечивается мерами государственного принуждения;

3) как и право, имеет пределы правового воздействия на общественные отношения;

4) осуществляется при помощи системы правовых средств, способов и методов правового регулирования (императивный и диспозитивный методы, дозволения, запреты, обязывания);

5) обладает определенной направленностью и целеполаганием.

Основная **цель механизма правового регулирования** — справедливое упорядочение общественных отношений.

### **3.12.2. Правовые средства как элементы механизма правового регулирования**

*ПРАВОВЫЕ СРЕДСТВА — это юридические инструменты, с помощью которых удовлетворяются интересы субъектов права, обеспечивается достижение поставленных целей.*

По мнению А.В. Малько, правовые средства являются «связующим средним звеном между моделью и результатом»<sup>41</sup> и обладают общими признаками:

---

<sup>40</sup> Л.А. Морозова. Указ. соч. С. 315.

<sup>41</sup> Малько А.В. Правовые средства: вопросы теории и практики // Журнал российского права. 1998. № 8. С. 70.

- 1) выражают обобщающие юридические способы обеспечения интересов субъектов права;
- 2) отражают особые качества и ресурсы права;
- 3) выступают основными элементами механизма правового регулирования;
- 4) приводят к юридическим последствиям;
- 5) обеспечиваются государством<sup>42</sup>.

**Виды правовых средств:**

- 1) *правовые нормы* — задают общие образцы поведения;
- 2) *правовые отношения* — включают субъективные права и юридические обязанности, а также производные элементы — юридические факты и фактический (юридический) состав. Правовые отношения являются тем юридическим средством, в рамках которого правовые нормы воплощаются в конкретное поведение. Юридические факты определяют динамику правовых отношений: они либо возникают, либо изменяются, либо прекращаются;
- 3) *акты реализации прав и обязанностей* — в форме соблюдения, исполнения, использования;
- 4) *акты применения права* (по мнению С.С. Алексеева).

**3.12.3. Стадии и эффективность механизма правового регулирования**

**Стадии механизма правового регулирования** (см. рис. 2 прил. 20):

- 1 стадия — формируется правило поведения, которое направлено на удовлетворение определенных интересов субъектов права. Данная стадия отражается в нормах права;
- 2 стадия — определение специальных условий, при наступлении которых начинает реально действовать правовая норма. Элементами, обозначающими данную стадию, являются юридический факт или фактический (юридический) состав (например, поступление в вуз); правоприменительный акт (приказ ректора о зачислении абитуриента);
- 3 стадия — установление конкретной юридической связи с разделением субъектов на управомоченных и обязанных.

---

<sup>42</sup> Малько А.В. Указ. соч. С. 69–70.

Данная стадия воплощается в таком элементе механизма правового регулирования (далее — МПР), как правоотношение;

- 4 стадия — реализация субъективных прав и юридических обязанностей. Основным правовым средством являются акты реализации прав и обязанностей в форме соблюдения, исполнения и использования;
- 5 стадия — вступает в действие тогда, когда беспрепятственная форма реализации права невозможна. Возникновение правоприменения в этом случае связывается с обстоятельствами негативного характера (при наличии реальной опасности правонарушения либо прямого правонарушения). Данная стадия отражается в таком элементе МПР, как охранительные правоприменительные акты.

**Эффективность МПР** — это соотношение между результатом правового регулирования и стоящей перед ним целью.

К сожалению, не всегда цель достигает определенного результата. В связи с этим необходимо выделять **пути повышения эффективности правового регулирования**:

- 1) совершенствование правотворческого процесса;
- 2) совершенствование правоприменения;
- 3) повышение уровня правовой культуры всех субъектов, задействованных в МПР.

По мнению С.С. Алексеева, главным ориентиром для развития и совершенствования МПР должен стать интерес человека.

На *рис. 3–5 прил. 20* приведены методы, типы и способы правового регулирования.

#### *Контрольные вопросы по теме*

1. Как соотносятся категории «правовое регулирование» и «правовое воздействие»?
2. Что такое механизм правового регулирования?
3. Как соотносятся правовые средства и стадии механизма правового регулирования?
4. Что влияет на эффективность механизма правового регулирования?

### **Тема 3.13**

## **Правосознание и правовая культура**

### *Учебные вопросы*

- 3.13.1. Правосознание: понятие, основные черты, функции.
- 3.13.2. Структура правосознания.
- 3.13.3. Виды правосознания.
- 3.13.4. Понятие и структура правовой культуры.
- 3.13.5. Функции правовой культуры.
- 3.13.6. Правовое воспитание.

### **3.13.1. Правосознание: понятие, основные черты, функции**

Правосознание — это форма общественного сознания, проявляющаяся в правовой сфере.

*ПРАВОСОЗНАНИЕ — совокупность идей, взглядов, представлений, эмоций и чувств, выражающих отношение людей к сущему и должному праву.*

#### **Основные черты правосознания:**

- 1) предметом его отражения выступают право и правовое регулирование в целом, а также общественные отношения, урегулированные правом или требующие правового регулирования;
- 2) предполагает осознание людьми необходимости и ценности права;
- 3) проявляется в отношении субъектов к правовым нормам, практике их применения, законности и правосудию;
- 4) осознанное в области права фиксируется и выражается посредством юридических понятий — закона, нормы права, правонарушения и других, отличающихся четкостью и определенностью суждений.

Назначение правосознания состоит в содействии установлению и поддержанию надлежащего правового режима в обществе. Это назначение выражается в трех **основных функциях правосознания:**

1) познавательной, заключающейся в задействовании правосознания в процессе познания правовой теории и правовой действительности, формировании юридических знаний;

2) оценочной, выражающейся в причастности правосознания к формированию эмоционального отношения людей ко всему, что связано с правом;

3) регулятивной, проявляющейся через оказание влияния правосознания на реальное поведение людей.

### **3.13.2. Структура правосознания**

Содержание правосознания неоднородно. В его структуру входят три группы элементов:

- идеологические (правовая идеология);
- эмоциональные (правовая психология);
- поведенческие.

*ПРАВОВАЯ ИДЕОЛОГИЯ — система правовых взглядов и идей, выражающих интересы и потребности социальных групп, общества и государства в целом, на основе которой формируется и действует право как регулятор общественных отношений.*

Правовая идеология является теоретическим, интеллектуальным уровнем правосознания (см. *рис. 1 прил. 21*). Необходимо отметить, что основные категории правовой идеологии — это справедливость, законность, гуманизм, равноправие. Среди главных идей (принципов) правовой идеологии, как правило, выделяют закрепление суверенитета народа, равенство и обеспечение развития всех форм собственности, создание эффективного демократического режима и другие.

Активными участниками формирования правовой идеологии являются политические деятели, ученые-юристы, государство в целом.

*ПРАВОВАЯ ПСИХОЛОГИЯ — эмоциональный, эмпирический уровень правосознания.*

Правовая психология охватывает психологические составляющие: правовые чувства, настроения, переживания (см. *рис. 2 прил. 21*). Однако правовая психология ориентирует личность в правовой действительности, но не дает глубокого понимания правовых явлений.

*Поведенческая составляющая структуры правосознания* представлена мотивами, внутренними поведенческими установками, состоянием готовности к тому или иному варианту правового поведения.

### 3.13.3. Виды правосознания

Особо следует остановиться на характеристике видов правосознания (см. *рис. 3 прил. 21*).

1. **По субъектам (носителям)** правосознание подразделяется на *индивидуальное, групповое и массовое*. Эти виды не исключают наличие друг друга, а предполагают его. Индивидуальное правосознание — это правовые представления, чувства, поведенческие установки конкретного человека. Групповое правосознание — это правосознание объединения людей, которые консолидируются на основе единства целей, интересов, специфики труда. Массовое правосознание отражает правовую действительность на уровне общества в целом.

2. **По глубине осознания** правосознание делится на *обыденное (эмпирическое), научное (теоретическое) и профессиональное*. Обыденное правосознание складывается у людей стихийно, под воздействием конкретных условий жизни. Именно поэтому обыденное правосознание самым непосредственным образом связано с правовой психологией. В содержании научного правосознания преобладают элементы правовой идеологии, комплекс обобщающих теоретических знаний о праве, а формами выражения являются право в объективном смысле, юридическая наука и обобщения юридической практики. Профессиональное правосознание отражает наличие специализированных знаний о правовых нормах и принципах, механизме правового регулирования в целом; такие знания отличаются конкретностью и детализированностью.



### **3.13.4. Понятие и структура правовой культуры**

*ПРАВОВАЯ КУЛЬТУРА — качественно определенный уровень состояния правосознания общества, отдельных социальных групп и индивидов, воплощенный в практике правового регулирования, во всей многообразной деятельности гражданского общества и государства по созданию, реализации и обеспечению права.*

Правовая культура соединяет в себе элементы правосознания, с одной стороны, и элементы практической юридической деятельности, воплощенной в правотворчестве, юридической технике, правоприменении, законности актов должностных лиц, организаций и граждан, неотвратимости и справедливости наказания за совершенные правонарушения, — с другой.

Правовой культурой можно считать не любое сочетание правосознания и правовой практической деятельности, а лишь такое, которое характеризует определенное качество правовой системы данного общества. Это качество зависит от реализации в ней выработанных в историческом развитии общества прогрессивных правовых критериев.

Главным критерием правовой культуры как общества в целом, так и его отдельных субъектов является восприятие ими права в качестве высшей ценности социальной жизни, стремления основывать свои действия, реализацию интересов исключительно на праве и нетерпимости к любым, даже мелким, правонарушениям.

К структурным элементам правовой культуры общества относятся правосознание, право, правовые отношения, правопорядок, законность, правомерная деятельность субъектов (см. рис. 4 прил. 21).

К критериям правовой культуры общества можно отнести незыблемость конституционного строя, признание верховенства законов, уважение к демократическим правовым институтам, правам и свободам человека и гражданина, кодифицированность системы законодательства, строгое и неуклонное соблюдение законности и ряд других.

*ПРАВОВАЯ КУЛЬТУРА ЛИЧНОСТИ — это обусловленные правовой культурой общества степень и характер прогрессивно-правового развития личности, обеспечивающие ее правомерную деятельность.*

Правовая культура личности предполагает (см. рис. 5 прил. 21):

1) наличие правовых знаний, правовой информации. Информированность была и остается важным каналом формирования юридически зрелой личности (интеллектуальный срез);

2) превращение накопленной информации и правовых знаний в правовые убеждения, привычки правомерного поведения (эмоционально-психологический срез);

3) готовность действовать, руководствуясь этими правовыми знаниями и правовыми убеждениями, то есть поступать правомерно, в соответствии с законом — использовать свои права, исполнять обязанности, соблюдать запреты, а также уметь отстаивать свои права в случае их нарушения (поведенческий срез).

### **3.13.5. Функции правовой культуры**

В теории государства и права принято формулировать следующие функции правовой культуры (см. рис. 6 прил. 21).

**1. Познавательная-преобразовательная функция** связана с теоретической и организаторской деятельностью по формированию правового государства и гражданского общества. Эта функция связана с созданием правовых и нравственных гарантий таких общечеловеческих ценностей, как честность и порядочность, доброта и милосердие, моральный самоконтроль и совесть, человеческое достоинство и свобода выбора.

**2. Праворегулятивная функция** направлена на обеспечение устойчивого, слаженного, динамичного и эффективного функционирования всех элементов правовой системы, а значит, и общества в целом.

**3. Ценностно-нормативная функция** правовой культуры выражается с помощью системы аксиологических характеристик. Она проявляется в разнообразных фактах, которые приобретают ценностное значение, отражаясь в сознании действующих индивидов и человеческих поступках, социальных институтах. Оценке

подвергается правовая реальность в самом широком диапазоне — от конкретной юридической ситуации до правовой системы в целом. Это оценка всей совокупности законодательства, конкретных правовых норм, поведения граждан, деятельности правоохранительных органов в борьбе с правонарушениями.

4. **Правосоциализаторская функция** может быть изучена через призму формирования правовых качеств личности. Безусловно, на этот процесс существенное влияние оказывает правовая действительность.

5. **Коммуникативная функция** — правовая культура обеспечивает общение граждан в юридической сфере, она существует через это общение и влияет на него.

6. **Прогностическая функция** охватывает правотворчество и реализацию права, обеспечение правомерного поведения граждан, их социальную активность, научное прогнозирование и планируемость.

### 3.13.6. Правовое воспитание

Состояние правовой культуры общества напрямую зависит от действующей в стране системы правового воспитания и образования, от требований к уровню правовых знаний работников государственного аппарата, от внимания со стороны общества и государства к деятельности судебной и правоохранительной системы.

*ПРАВОВОЕ ВОСПИТАНИЕ — это целенаправленная деятельность субъектов гражданского общества и государства по формированию цивилизованного уровня правовой культуры.*

Правовое воспитание как целенаправленная деятельность общества и государства имеет главной целью формирование соответствующего потребностям данной социальной системы уровня правовой культуры. Без правового воспитания правовая культура общества формируется стихийно, под влиянием случайных факторов, и потому не достигает необходимых для общества результатов.

Правовое воспитание как целенаправленная деятельность имеет свои объекты и субъекты. Объектами правового воспитания

являются отдельные люди, социальные и профессиональные группы, в том числе государственные чиновники. Субъектами правового воспитания в обществе выступают семья, школа, различного рода специализированные государственные и общественные организации, средства массовой информации.

Содержанием правового воспитания является формирование у различных лиц системы устойчивых правовых знаний, правовых навыков, правомерной мотивации их поведения, готовности отстаивать и законными способами защищать свои права.

**Формы правового воспитания:** системы дошкольного и школьного правового образования; юридические курсы в средних специальных и высших учебных заведениях, заведениях по переподготовке кадров и повышению квалификации; правовая пропаганда; самообразование.

Специфической формой правового воспитания является деятельность специальных школ для трудных подростков, воспитательная работа, проводимая в рамках исправительных учреждений.

#### *Контрольные вопросы по теме*

1. Определите правосознание и дайте характеристику его основным чертам.
2. Каковы назначение и функции правосознания?
3. Классификация правосознания: основания, характеристика видов.
4. Охарактеризуйте понятие и содержание правовой культуры.

### **Тема 3.14**

#### **Основные правовые семьи современности**

##### *Учебные вопросы*

- 3.14.1. Понятие и общая характеристика категорий «правовая система» и «правовая семья».
- 3.14.2. Критерии для выделения правовых семей.
- 3.14.3. Романо-германская правовая семья.
- 3.14.4. Англосаксонская правовая семья.

### **3.14.1. Понятие и общая характеристика категорий «правовая система» и «правовая семья»**

*ПРАВОВАЯ СИСТЕМА — это совокупность взаимосвязанных, согласованных и взаимодействующих правовых средств, регулирующих взаимоотношения в обществе и характеризующих уровень и особенности его правового развития.*

Широкий философско-социологический взгляд на право позволяет рассматривать его как систему. Как и право, правовая система не есть абстрактное, отвлеченное от реальной жизни явление. Она всегда имеет конкретное содержание и специфическую форму, благодаря чему правовая система той или иной страны является узнаваемой.

В западной теории права понятие правовой системы используется чаще всего в сравнительном правоведении, или компаративистике. При этом словосочетания «правовая семья», «семья систем права», «правовая система» воспринимаются как условные для обозначения соответствующих правовых феноменов. В отечественную науку это понятие вошло сравнительно недавно, и его назначение заключается в том, чтобы отобразить право как систему норм, правовую деятельность, правовую идеологию и т.д.

С учетом этого содержание правовой системы охватывает следующие аспекты: 1) институциональный — право, выраженное в нормах, институтах, отраслях; 2) организационно-структурный — правовые учреждения, обеспечивающие действие права; 3) поведенческий — право, выраженное в правовой деятельности, юридической практике; 4) духовно-культурный — право, представленное правовой идеологией, правовой культурой в целом.

*ПРАВОВАЯ СЕМЬЯ — это группа национальных правовых систем, объединенных общностью исторического пути формирования права (то есть происхождением и эволюцией правовых систем), своеобразием его источников, структуры, а также особенностью правового мышления (правовой культуры в целом) государственно-организованной нации (народов).*

Соответственно, назначение понятия правовой семьи в том, что оно отображает (идентифицирует) сходство, или «родство», юридических признаков правовых систем одной классификационной группы.

### **3.14.2. Критерии для выделения правовых семей**

В современной специальной литературе основными критериями для типизации правовых систем названы такие (см. *рис. 1 прил. 22*):

- общность исторических причин возникновения и последующего развития, историю и эволюцию права (общность генетических корней, сходные условия развития);
- своеобразии источников (формы) права (нормативный правовой акт, судебный прецедент, правовой обычай, религиозно-правовые нормы);
- единство в структуре системы права (подразделение права на публичное и частное, выделение сходных отраслей права, сходство строения нормы права, общность институтов в составе отрасли права);
- общность принципов регулирования общественных отношений (принципы свободы, формального равенства, справедливости правосудия и т.п. или религиозные начала либо обычные нормы и традиции);
- сходство юридической техники (законодательство родственной группы стран отражает единство принципов построения нормативно-правового материала, сходство или идентичность используемых юридических конструкций, способы изложения норм права, правовые понятия).

С учетом этого можно выделить следующие основные правовые семьи: романо-германская, англосаксонская, религиозно-традиционная, обычно-общинная (см. *рис. 2 прил. 22*).

Наибольшее значение и распространение в современном мире имеют такие правовые семьи, как романо-германская и англосаксонская.

### 3.14.3. Романо-германская правовая семья

*РОМАНО-ГЕРМАНСКАЯ ПРАВОВАЯ СЕМЬЯ (континентальный тип правовых систем) — совокупность национальных правовых систем государств, имеющих общие черты, которые проявляются в единстве закономерностей и тенденций развития на основе древнеримского права и его приспособления к новым национальным условиям.*

К романо-германской правовой семье относятся правовые системы государств континентальной Европы (Германия, Испания, Италия, Португалия, Австрия, Швейцария и др.). Поэтому этот тип права еще называют континентальным. В данной семье выделяют две ветви: **романскую** (Франция, Бельгия, Люксембург, Голландия, Италия, Португалия, Испания — при ведущей роли национальной правовой системы Франции) и **германскую** (ФРГ, Австрия, Швейцария и др. — при ведущей роли правовой системы ФРГ).

В то же время эта семья оказывает влияние на страны Латинской Америки, значительную часть стран Африки, страны Ближнего Востока, Японию, Индонезию.

*Общие черты:* доминирование нормативного правового акта в системе источников права, деление системы права на частное и публичное, подразделение на отрасли права, кодификация законодательства. Понимание права основывается (при различиях в проблеме) на его нормативности.

Становление национальных правовых систем, совпавшее с изучением римского права, объективно породило явление его рецепции. Из римского права были восприняты идеи закона как воплощения общей воли и его высшей юридической силы, активная правотворческая деятельность государственных органов, а значит, приоритетное значение нормативного правового акта в правовой системе, ведущая или существенная роль законодательских органов, кодификация законодательства (свою роль в этом сыграла кодификация Юстиниана).

Благодаря огромному влиянию католической церкви и широкой юрисдикции церковных судов (особенно в Испании) существенный вклад в становление романо-германской правовой семьи внесло *каноническое (церковное) право* — система канонов,

правил, установленных церковью и относящихся как к устройству церкви, так и к жизни верующих (брак, завещание). Каноническое право основывалось на принципах римского права, изучалось в университетах наравне с римским гражданским правом.

Континентальное право — это иерархичная, согласованная, внутренне непротиворечивая система права: на ее вершине располагаются писанные конституции, конституционные законы, органические законы, обычные законы, множество кодексов — комплексов правовых норм отраслевого характера, собранных в одном акте. Особую роль сыграли кодексы Наполеона: Гражданский (1804), Торговый (1807), Уголовно-процессуальный (1808), Уголовный (1810). В некоторых странах романо-германской правовой семьи (ФРГ) равными по силе признаются решения органов конституционного контроля. Кроме законов, источниками права являются акты исполнительных органов власти: регламенты, декреты, административные циркуляры и др., объединяемые общим понятием «подзаконные акты». Особую роль занимает делегированное законотворчество — правотворческая деятельность центрального правительства, принимающего по полномочию парламента акты законодательного уровня. В ряде случаев решения кассационного суда — высшей судебной инстанции стран романо-германской правовой семьи — также признаются источниками права. Длительное влияние школы естественного права в романо-германской правовой семье обусловило широкое использование в качестве источника права общих принципов права.

Современное континентальное право — это статутное право, оно иерархично. Писанные конституции и иные законы обладают безусловным приоритетом в национальной системе права. Судебная практика в некоторых странах, например во Франции, признается источником права, но она не имеет того значения, какое имеет судебная практика в Англии (хотя, как замечено, при определенных обстоятельствах решения кассационного суда или Государственного совета часто играют в правовой жизни Франции роль не меньшую, чем закон). В Англии также признаются источниками права принципы права и правовая доктрина, однако их нормативность имеет принципиально иное значение для правоприменителя и органа, толкующего закон.

Важной особенностью правовых систем стран романо-германской правовой системы является дифференциация права на пуб-



личное и частное. При этом публичное право, как и частное, подразделяется во всех странах этой правовой семьи на одни и те же основные отрасли: конституционное право, административное право, уголовное право, уголовно-процессуальное право и другие.

Сходство институтов, отраслей частного права связано с тем, что его основой является римское право. В странах романо-германской правовой семьи норма права оценивается своеобразно — как общее, формально определенное правило поведения. При этом правовая норма романо-германской правовой семьи является чем-то средним между конкретным правилом поведения и общими принципами права. Отсюда и мастерство юриста рассматривается как умение отыскать норму и сформулировать ее с учетом определенного равновесия.

#### **3.14.4. Англосаксонская правовая семья**

*АНГЛОСАКСОНСКАЯ ПРАВОВАЯ СЕМЬЯ (система общего права) — совокупность национальных правовых систем государств, сформировавшихся на базе общего (англосаксонского) права.*

Если для романо-германской правовой системы основной источник права — закон (статутное право), то для семьи общего права основной источник — прецедент, то есть судебное решение. Родоначальником общего права является Англия, значит, специфику общего права наиболее точно отражает английское право.

Современное английское право имеет две системы права: **систему права справедливости** и **систему общего права**. У каждой из них собственный предмет и процедуры регулирования. Соответственно этому существует и специализация среди английских юристов: юристы общего права и юристы права справедливости. Исторически право справедливости (как совокупность норм) создавалось судом канцлера с целью дополнять, а иногда и изменять систему общего права, если она несколько устаревала. Королевские суды, связанные узкой компетенцией и жесткими процедурами, не всегда успевали за динамизмом общественных отношений. Это и обусловило необходимость учреждения специальной юрисдикции, которая основывалась на королевской прерогативе, нацеленной

на смягчение и дополнение норм общего права и решение вопросов соответственно с требованиями морали и совести. Действия канцлера хотя и основывались на принципах общего права, однако в некоторых случаях в результате его вмешательства создавались новые нормы, которые именовались нормами права справедливости и усовершенствовали с точки зрения морали действующую систему общего права. На современном этапе развития английского права общее право включает вопросы уголовного, договорного, гражданско-деликтного права; в области права справедливости решаются вопросы о недвижимости, доверительной собственности, торговли, наследстве и т.п.

Своеобразным в английском праве является понимание нормы права. Нормы английского права неотделимы от решения суда по конкретному делу, применяются для решения дел, аналогичных тому, по которому данное решение было принято. Каждому новому случаю нужна «своя», новая норма. Соответственно нормы прецедентного права отличаются конкретностью (невысоким уровнем абстрактности). Но признаки норм континентальной системы права им несвойственны (отсутствие формальной определенности, высокой нормативности, иерархичности и пр.). Традиционное для романо-германской семьи права деление норм права на императивные и диспозитивные английскому праву неизвестно.

*Специфична структура английского права.* Правовые системы англо-американской правовой семьи (Англия, США, Канада, Австралия, Ирландия, Новая Зеландия — более 30 стран), в сравнении с правом романо-германской правовой семьи, не знают деления права на частное и публичное. Основные его части — общее право и право справедливости. Нет четкого структурирования права по отраслевому признаку. В отличие от континентального права системы английского права не имеют строгой классификации отраслей права. Дифференциации и группирование норм права происходит не по отраслям, а по институтам. Система права сегодня разделена на четыре группы отраслей по две в каждой: уголовное и гражданское, публичное и частное, материальное и процессуальное, муниципальное и международное публичное право. Приоритет — за процессуальным правом. Особенность структуры общего (прежде всего английского) права в том, что оно исключает возможность кодификации.

*Прецедентное право — это право преимущественно судебное или процессуальное.* Главное внимание юристов-практиков

и правовой доктрины сконцентрировано на обслуживании судебной теории и практики, на вопросах судебной процедуры и доказательств. Общее, или прецедентное, право отличается специфическим типом правопонимания, который выражен в юридической аксиоме «Средство судебной защиты важнее права».

*Современное английское право представлено прежде всего прецедентным правом: суды не только применяют, но и создают нормы права. Эту роль выполняет преимущественно Верховный Суд (состоящий из Высокого суда, Суда короны и Апелляционного суда). Решения других судов прецедентом не являются, хотя и могут служить образцом для решения сходных дел.*

Другим источником английского права является статутное право — законы и подзаконные нормативные правовые акты. Законодательными актами являются законы британского парламента, а также принимаемые исполнительными органами власти акты делегированного законодательства. *Согласно английской традиции и сложившейся юридической доктрине закон (акт парламента) не считается основным источником права. Он вносит поправки и дополнения к праву, создаваемому судебной практикой.*

В составе данного типа правовых систем особенные черты присущи и иным национальным системам. Рассмотрим это на примере правовой системы США. Право США также право судебной практики. Роль статутного права отличается от континентального права. Принципиальное отличие — в роли американской конституции, возвышающейся над всеми источниками права. Важна роль толкований конституции, даваемых Верховным Судом. Особенности американского права — и в федеративном устройстве страны<sup>43</sup>.

#### *Контрольные вопросы по теме*

1. Как соотносятся между собой категории «правовая система» и «правовая семья»?
2. На основании предложенных критериев охарактеризуйте романо-германскую и англосаксонскую правовые семьи.
3. К какой правовой семье относится национальная правовая система РФ?

---

<sup>43</sup> См.: *Марченко М.Н.* Проблемы общей теории государства и права: учебник. В 2 т. Т. 2: Право. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2016. 656 с.

## **РАЗДЕЛ 4**

### **Личность. Общество. Государство**

#### **Тема 4.1**

#### **Права человека и правовой статус личности**

##### *Учебные вопросы*

- 4.1.1. Понятие, принципы и виды правового статуса личности.
- 4.1.2. Права человека как центральный элемент правового статуса личности.

#### **4.1.1. Понятие, принципы и виды правового статуса личности**

*ПРАВОВОЙ СТАТУС ЛИЧНОСТИ — это юридически закреплённое положение личности в обществе и государстве, система признанных и гарантируемых государством в законодательном порядке прав, свобод и обязанностей, а также законных интересов человека как субъекта права. Он отражает весь комплекс связей человека с обществом, государством, окружающими людьми.*

*ПРИНЦИПЫ ПРАВОВОГО СТАТУСА ЛИЧНОСТИ — признаваемые и охраняемые государством универсальные начала, на базе которых осуществляются права, свободы и обязанности личности.*

**К принципам правового статуса личности** относятся:

1) *гарантированность и защита со стороны государства* — согласно Конституции РФ «в Российской Федерации признаются и гарантируются права и свободы человека и гражданина...» (ч. 1 ст. 17), «...соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина — обязанность государства» (ст. 2);

2) *презумпция неотъемлемости прав и свобод человека и недопустимость их незаконного ограничения* — в соответствии с Конституцией Российской Федерации «основные права и свободы человека неотчуждаемы и принадлежат каждому от рождения» (ч. 2 ст. 17), «в Российской Федерации не должны издаваться законы, отменяющие или умаляющие права и свободы человека и гражданина. Права и свободы человека и гражданина могут быть ограничены федеральным законом только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства» (ч. 2, 3 ст. 55);

3) *равенство прав, свобод и обязанностей всех граждан без каких-либо дискриминирующих условий, равенство граждан перед законом и судом* (ст. 19 Конституции РФ). В конституционном праве этот принцип трактуется как равенство возможностей, а не фактическое равенство; как следствие, законодательством могут закрепляться особые права для отдельных категорий граждан, неспособных по объективным условиям использовать свои права и свободы наравне с другими гражданами (детей, инвалидов, пенсионеров и др.);

4) *непосредственное действие прав и свобод* — в соответствии с Конституцией РФ «права и свободы человека и гражданина являются непосредственно действующими. Они определяют смысл, содержание и применение законов, деятельность законодательной и исполнительной властей, местного самоуправления и обеспечиваются правосудием» (ст. 18);

5) *запрещение злоупотребления правами и свободами* — «осуществление прав и свобод человека и гражданина не должно нарушать права и свободы других лиц» (ч. 3 ст. 17 Конституции РФ);

6) *приоритет общепризнанных принципов и норм международного права, международных договоров Российской Федерации* в этой сфере.

В теории права принято различать следующие виды правового статуса:

- общий, или конституционный, статус гражданина;
- специальный, или родовой, статус определенных категорий граждан;
- индивидуальный статус.

Набор правовых статусов велик, но в теоретическом плане наиболее существенное значение имеют три первых. Остановимся на их характеристике более подробно.

**Общий правовой статус** — это статус лица как гражданина государства, члена общества. Определяется он прежде всего основным законом (конституцией) государства и не зависит от различных текущих обстоятельств. Он является единым и одинаковым для всех, характеризуется относительной стабильностью, обобщенностью. Содержание такого статуса составляют главным образом те права, свободы и обязанности, которые закреплены и гарантированы всем и каждому конституцией страны.

Общий правовой статус личности является основным, базовым, исходным, определяющим для всех остальных.

**Специальный, или родовой, статус** отражает особенности положения отдельных категорий граждан (например, студентов, пенсионеров, военнослужащих, инвалидов, участников войны и т.д.). Статус указанных социальных слоев, групп может иметь свои особенности (дополнительные права, свободы, льготы, а также обязанности, предусмотренные в действующем законодательстве).

**Индивидуальный статус** представляет собой совокупность персонализированных прав и обязанностей гражданина. Индивидуальный правовой статус подвижен, динамичен и подвержен изменениям из-за происходящих в жизни перемен. Он характеризуется особенностями положения конкретного человека в зависимости от его возраста, пола, профессии, участия в управлении делами общества и государства.

Таким образом, рассмотренные статусы соотносятся между собой как общее, особенное и единичное. Они тесно взаимосвязаны, взаимозависимы и неразделимы. Каждый индивид одновременно является гражданином своего государства (общий статус), принадлежит к определенному слою (группе) и, следовательно, обладает родовым статусом и представляет собой отдельную неповторимую личность, то есть имеет индивидуальный статус.

Общий правовой статус у всех один, специальных — множество, в зависимости от особенностей правового положения отдельных категорий людей, а индивидуальных ровно столько, сколько физических лиц, проживающих на территории определенного государства.

Элементы правового статуса личности приведены на *рис. 1 прил. 23*.

#### **4.1.2. Права человека как центральный элемент правового статуса личности**

Классификация прав и свобод человека и гражданина может быть различной. *В зависимости от субъектов* они делятся на права и свободы человека и права и свободы гражданина; *в зависимости от вида субъекта* — на индивидуальные и коллективные (групповые); *по генезису* — на естественные (прирожденные) и производные от них; *по характеру их образования* — на основные (конституционные) и дополнительные (конкретизирующие). Наиболее распространенной является классификация прав и свобод человека и гражданина *по их содержанию*, в соответствии с которой они делятся на личные, политические и социально-экономические права и свободы.

**Личные права и свободы** являются естественными для каждого человека и поэтому не связываются напрямую с принадлежностью к гражданству. Согласно гл. 2 Конституции РФ к этой группе прав и свобод относятся: право на жизнь, на свободу и личную неприкосновенность, на охрану государством достоинства личности, на неприкосновенность частной жизни и жилища, на личную и семейную тайну, на тайну переписки и иных сообщений, на защиту чести и доброго имени; право самостоятельно определять и указывать национальную принадлежность; право свободно искать, получать, передавать, производить и распространять информацию любым законным способом; на свободу передвижения и выбор места жительства; свободу совести и вероисповедания, мысли и слова.

**Политические права** связаны с обладанием российским гражданством и в отличие от личных прав, которые адресованы «каждому», принадлежат только гражданам России. Их реализация

позволяет гражданам участвовать в политической жизни общества, в управлении государством. Граждане, ассоциированные как народ, осуществляют государственную политическую власть, а гражданин как индивид участвует в осуществлении этой власти. В соответствии со ст. 32 Конституции РФ граждане Российской Федерации имеют право участвовать в управлении делами государства как непосредственно, так и через своих представителей, избирать и быть избранными в органы государственной власти и местного самоуправления, а также участвовать в референдуме, имеют равный доступ к государственной службе, имеют право участвовать в отправлении правосудия.

**Социально-экономические права и свободы** человека и гражданина относятся к таким важным сферам жизни, как собственность, трудовые отношения, здоровье, отдых, образование, и служат обеспечению материальных, духовных, физических и других социально значимых потребностей и интересов личности. К ним согласно Конституции РФ относятся такие: право на предпринимательскую деятельность; право на частную собственность, в том числе и на землю; право на свободу труда и право на защиту от безработицы, а также на приемлемые условия труда, на коллективные и индивидуальные трудовые споры, на отдых; право на государственную защиту семьи; право на социальное обеспечение; на жилище и другие.

На *рис. 2 прил. 23* приведены основные права личности в государстве.

*Контрольные вопросы по теме*

1. Дайте характеристику понятия «правовой статус человека» и опишите его виды.
2. Что такое права человека? Какие виды прав человека по различным критериям принято выделять?



## **Тема 4.2**

### **Правовое государство и гражданское общество**

#### *Учебные вопросы*

4.2.1. Понятие и принципы правового государства.

4.2.2. Гражданское общество как необходимое условие формирования правового государства.

#### **4.2.1. Понятие и принципы правового государства**

*ПРАВОВОЕ ГОСУДАРСТВО — это организация политической власти, создающая условия для наиболее полного обеспечения прав и свобод человека и гражданина, а также для наиболее последовательного связывания с помощью права государственной власти в целях недопущения злоупотреблений. Правовое государство — это всеохватывающая организация общества, основанная на верховенстве закона, выражающего и воплощающего его общеобязательную волю.*

Правовое государство в современном понимании воспринимается как государство, в котором право обладает верховенством и государственная власть ограничена им. На *рис. 1 прил. 24* приведены этапы развития теоретических представлений о правовом государстве. Любое правовое государство строится на том, что человек, его права и свободы являются основной ценностью.

К **принципам (признакам) правового государства** принято относить (см. *рис. 2 прил. 24*):

- верховенство права во всех сферах жизни общества, прямое действие конституционных законов;
- связанность правовым законом государства и его органов;
- незыблемость и реальность прав и свобод личности, ее правовая и социальная защищенность;
- взаимная ответственность государства и личности;
- наличие эффективных форм контроля за реализацией законов;

- деятельность государственных органов по принципу разделения властей, наличия системы сдержек и противовесов, реальных для ветвей власти;
- правовая организация системы органов государственной власти, стабильность законности и правопорядка;
- наличие развитого гражданского общества;
- соответствие внутреннего законодательства принципам и нормам международного права<sup>44</sup>.

#### **4.2.2. Гражданское общество как необходимое условие формирования правового государства**

По мнению большинства современных авторов (в частности, А. Ховарда), общество может быть названо гражданским лишь с того момента, когда за человеком как за личностью признаются неотъемлемые права на жизнь, свободу, частную собственность и когда эти права становятся основанием всего общественного устройства. При этом сам индивид будет являться членом гражданского общества только в том случае, если он является обладателем «атрибута гражданской самостоятельности — быть обязанным своим существованием и содержанием не произволу кого-то другого в составе народа, а своим собственным правам и силам» (И. Кант).

*В современном понимании ГРАЖДАНСКОЕ ОБЩЕСТВО представляет собой сообщество с хорошо развитыми экономическими, правовыми, культурными отношениями между представителями этого общества, которое не зависит от государства, но постоянно взаимодействует с ним (см. рис. 3 прил. 24).*

Это также совокупность индивидов, которые обладают активной гражданской позицией, уважают и соблюдают свои и чужие права, обладают чувством собственного достоинства. Можно смело считать, что гражданское общество — это высшая форма само-

---

<sup>44</sup> См.: Яковлев В.Ф. Правовое государство: вопросы формирования. М.: Статут, 2012. 488 с.

реализации индивидов. Эта самореализация проявляется прежде всего в недопустимости произвола и насилия со стороны государства, которое обладает огромной властью по отношению к народу, что приводит к подавлению интересов социальных групп при помощи армии, полиции, чиновников и суда.

Самореализация гражданского общества проявляется через следующую структуру: политические партии, общественно-политические организации, например экологические, союзы предпринимателей, профсоюзы, независимые средства массовой информации, церковь и семья. Через данную структуру гражданского общества отстаиваются права и интересы общества.

*СТРУКТУРА ГРАЖДАНСКОГО ОБЩЕСТВА — совокупность различных общностей и объединений людей и устойчивые взаимосвязи (отношения) между ними в социальной, экономической, политической, духовно-культурной и информационной системах (см. рис. 3 прил. 24).*

**Социальная система** — совокупность объективно сформировавшихся общностей людей и связей между ними (семей, общественных объединений, групп, слоев, классов, наций). **Экономическая система** — совокупность экономических институтов и отношений, в которые вступают люди в процессе реализации отношений собственности, производства, распределения, обмена и потребления. Частные, муниципальные, акционерные, кооперативные предприятия, фермерские хозяйства, индивидуальные предприятия граждан. **Политическая система** включает саморегулирующиеся элементы: государство, политические партии, общественно-политические движения, объединения и отношения между ними. Личность выступает как гражданин, депутат, член партии, организации. **Духовно-культурная система** — отношения между людьми, их объединениями, государством и обществом в целом по поводу духовно-культурных благ и соответствующих институтов (образовательных, научных, культурных, религиозных), через которые реализуются эти отношения. **Информационная система** — общественные, муниципальные и частные организации, учреждения и предприятия, а также граждане и их объединения, осуществляющие производство и выпуск СМИ (см. рис. 4 прил. 24).

Но не стоит забывать, что гражданское общество появляется только в экономически и политически развитой стране, где культура находится на высоком уровне развития, растет материальное благосостояние и правовое самосознание народа.

Правовое государство и гражданское общество не могут существовать друг без друга. Государство удовлетворяет потребности граждан, без которых не будет гражданского общества; без определенных потребностей граждан, в свою очередь, государство рано или поздно разрушится по причине отсутствия развития.

Можно выделить *пять основ*, через которые взаимодействует правовое государство и гражданское общество: *социальная, политико-правовая, культурно-нравственная, экономическая и нравственно-этическая*. Так, через систему институтов и общественных связей создаются условия для реализации каждым гражданином своих творческих, трудовых возможностей, которые создают многообразие мнений, личные права и свободы человека. Политико-правовая основа гражданского общества может быть реализована только при наличии следующих принципов правового государства, а именно: политический плюрализм, разделение властей, демократическое законодательство, верховенство закона и равенство всех перед ним. Что касается культурно-нравственной основы, то она осуществляется при идеологическом многообразии. Экономическая основа формируется при свободе экономической деятельности, признании и защите частной, государственной и муниципальной собственности, при повышенном уровне благосостояния общества и улучшенном качестве жизни и труда. Нравственно-этическая основа формируется за счет общечеловеческих ценностей, базирующихся на принципах справедливости и гуманизма, свободы личности и равенства перед законом.

Таким образом, можно выделить следующие стороны взаимодействия правового государства и гражданского общества: хозяйственные, экономические, этнические, религиозные, нравственные и правовые отношения, которые проявляются через пять названных основ.

**Общие идеи и принципы гражданского общества:**

- 1) экономическая свобода, многообразие форм собственности и рыночные отношения;
- 2) безусловное признание и защита естественных прав человека и гражданина;

- 3) легитимность и демократический характер власти;
- 4) равенство всех перед законом и правосудием, надежная юридическая защищенность личности;
- 5) правовое государство, основанное на принципе разделения и взаимодействия властей;
- 6) политический и идеологический плюрализм, наличие легальной оппозиции;
- 7) свобода слова и печати, независимость средств массовой информации;
- 8) невмешательство государства в частную жизнь граждан, их взаимные обязанности и ответственность;
- 8) социальный мир, партнерство и национальное согласие;
- 10) эффективная социальная политика, обеспечивающая достойный уровень жизни людей.

На *рис. 5 прил. 24* приведены условия стабильного функционирования правового государства — экономические, социальные, политические и правовые.

*Контрольные вопросы по теме*

1. Назовите основные признаки правового государства, дайте их характеристику.
2. Что такое гражданское общество и какова его структура?
3. Охарактеризуйте проблемы формирования гражданского общества и правового государства в РФ.

## ГЛОССАРИЙ

**АКТ ПРИМЕНЕНИЯ ПРАВА** — индивидуальный, правовой акт, являющийся результатом правоприменительной деятельности (рассмотрения конкретного юридического вопроса), содержащий государственно-властное, индивидуально-конкретное предписание (решение) по юридическому делу.

**АНАЛОГИЯ ЗАКОНА** — способ восполнения пробелов в праве, предполагающий применение к конкретным общественным отношениям правовых норм, регулирующих сходные отношения.

**АНАЛОГИЯ ПРАВА** — способ восполнения пробела в праве, если рассматриваемый случай не урегулирован законодательством и невозможно применение аналогии закона, принятие решения по конкретному делу на основе общих начал и принципов права.

**ВЕТО** — отказ главы государства подписать закон, принятый парламентом.

**ВИНА** — психическое отношение лица к своему противоправному поведению и его общественно опасным (вредным) последствиям.

**ВЛАСТЬ** — подчинение одного лица другому на основе силы или авторитета.

**ГАРАНТИИ ЗАКОННОСТИ** — совокупность средств и способов обеспечения и реализации требований законности.

**ГИПОТЕЗА** — часть правовой нормы, излагающая фактические обстоятельства, с наступлением которых связано действие правовой нормы.

- ГОСУДАРСТВЕННЫЙ МЕХАНИЗМ (АППАРАТ)** — система государственных органов, осуществляющих задачи и функции государства.
- ГОСУДАРСТВЕННЫЙ (ПОЛИТИЧЕСКИЙ) РЕЖИМ** — совокупность средств и способов осуществления государственной власти.
- ГОСУДАРСТВЕННЫЙ СУВЕРЕНИТЕТ** — верховенство государственной власти во внутренних и независимость во внешних делах.
- ГОСУДАРСТВО** — политико-территориальная организация общества, обладающая публичной суверенной властью, распространяющейся на определенную территорию, и обеспечивающая управление обществом в условиях его социальной дифференциации.
- ГРАЖДАНСКОЕ ОБЩЕСТВО** — система отношений между людьми в государственно организованном обществе, складывающаяся и функционирующая на основе реализации принципов формального равенства и формальной справедливости, необходимое условие формирования правового государства.
- ДЕЕСПОСОБНОСТЬ** — способность лица своими действиями реализовывать свои субъективные права и исполнять обязанности.
- ДЕЛИКТОСПОСОБНОСТЬ** — способность субъекта нести юридическую ответственность в связи с совершенным правонарушением.
- ДЕМОКРАТИЯ** — разновидность политического режима, характеризующаяся осуществлением государственной власти в интересах большинства.
- ДИСПОЗИЦИЯ** — часть правовой нормы, содержащая общее правило поведения.
- ДИСПОЗИТИВНОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ** — предоставление с помощью правовых норм субъектам общественных отношений свободы поведения в установленных пределах.
- ЗАКОН** — нормативный правовой акт, принятый представительным законодательным органом государственной власти или путем референдума, имеющий высшую юридическую силу и направленный на регулирование наиболее значимых общественных отношений.

- ЗАКОНОДАТЕЛЬНАЯ ИНИЦИАТИВА** — право внесения проекта закона на обсуждение представительного законодательного органа.
- ИМПЕРАТИВНОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ** — однозначное властное предписание с помощью правовых норм определенного поведения субъектам общественных отношений.
- ИНКОРПОРАЦИЯ** — способ систематизации, характеризуемый объединением действующих нормативных актов в сборник без изменения их формы и содержания.
- ИНСТИТУТ ПРАВА** — элемент системы права, совокупность норм внутри отрасли права, регулирующих определенный вид однородных общественных отношений (институт купли-продажи, институт гражданства).
- ИСПОЛНЕНИЕ ПРАВА** — форма реализации, заключающаяся в совершении действий, предусмотренных обязывающими правовыми нормами.
- ИСПОЛЬЗОВАНИЕ ПРАВА** — форма реализации, заключающаяся в осуществлении субъектами своих прав (предписаний управомочивающих норм права).
- ИСТОЧНИК (ФОРМА) ПРАВА** — форма внешнего выражения (закрепления) правовых норм.
- КОДИФИКАЦИЯ** — способ систематизации, заключающийся во внутренней переработке нормативного материала и издании на основе этого логически и юридически цельного нормативного акта (кодекса).
- КОМПЕТЕНЦИЯ** — совокупность вопросов ведения, система прав и обязанностей, которыми обладает государственный орган, учреждение, организация.
- КОРПОРАТИВНЫЕ НОРМЫ** — общие правила, вырабатываемые в организациях и поддерживаемые властью общественного объединения.
- МЕНТАЛИТЕТ (правовой)** — устойчивое мировоззрение той или иной социальной группы, класса, нации, народа, иной общности в отношении государства и права, способ их существования и функционирования.
- МЕТОД ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ** — совокупность приемов и способов правового воздействия на определенную область общественных отношений.



- МЕТОДОЛОГИЯ** — совокупность принципов, способов, приемов и правил научной деятельности, направленных на получение истинных, обоснованных научных знаний о предмете.
- МЕХАНИЗМ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ** — система правовых средств, с помощью которых осуществляется результативное правовое регулирование общественных отношений (нормы права, юридические факты, правовые отношения, акты реализации прав и обязанностей).
- МОРАЛЬНЫЕ НОРМЫ** — общие правила, выступающие в качестве критериев добра и зла и поддерживаемые силой общественного мнения.
- НИГИЛИЗМ (правовой)** — неуважение права, отрицание его социальной ценности.
- НОРМАТИВНО-ПРАВОВОЙ АКТ** — акт правотворчества, принимаемый компетентным субъектом, содержащий правовые нормы общего характера.
- ОБЪЕКТ ПРАВООТНОШЕНИЯ** — материальное, духовное или иное социальное благо, по поводу которого субъекты взаимодействуют между собой, реализуя субъективные права и юридические обязанности.
- ОБЫЧАЙ** — правило поведения, сложившееся в процессе исторического развития и вошедшее в привычку.
- ОРГАН ГОСУДАРСТВА** — политическое учреждение, являющееся частью государственного аппарата, наделенное конкретными государственно-властными полномочиями (компетенцией).
- ОТРАСЛЬ ПРАВА** — самый крупный элемент системы права, совокупность норм, регулирующих специфическим методом относительно однородные общественные отношения (конституционное право, административное, гражданское, уголовное и т.д.).
- ПОЛИТИКА** — отношения и деятельность больших групп людей (классов, наций, иных социальных групп), ядром которых являются организация и осуществление власти и управления.
- ПОЛИТИЧЕСКАЯ СИСТЕМА ОБЩЕСТВА** — взятая в единстве и взаимодействии система государственных и общественных организаций, посредством которых осуществляется политическая власть и управление в обществе.

- ПРАВА ЧЕЛОВЕКА** — масштаб человеческого поведения, устанавливающий пределы любой формы господства (власти).
- ПРАВО** — система общеобязательных, формально определенных, охраняемых государством предписаний (норм), регулирующих общественные отношения в целях обеспечения общего и индивидуального блага.
- ПРАВОВАЯ КУЛЬТУРА** — уровень понимания социальной ценности и принципов права, знание и сознательное исполнение и соблюдение его предписаний.
- ПРАВОВАЯ НОРМА** — первичный элемент структуры права, общеобязательное правило поведения, в котором закрепляются субъективные права и юридические обязанности участников общественных отношений.
- ПРАВОВАЯ ПОЛИТИКА** — идейно-теоретическая и организационно-практическая деятельность государства по формированию и реализации стратегии и тактики правового воздействия на общественные отношения.
- ПРАВОВАЯ СИСТЕМА** — право, рассматриваемое в единстве с другими активными элементами правовой действительности — правовой идеологией и юридической практикой (взятыми в совокупности правовыми явлениями и процессами).
- ПРАВОВОЕ ГОСУДАРСТВО** — государство господства правового закона, основанное на разделении властей и приоритете прав человека.
- ПРАВОВОЕ ОТНОШЕНИЕ** — возникающая на основе норм права индивидуализированная общественная связь между лицами, характеризующаяся наличием субъективных прав и юридических обязанностей.
- ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ** — упорядочение общественных отношений, связанное с установлением прав и обязанностей.
- ПРАВОВОЙ СТАТУС (ПОЛОЖЕНИЕ) ЛИЧНОСТИ** — система субъективных прав и юридических обязанностей личности в государстве.
- ПРАВОМЕРНОЕ ПОВЕДЕНИЕ** — деятельность людей и организаций в соответствии с требованиями правовых норм.
- ПРАВОНАРУШЕНИЕ** — виновное, общественно вредное, противоправное, наказуемое деяние, влекущее юридическую ответственность.

**ПРАВООХРАНИТЕЛЬНАЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ** — деятельность государственных органов и общественных формирований, направленная на предупреждение правонарушений и восстановление нарушенных общественных отношений.

**ПРАВОПОРЯДОК** — состояние упорядоченности общественных отношений, основанное на точном соблюдении норм права, выражающее реальное, практическое осуществление требований законности.

**ПРАВОСПОСОБНОСТЬ** — способность субъекта иметь права и обязанности.

**ПРАВОСОЗНАНИЕ** — форма общественного сознания, представляющая собой совокупность взглядов, идей, представлений, чувств, настроений о сущей и должной правовой системе.

**ПРАВОСУДИЕ** — деятельность судебных органов по рассмотрению и разрешению конкретных юридических дел на основе принципов законности.

**ПРАВОТВОРЧЕСТВО** — научно обоснованная творческая деятельность государственных органов по разработке и принятию нормативных правовых актов.

**ПРЕДМЕТ НАУКИ «ТЕОРИЯ ПРАВА И ГОСУДАРСТВА»** — основные (главные) закономерности становления, развития и функционирования права и государства.

**ПРЕДМЕТ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ** — общественные отношения, регулируемые правом.

**ПРЕЦЕДЕНТ** — судебное или административное решение, на которое ссылаются в аналогичной правовой ситуации.

**ПРИМЕНЕНИЕ ПРАВА** — властная деятельность компетентных органов по вынесению индивидуально-конкретных правовых предписаний на основе правовых норм.

**ПРИНЦИПЫ ПРАВА** — основные, руководящие начала, идеи права.

**ПРОБЕЛ ПРАВА** — случай, когда общественные отношения, находящиеся в сфере правового регулирования, оказываются неурегулированными правовыми нормами (отсутствие нормы права, направленной на регулирование соответствующих отношений).

- РАЗДЕЛЕНИЕ ВЛАСТЕЙ** — осуществление государственной власти независимыми друг от друга, но взаимосвязанными ветвями: законодательной, исполнительной и судебной.
- РЕАЛИЗАЦИЯ ПРАВА** — претворение в жизнь предписаний правовых норм посредством правомерного поведения субъектов отношений.
- РЕФЕРЕНДУМ** — всенародное голосование по наиболее важным вопросам государственной и общественной жизни.
- САНКЦИЯ** — элемент правовой нормы, определяющий меру наказания за ее нарушение.
- СИСТЕМА ПРАВА** — объективно существующее внутреннее строение (структура) права, выражающееся в его разделении на отдельные, тесно связанные между собой части (отрасли, институты, нормы).
- СИСТЕМАТИЗАЦИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА** — деятельность государственных органов и иных субъектов права по упорядочению и совершенствованию законодательства путем составления сборников или издания нормативных актов.
- СОБЛЮДЕНИЕ ПРАВА** — форма реализации, заключающаяся в воздержании от совершения действий, запрещенных правовыми нормами.
- СОСТАВ ПРАВОНАРУШЕНИЯ** — совокупность установленных законом признаков, характеризующих то или иное правонарушение, необходимых для установления с целью квалификации деяния и привлечения лица к юридической ответственности.
- ЗАКОННОСТЬ** — политико-правовой режим государственной и общественной жизни, заключающийся в строгом и неуклонном осуществлении правовых предписаний всеми субъектами права.
- СУБЪЕКТ ЗАКОНОДАТЕЛЬНОЙ ИНИЦИАТИВЫ** — лицо или организация, наделенные правом внесения проекта закона на обсуждение законодательного органа.
- СУБЪЕКТ ПРАВА** — лицо, обладающее субъективными правами и юридическими обязанностями.
- СУБЪЕКТИВНОЕ ПРАВО** — мера возможного поведения управомоченного лица.

**ТИПОЛОГИЯ ГОСУДАРСТВА** — классификация государств на основе существенных сходных признаков.

**ТОЛКОВАНИЕ ПРАВА** — интерпретационная деятельность различных субъектов, связанная с уяснением и разъяснением смысла правовых норм.

**ФОРМА ТЕРРИТОРИАЛЬНОГО УСТРОЙСТВА** — территориально-организационная структура государства (федерация, унитарное государство).

**ФОРМА ПРАВЛЕНИЯ** — организация высших органов государственной власти (монархия, республика).

**ФУНКЦИИ ГОСУДАРСТВА** — основные направления деятельности государства, выражающие его сущность и социальное назначение в обществе.

**ФУНКЦИИ ПРАВА** — основные направления воздействия права на общественные отношения.

**ЮРИДИЧЕСКАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ (негативная)** — обязанность лица претерпевать принудительные меры материального или иного характера в связи с совершенным правонарушением.

**ЮРИДИЧЕСКИЙ ФАКТ** — конкретное жизненное обстоятельство, влекущее за собой правовые последствия.

**ЮРИСДИКЦИЯ** — государственно-властная деятельность по рассмотрению и разрешению правовых споров.

## **СПИСОК ИСТОЧНИКОВ**

### **Нормативные правовые акты**

Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 28.12.2016).

Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 № 14-ФЗ (ред. от 23.05.2016).

Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ (ред. от 28.12.2017).

Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 № 195-ФЗ (ред. от 20.12.2017) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2018).

Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ).

Конституция США от 17.09.1787.

Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 № 197-ФЗ (ред. от 20.12.2017) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2018).

Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 № 63-ФЗ (ред. от 20.12.2017) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2018).

Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18.12.2001 № 174-ФЗ (ред. от 20.12.2017) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2018).

### **Учебная и научная литература**

*Алексеев С.С.* Теория права. М.: Издательство БЕК, 1994. 220 с.

*Аристотель.* Политика // Антология мировой философии. В 4 т. Т. 1: Философия древности и средневековья. Ч. 1. М.: Изд-во «Мысль», 1969. С. 465–474. (Философское наследие)

*Бурлацкий Ф.М., Галкин А.А.* Современный Левиафан: Очерки политической социологии капитализма. М.: Изд-во «Мысль», 1985. 384 с.

*Венгеров А.Б.* Теория государства и права: учеб. для юрид. вузов. 3-е изд. М.: Юриспруденция, 2000. 528 с.

*Денисов Ю.А.* Общая теория правонарушения и ответственности (социологический и юридический аспекты). Л.: Изд-во Ленингр. ун-та, 1983. 142 с.

*Зеркин Д.П.* Основы политологии. Курс лекций. Ростов-н/Д.: Феникс, 1997. 544 с.

*Зинченко С.А.* Юридические факты в механизме правового регулирования: монография. М.: Волтерс Клувер, 2007. 152 с.

*Иванов В.В.* Теория государства / Гос. ун-т – Высшая школа экономики. М.: Изд. дом Гос. ун-та – Высшей школы экономики, 2010. 288 с. (Политическая теория)

*Малько А.В.* Правовые средства: вопросы теории и практики // Журнал российского права. 1998. № 8. С. 66–77.

*Марченко М.Н.* Проблемы общей теории государства и права: учеб. В 2 т. Т. 1: Государство. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2016. 744 с.

*Марченко М.Н.* Проблемы общей теории государства и права: учеб. В 2 т. Т. 2: Право. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2016. 656 с.

*Марченко М.Н.* Теория государства и права: учеб. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2016. 640 с.

*Морозова Л.А.* Проблемы современной российской государственности: учеб. пособие. М.: Юридическая литература, 1998. 256 с.

*Морозова Л.А.* Теория государства и права: учебник. М.: Юристъ, 2002. 414 с.

Общая теория государства и права. Академический курс. В 3 т. / под ред. М.Н. Марченко. Т. 1: Теория государства. М.: Издательство «Зерцало», 2002. 528 с.

Общая теория государства и права. Академический курс. В 3 т. / под ред. М.Н. Марченко. Т. 2: Теория права. М.: Издательство «Зерцало», 2002. 528 с.

*Перевалов В.Д.* Теория государства и права: учеб. для бакалавров. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Издательство Юрайт, 2012. 415 с. (Бакалавр и специалист)

Правоведение: учебник / под общ. ред. Г.В. Мальцева. М.: Изд-во РАГС, 2003. 584 с.

*Радько Т.Н. и др.* Теория государства и права: учеб. для бакалавров. М.: Проспект, 2016. 562 с.

*Ромашов Р.А.* Теория государства и права: учеб. пособие / под общ. ред. В.П. Сальникова. М.: ИМЦ ГУК МВД России, 2002. 208 с.

*Рубаник С.А.* История политических и правовых учений. Академический курс: учеб. для бакалавриата и магистратуры. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Издательство Юрайт, 2015. 396 с.

*Соцура Л.В.* Неофициальное толкование норм права: учеб. пособие. М.: Профобразование, 2000. 112 с.

*Танимов О.В.* Теория юридических фикций: монография / отв. ред. д.ю.н., проф. Т.В. Кашанина. М.: Проспект, 2016. 224 с.

Теория государства и права: учеб. для бакалавров / под ред. В.К. Бабаева. 3-е изд., перераб. и доп. М.: Издательство Юрайт, 2016. 715 с.

*Чиркин В.Е.* Государствоведение: учеб. 2-е изд., испр. и доп. М.: Юрист, 2000. 382 с.

*Яковлев В.Ф.* Правовое государство: вопросы формирования. М.: Статут, 2012. 488 с.



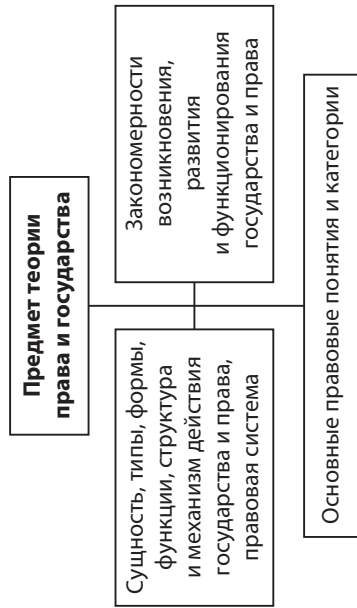
## **ПРИЛОЖЕНИЯ**



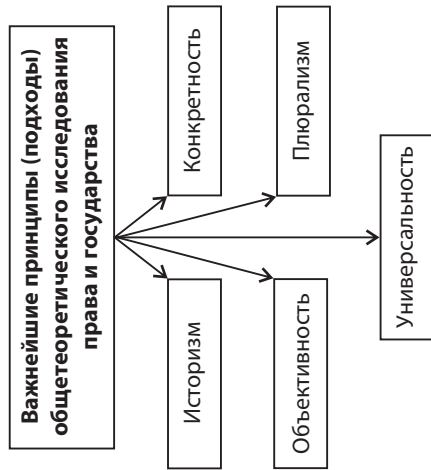
## Введение в теорию государства и права: общая характеристика теории государства и права как науки и учебной дисциплины

### Предметом теории права и государства

являются общие и специфические закономерности возникновения, развития и функционирования государственно-правовых явлений, анализ их сущности и социального назначения в государственно-правовой организации общества



**Рис. 1.** Предмет теории государства и права



**Рис. 2.** Принципы общетеоретического исследования государства и права

### Методология теории права и государства —

совокупность определенных теоретических принципов, приемов и способов исследования основных общих закономерностей возникновения и развития государственно-правовых явлений

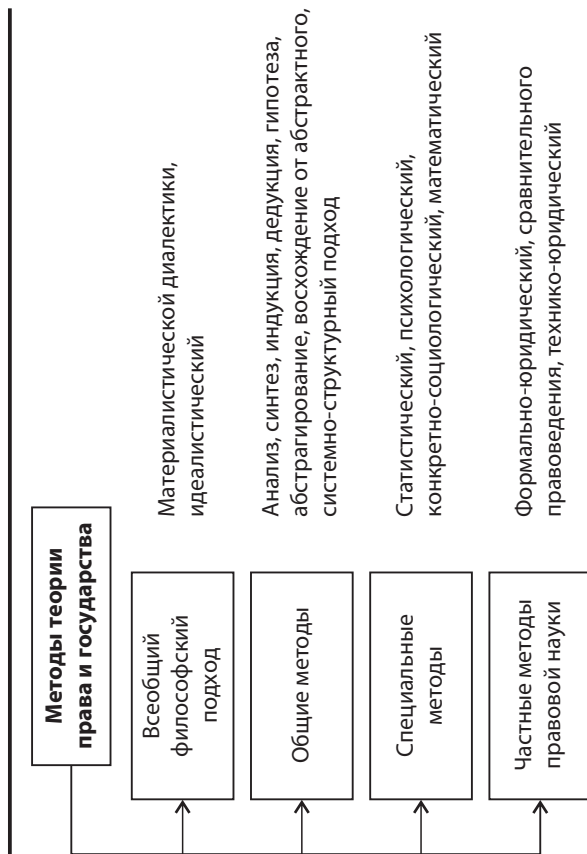
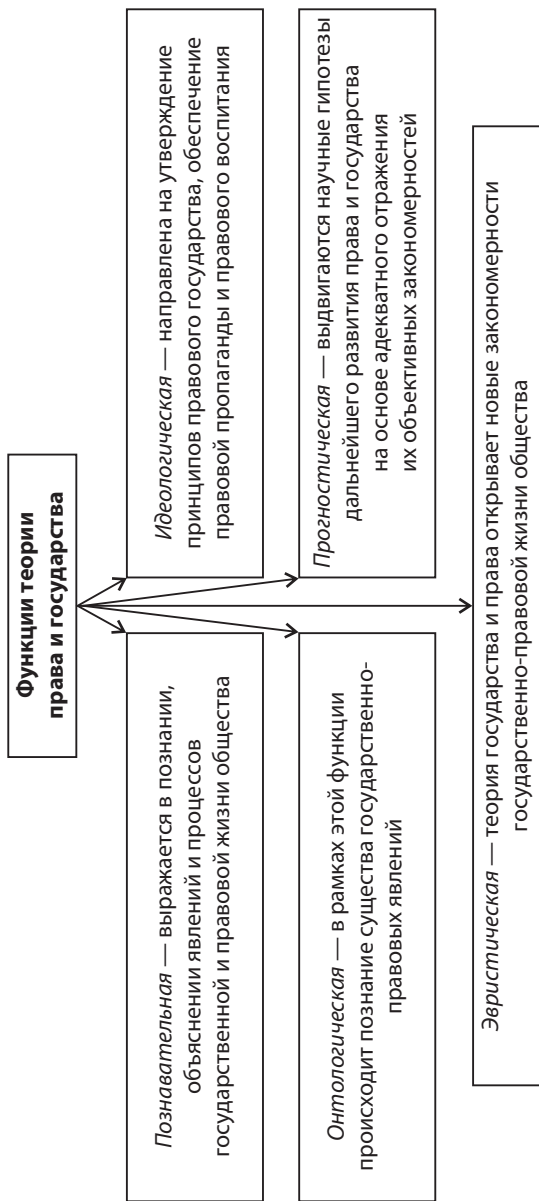


Рис. 3. Методы теории государства и права



**Рис. 4.** Функции теории государства и права

## Введение в теорию государства и права: происхождение государства и права

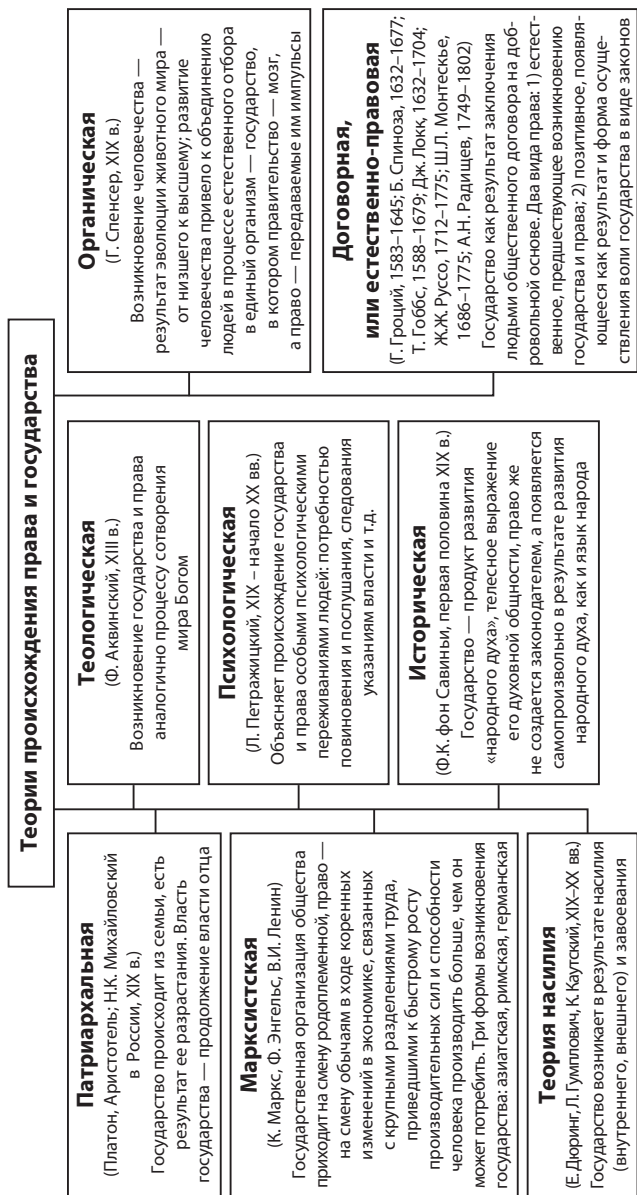
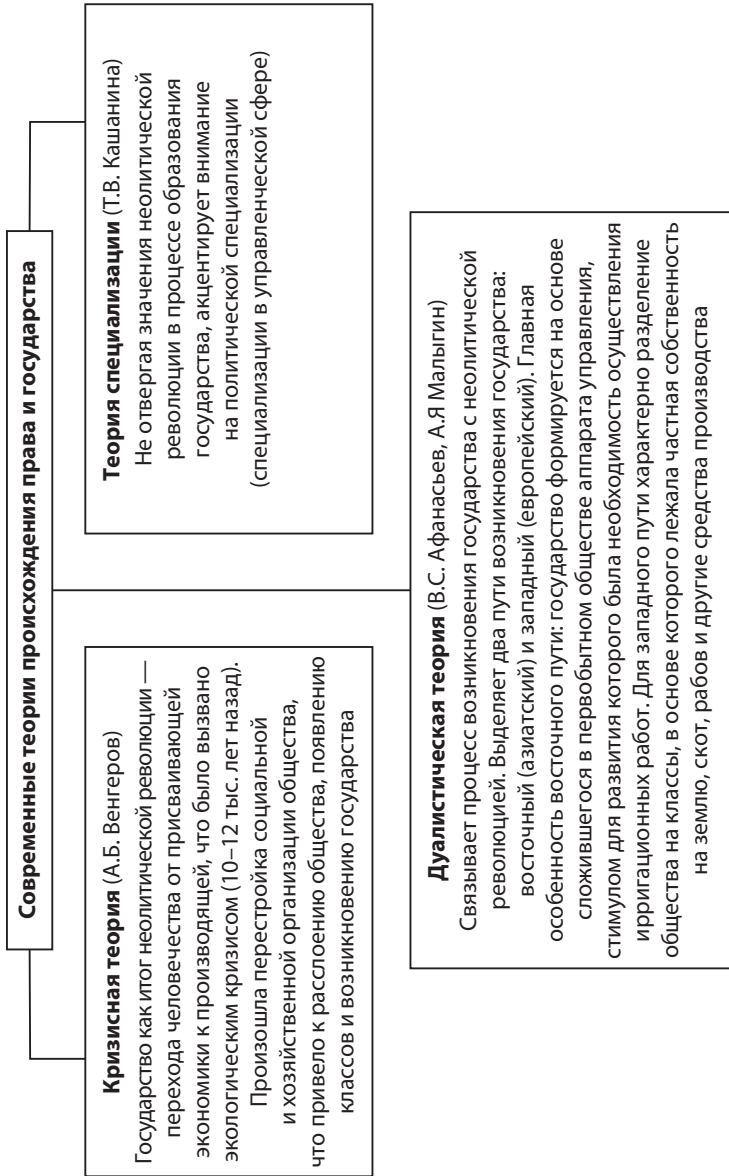
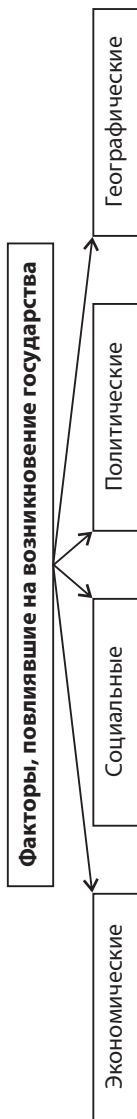


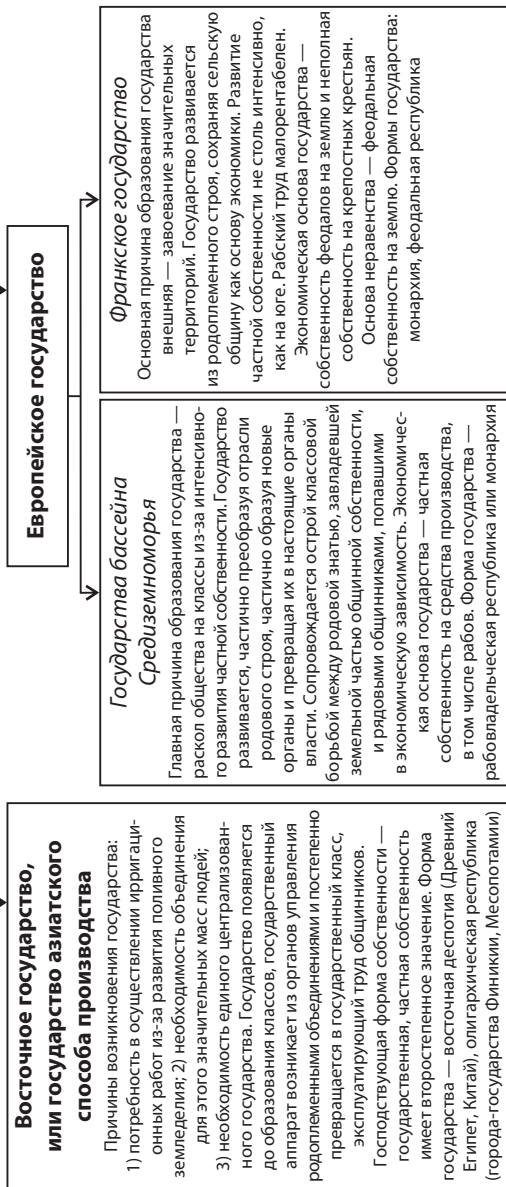
Рис. 1. Теории происхождения государства и права



**Рис. 2.** Современные теории происхождения государства и права



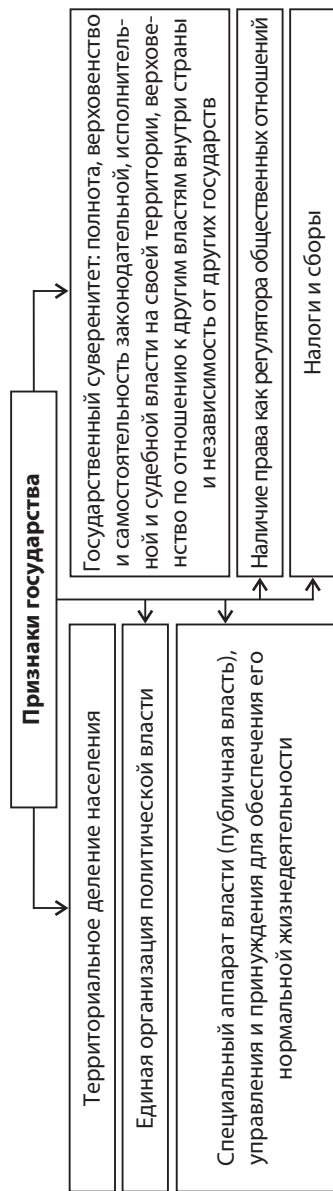
**Рис. 3.** Факторы, повлиявшие на возникновение государства



**Рис. 4.** Пути образования государства



**Теория государства: понятие, признаки и сущность государства**



**Рис. 1.** Признаки государства

**Государство** — это политико-территориальная организация общества, обладающая суверенной публичной властью, осуществляемой для решения общих дел общества специальным аппаратом, и существующая на налогах.

**Рис. 2.** Определение понятия «государство»

**Сущность государства** — то, что определяет его содержание, назначение и функционирование. Вопрос о сущности государства — вопрос о том, кому принадлежит государственная власть, кто и в чьих интересах ее осуществляет. Современная трактовка сущности государства состоит в понимании его как единства двух тесно взаимосвязанных сторон — общечеловеческой и классовой.

**Государство в собственном смысле слова (классовый подход)** — политическая организация, поддерживающая господство одного класса над другим, меньшинства над большинством, сущность такого государства — в диктатуре экономически и политически господствующего класса.

**Государство (общесоциальный подход)** — политическая организация-ассоциация, члены которой объединяются в единое целое публично-властными отношениями и структурами; есть орудие и средство достижения компромисса между ними.

**Современное понятие служебной роли государства** — государство служит для преодоления социальных противоречий, проведения в жизнь решений, отвечающих требованиям различных слоев населения, охраны правопорядка, прав и свобод человека и гражданина, сохранения мира, предотвращения вооруженных конфликтов.

**Рис. 3.** Сущность государства

## Теория государства: типология государства

**Тип государства** — это взятые в единстве наиболее существенные признаки, характерные для множества различных государств и раскрывающие его сущность и экономическую основу.

Рис. 1. Тип государства

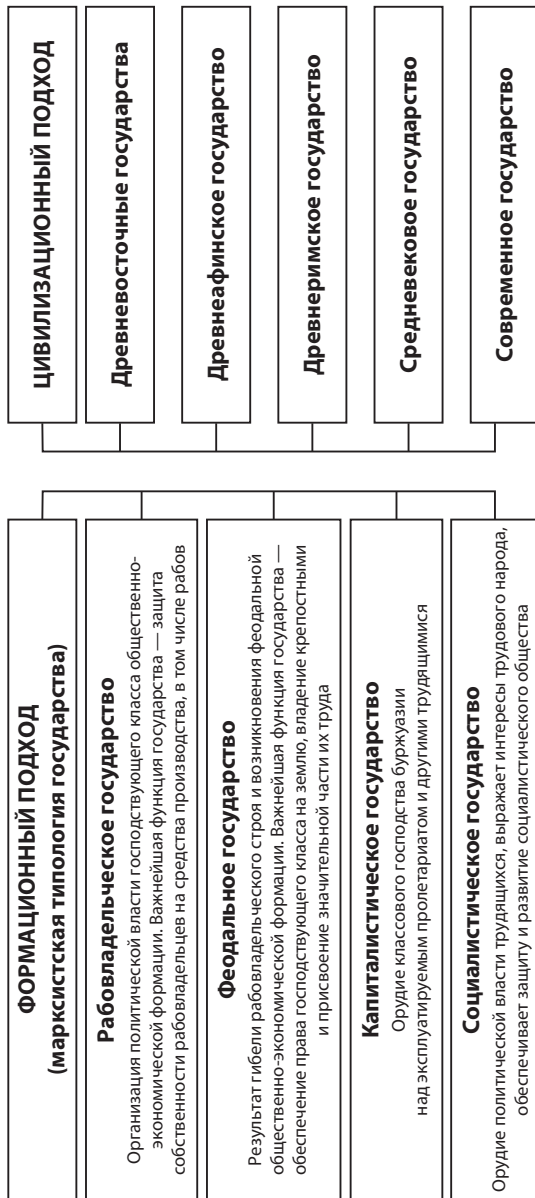
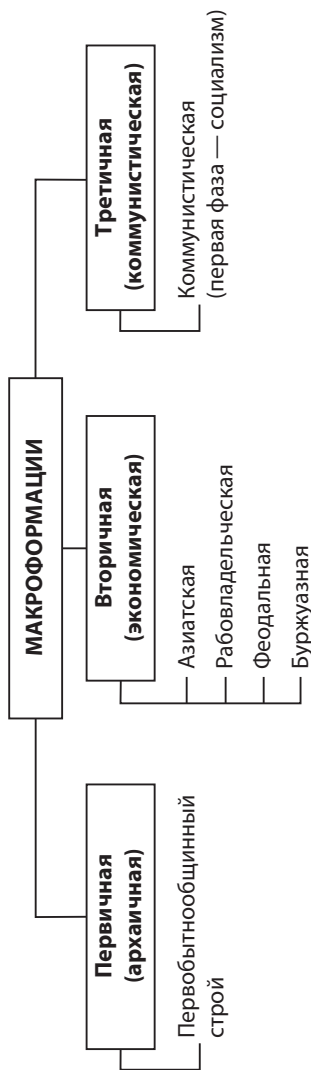
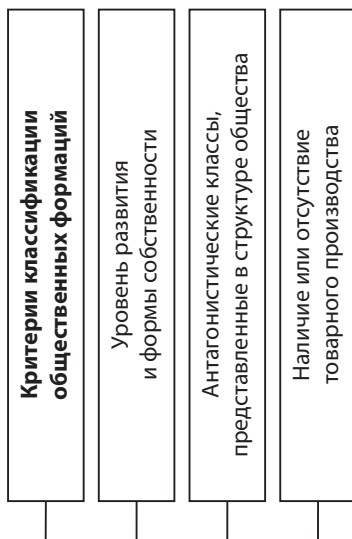


Рис. 2. Подходы к определению типа государства

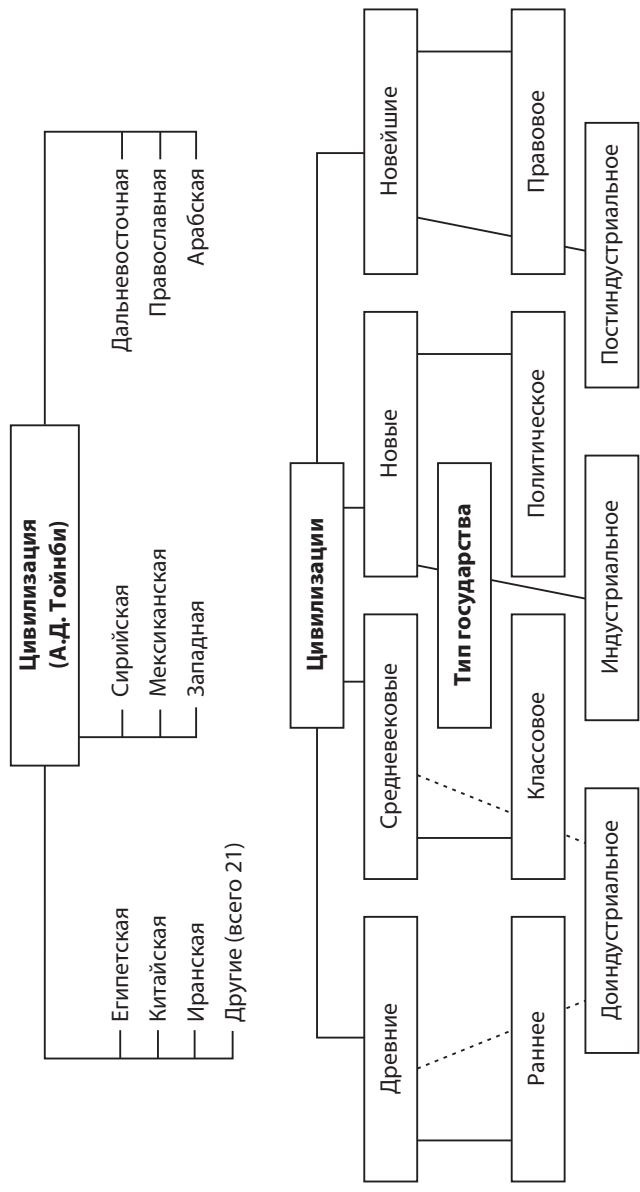


**Рис. 3.** Макроформации



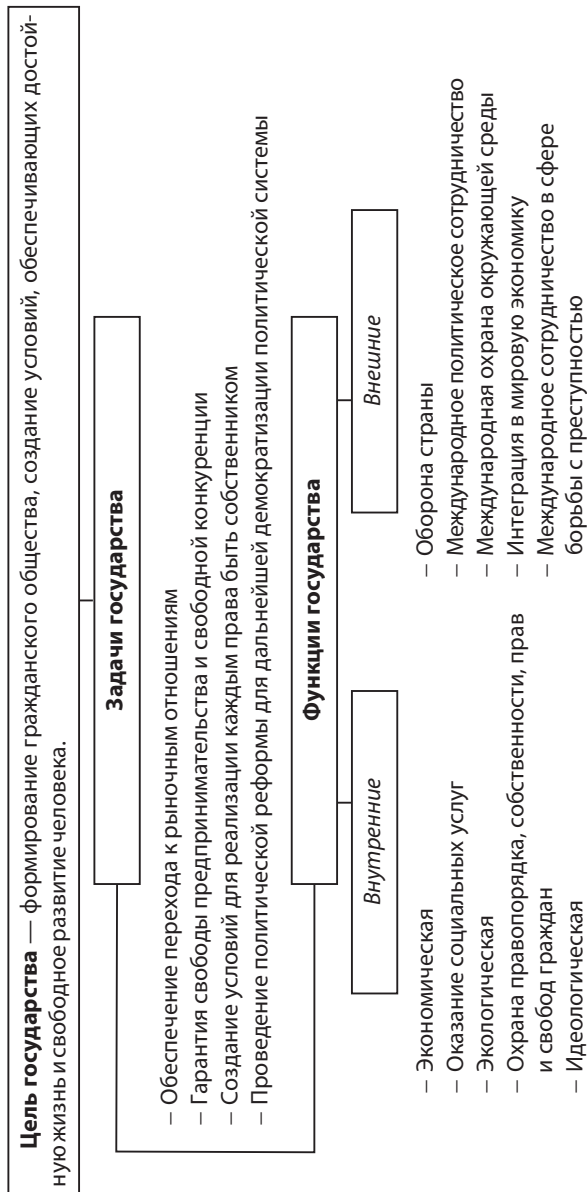
**Рис. 4.** Критерии классификации общественных формаций

**Цивилизация** — это замкнутое состояние общества, обладающее специфическими признаками, отражающее тип культуры, язык, историю, традиции, систему ценностей.

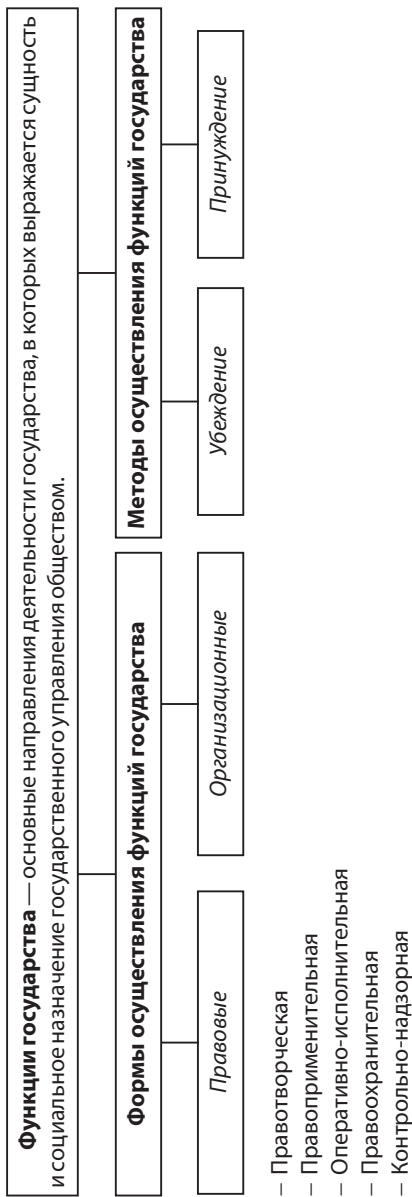


**Рис. 5.** Виды цивилизаций

## Теория государства: функции государства



**Рис. 1.** Функции государства



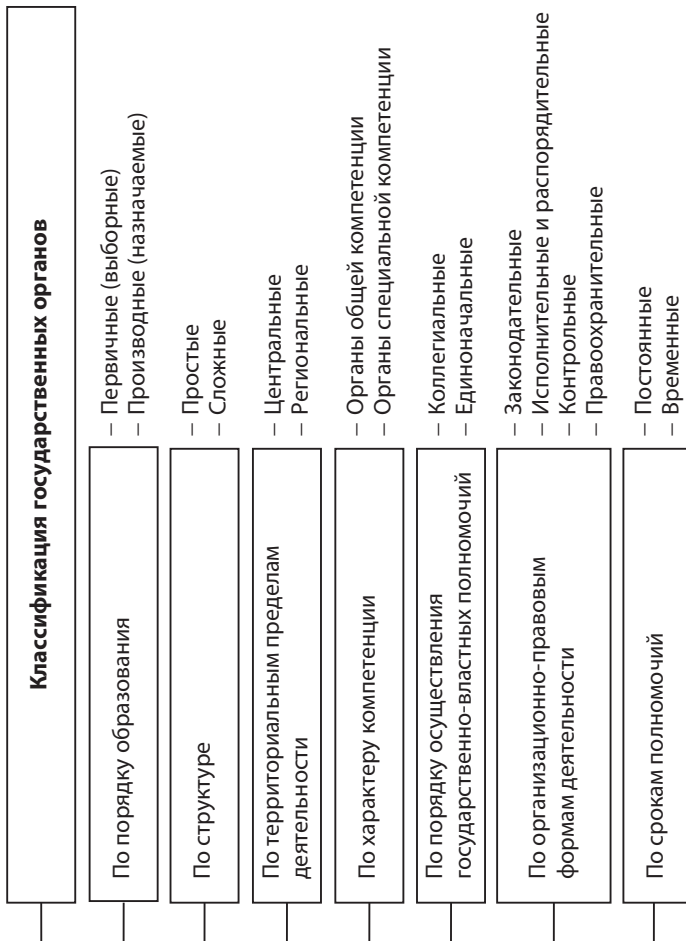
**Рис. 2.** Формы и методы осуществления функций государства

**Теория государства: механизм государства :**

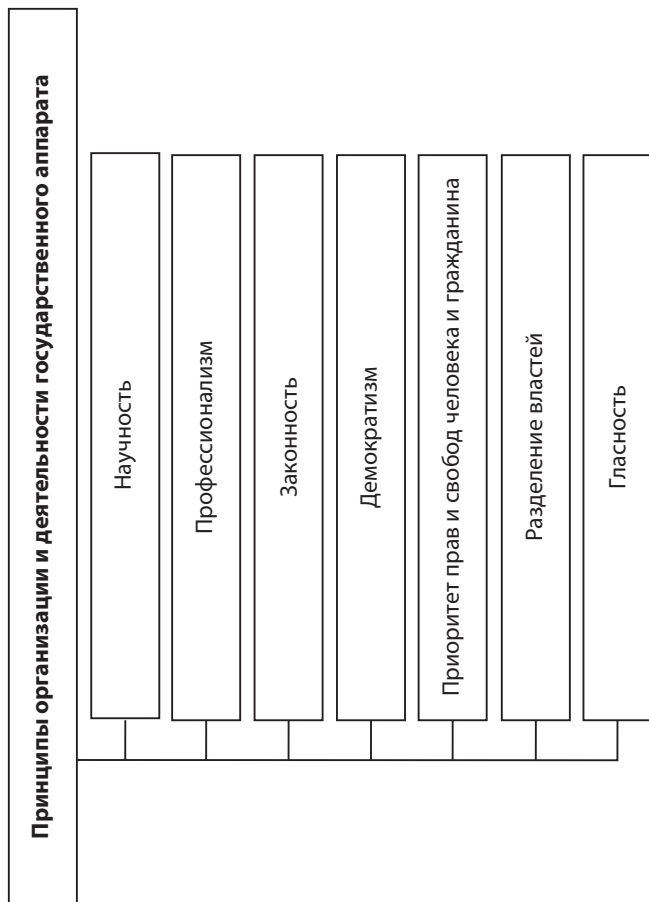
<p><b>Государственный орган</b> — первичный элемент государственного аппарата, обладающий властными полномочиями в определенных областях государственной деятельности, которые различаются по содержанию и пространственным границам своей власти</p>	
<b>Признаки государственного органа</b>	
Является автономной частью государственного аппарата	
Реализует государственную функцию	
Действует как от своего имени, так и от имени государства	
Создан на основе правового акта	
Формируется из госслужащих, составляющих управление общественными процессами	
Характеризуется организационным единством	
Обладает государственно-властными полномочиями	
Наделен компетенцией, обеспечивающей решение поставленных задач	
Несет ответственность перед государством за свою деятельность	
Издаваемые им правовые акты обязательны для адресатов	

**Рис. 1.** Признаки государственного органа





**Рис. 2.** Классификация государственных органов



**Рис. 3.** Принципы организации и деятельности государственного аппарата

## Теория государства: форма государства

<p><b>Форма государства</b> — способ организации высших органов государственной власти и методы ее осуществления (включает три взаимосвязанных элемента)</p>		
<p><b>Форма правления</b> — структура высших органов государственной власти, порядок их образования и распределения компетенции между ними</p>	<p><b>Форма государственного устройства</b> — национальное и административно-территориальное строение государства. Раскрывает характер взаимодействия между его составными частями, центральными и местными органами государственной власти</p>	<p><b>Форма государственного режима</b> — совокупность способов и методов осуществления власти государством</p>
<p>ПОКАЗЫВАЕТ</p>		
<ul style="list-style-type: none"> <li>— Как создаются высшие органы государства и каково их строение.</li> <li>— Какой принцип лежит в основе взаимодействия между высшими и другими государственными органами.</li> <li>— Как строятся взаимоотношения между верховной государственной властью и населением.</li> <li>— В какой мере организация высших органов государства позволяет обеспечить права и свободы гражданина</li> </ul>	<ul style="list-style-type: none"> <li>— Из каких частей состоит внутренняя структура государства.</li> <li>— Каково правовое положение этих частей и каковы взаимоотношения органов.</li> <li>— Как строятся отношения между центральными и местными государственными органами.</li> <li>— В какой государственной форме выражаются интересы каждой нации, проживающей на территории государства</li> </ul>	<ul style="list-style-type: none"> <li>— Степень свободы личности в экономической деятельности, учета ее интересов.</li> <li>— Гарантированность и защищенность личных прав и свобод.</li> <li>— Эффективность механизма прямого воздействия населения на характер государственной власти.</li> <li>— Методы государственного властвования для преодоления социальных противоречий в обществе.</li> <li>— Характер взаимоотношений общества и государства.</li> <li>— Правовой характер деятельности государственных органов</li> </ul>

Рис. 1. Форма государства

## КЛАССИФИКАЦИЯ ФОРМ ГОСУДАРСТВА

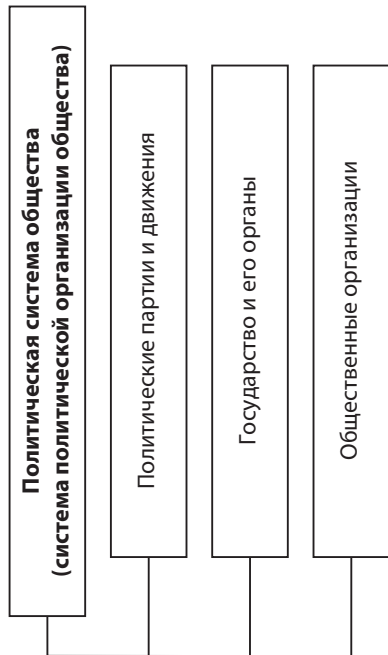
По формам правления	По формам гос. устройства		По формам гос. режима
<p><i>Монархия</i> Верховная государственная власть осуществляется единолично и переходит по наследству</p>	<p><i>Республика</i> Верховная государственная власть осуществляется выборными органами, избираемыми населением на определенный срок</p>	<p><i>Федеративное</i> Добровольное объединение нескольких ранее самостоятельных государственных образований в одно союзное государство</p>	<p><i>Антидемократическое</i> Кратическое (или авторитарное, тоталитарное и т.д.)</p>
<p><i>Древневосточная, древнеримская, феодальная (раннефеодальная, сословно-представительная, абсолютная)</i> конституционная, парламентская</p>	<p><i>Унитарное</i> Единое государственное образование, состоящее из административно-территориальных единиц, подчиняющихся центральным органам власти и не обладающих признаками государственного суверенитета</p>	<p><i>Конфедерация</i> Временный юридический союз суверенных государств, созданный для обеспечения общих интересов</p>	<p>Свобода личности, гарантированность и защищенность ее прав и свобод. Демократические методы государственного властвования. Правовой характер деятельности государственных органов</p>
<p><i>Афинская</i> демократическая, римская аристократическая, спартанская аристократическая, средневековые города-республики, современная парламентская, президентская</p>	<p>Единая система высших органов представительной и судебной власти. Одна: конституция, система законодательства, финансовая, налоговая система; единые вооруженные силы. Составные части государства — местные органы, не обладающие признаками суверенитета</p>	<p>Территория состоит из территорий отдельных СФ. Верховная власть у федеральных государственных органов, компетенция между федерацией и СФ разграничивается федеральной конституцией. У СФ есть право принятия своей конституции, свои органы власти</p>	<p>Контроль государства над всеми сферами общественной жизни. Государственные организации, давление личности, преследование за инакомыслие. Диктатура одной партии. Примаат государства над правом</p>

**Рис. 2.** Классификация форм государства

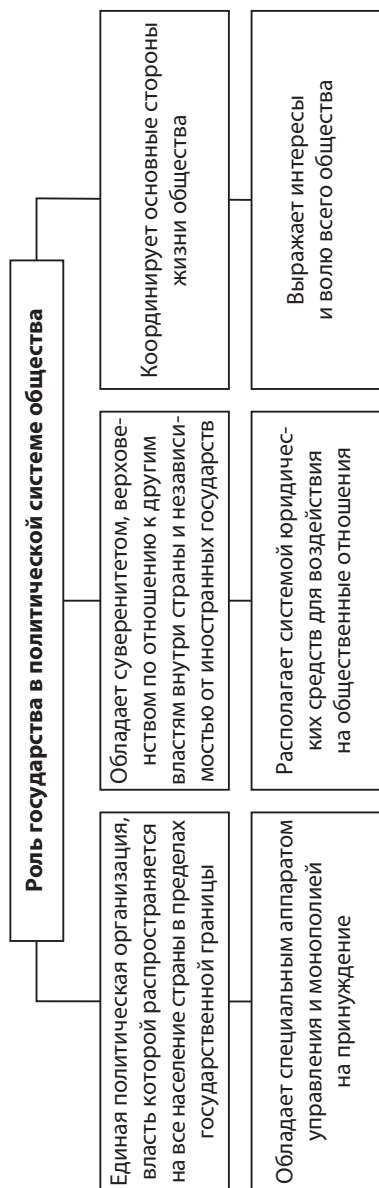
### Теория государства: политическая система общества

**Общество** — продукт взаимодействия людей, определенная организация их жизни, внутренне противоречивый организм; его сущность заключается в многообразных (экономических, нравственных, религиозных и др.) связях и отношениях между людьми, их объединениями и общностями.

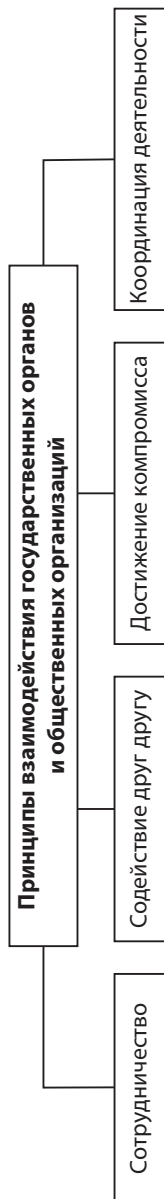
**Политическая система** — совокупность государственных органов, общественных организаций и институтов, участвующих в государственной и общественно-политической жизни страны.



**Рис. 1.** Политическая система общества



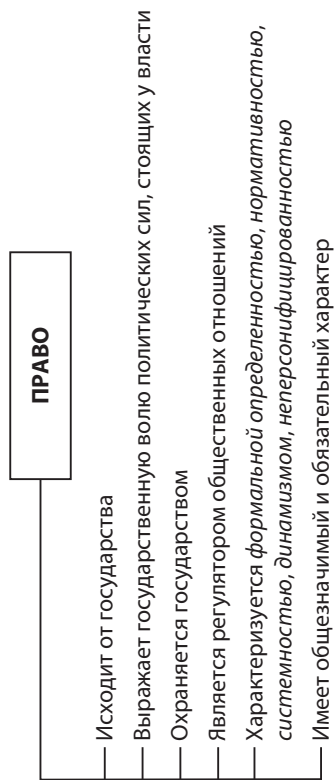
**Рис. 2.** Роль государства в политической системе общества



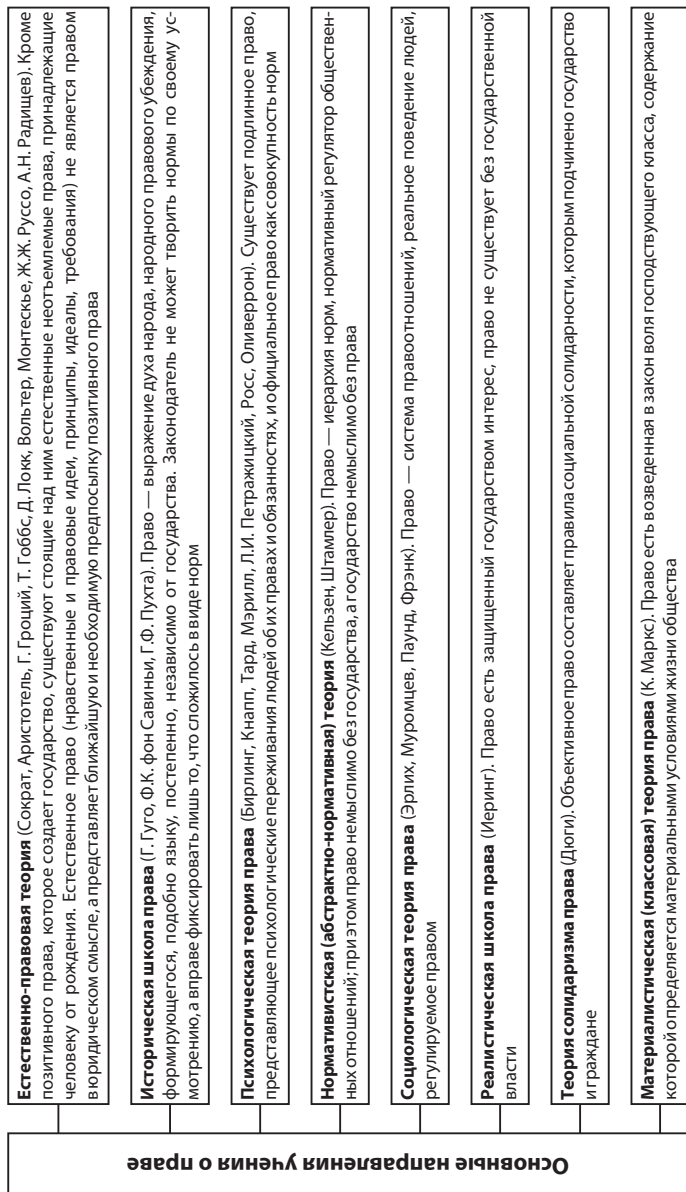
**Рис. 3.** Принципы взаимодействия государственных органов и общественных организаций

### Теория права: понятие и сущность права

**Право** — система общеобязательных, формально определенных, неперсонифицированных, установленных и охраняемых государством правил поведения, выражающих волю политических сил, стоящих у власти.

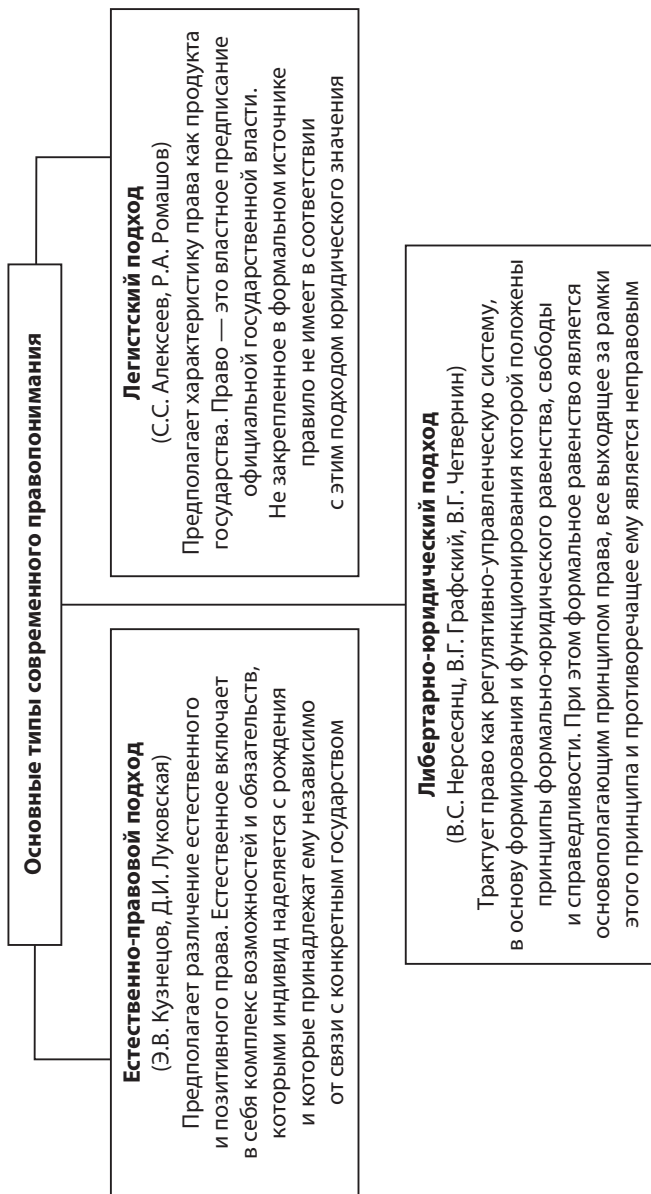


**Рис. 1.** Право

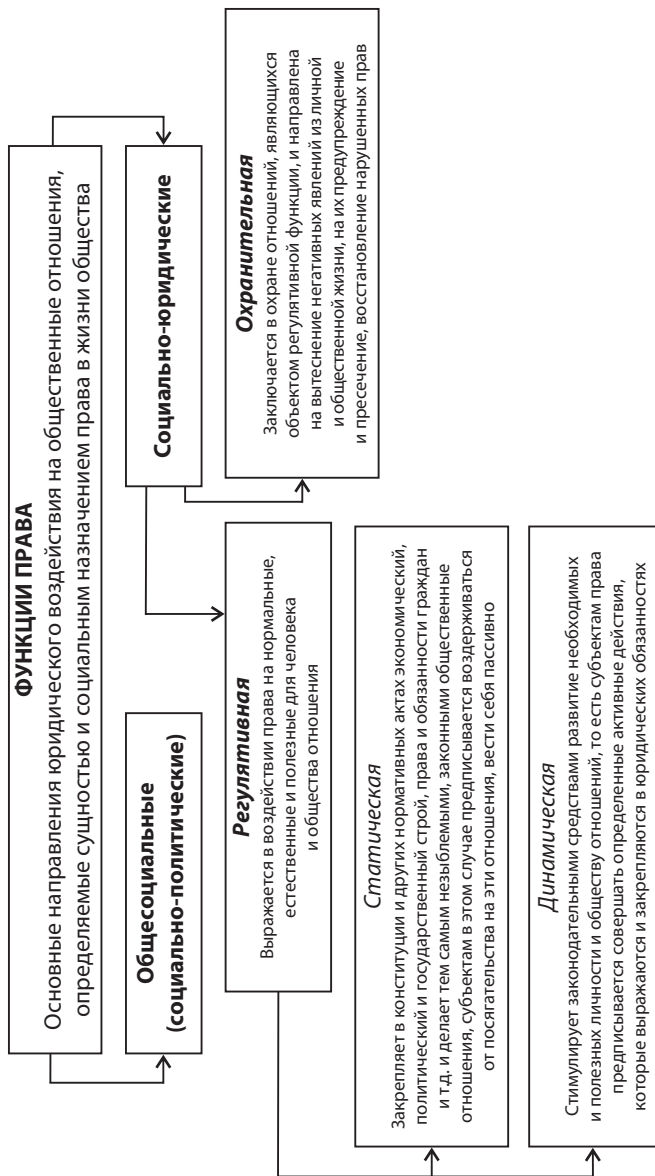


**Рис. 2. Основные направления учения о праве**

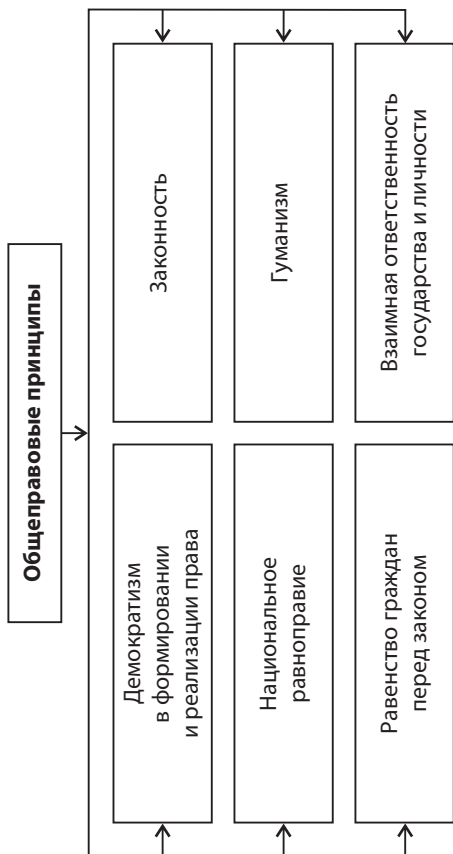




**Рис. 3.** Основные типы современного правопонимания



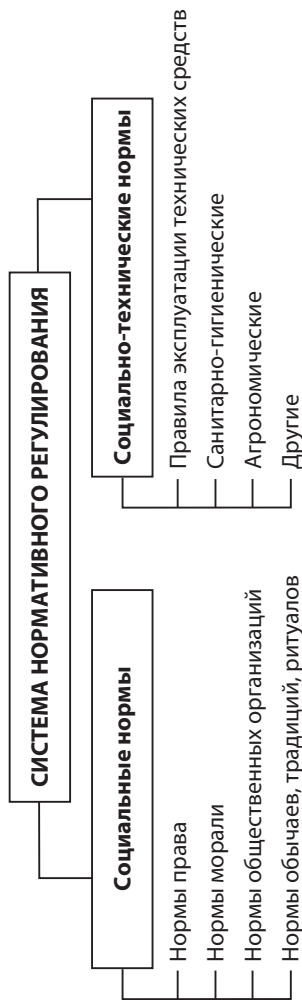
**Рис. 4.** Функции права



**Рис. 5.** Общеправовые принципы

### Теория права: право в системе социального регулирования

**Система нормативного регулирования** — это совокупность социальных норм, регулирующих поведение людей в обществе, государстве, их отношения между собой и в рамках социальных групп, коллективов, объединений и общностей и с природой.

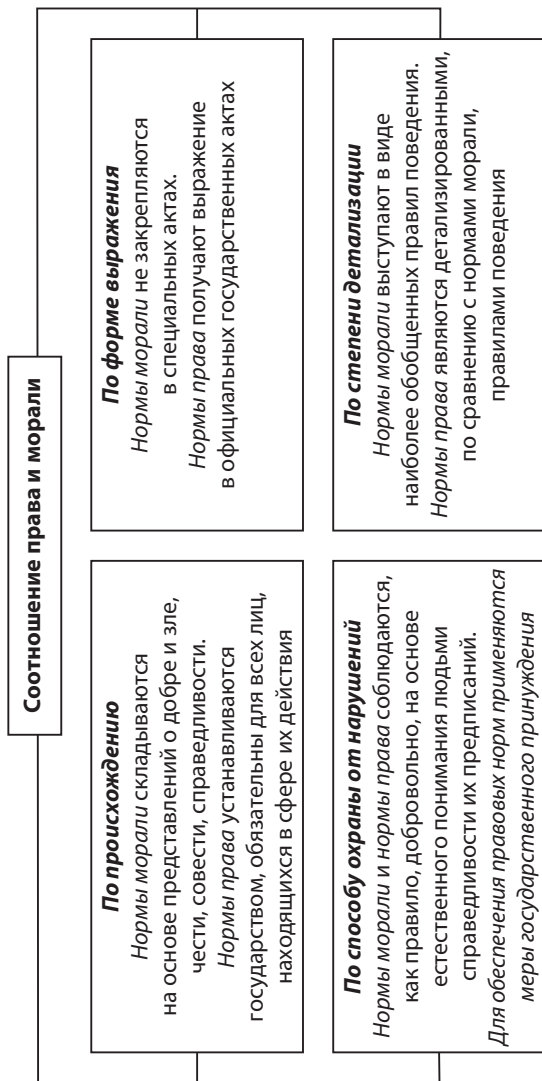


**Общие черты:** 1) содержат конкретные правила поведения; 2) закреплены в специальных актах; 3) систематизированы. **Различия:** 1) степень обеспечения; 2) формы принуждения; 3) приоритет норм права.

**Рис. 1.** Система нормативного регулирования

<p><b>Социальные нормы</b> — правила, регулирующие поведение людей и деятельности организаций в их взаимоотношениях (правила человеческого общежития). Социальные нормы действуют не изолированно друг от друга, а в тесном взаимодействии, обеспечивая нормальное функционирование общественных отношений, здоровые нравственные устои общества и стабильный порядок.</p>		
<p><b>Виды социальных норм (по способу их установления и по средствам охраны от их нарушения)</b></p>		
<p><i>Нормы права</i> — правила поведения, которые устанавливаются и охраняются государством</p>	<p><i>Нормы морали</i> — правила поведения, которые устанавливаются в обществе согласно моральным представлениям людей о добре и зле, справедливости и несправедливости, долге и чести, достоинстве и охраняются силой общественного мнения или внутренним убеждением</p>	<p><i>Нормы общественных организаций</i> — правила поведения, которые устанавливаются самими общественными организациями и охраняются с помощью мер общественного воздействия, предусмотренных уставами этих организаций</p>
<p><i>Нормы обычаев</i> — правила поведения, сложившиеся в определенной общественной среде и в результате многократного повторения вошедшие в привычку</p>	<p><i>Нормы традиций</i> — наиболее обобщенные правила поведения, возникающие в связи с поддержанием стабильных прогрессивных устоев определенной сферы жизнедеятельности человека</p>	<p><i>Нормы ритуалов</i> — разновидность социальных норм, определяющая правила поведения людей при совершении обрядов и охраняемая мерами морального воздействия</p>
<p><b>Неюридические социальные нормы</b></p>		
<p>Включаются в содержание законодательства, что усиливает авторитет права, его позитивное, организующее, дисциплинирующее воздействие на поведение людей</p>	<p>Содержат указания соблюдать действующее законодательство, не совершать общественно опасных проступков</p>	

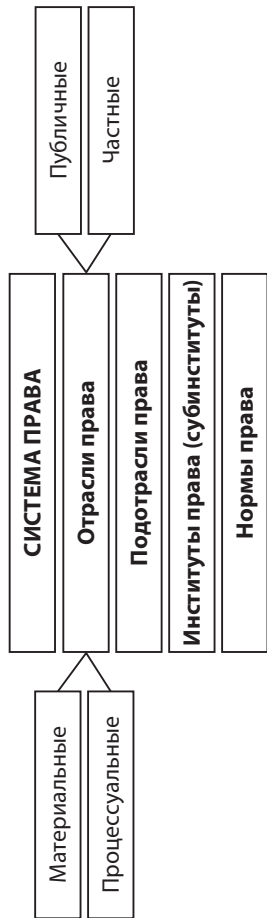
**Рис. 2.** Виды социальных норм



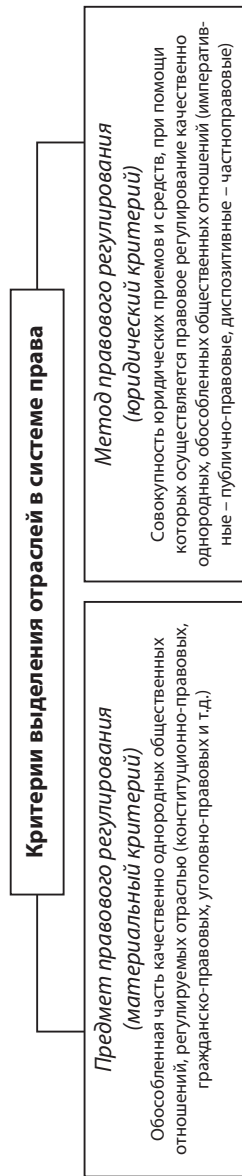
**Рис. 3.** Соотношение права и морали

### Теория права: система права

**Система права** — это его внутреннее строение, которое выражается в единстве и согласованности действующих в государстве правовых норм и вместе с тем в разделении права на относительно самостоятельные части.



**Рис. 1.** Система права

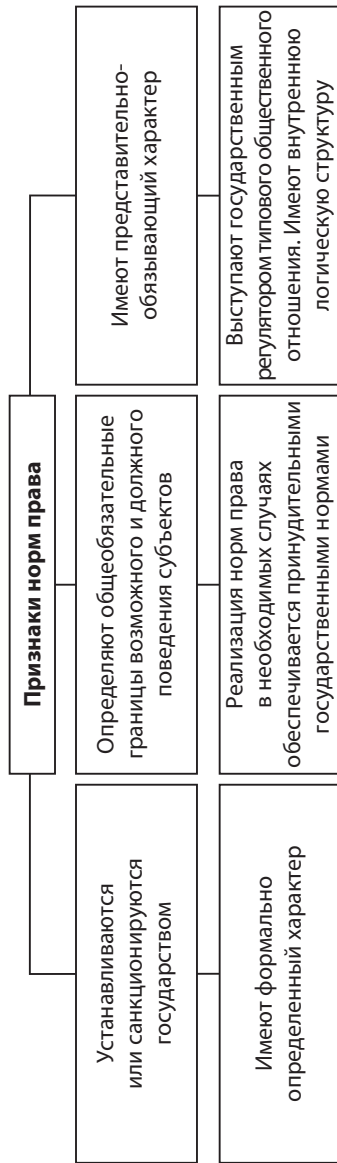


**Рис. 2.** Критерии выделения отраслей права в системе права

### Теория права: нормы права

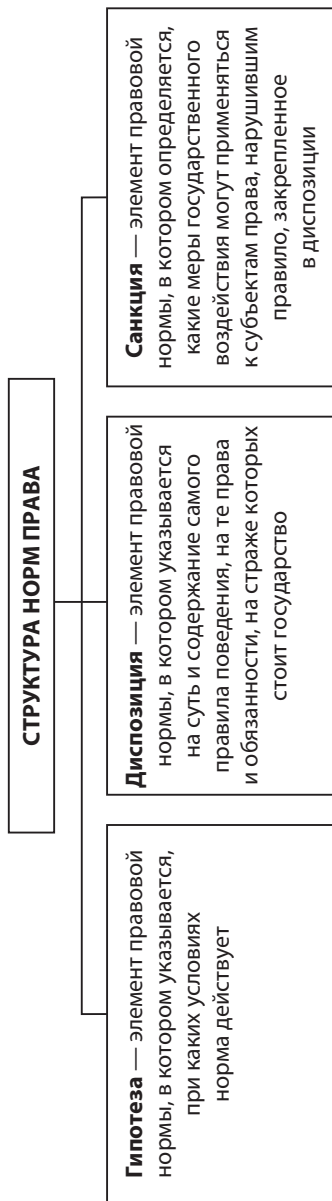
**Норма права** — первичный элемент системы права, юридически обязательное правило поведения, исходящее от государственных органов, закрепленное в официальном акте и охраняемое от нарушений мерами государственного принуждения и служащее регулятором общественных отношений.

**Рис. 1.** Определение нормы права

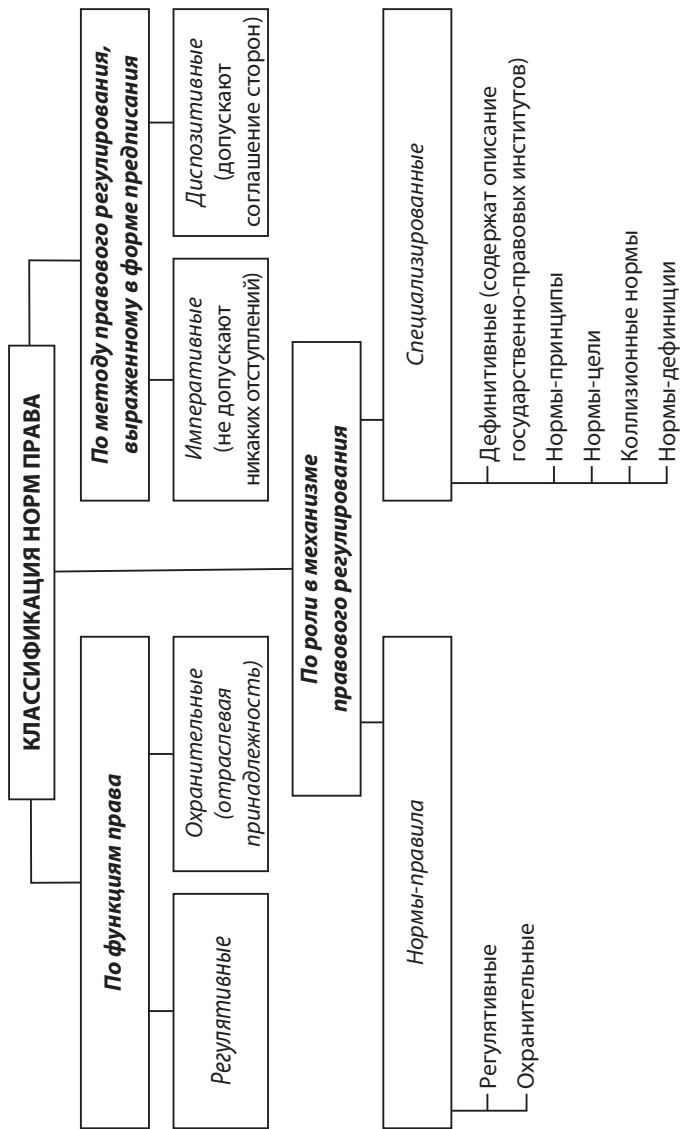


**Рис. 2.** Признаки нормы права

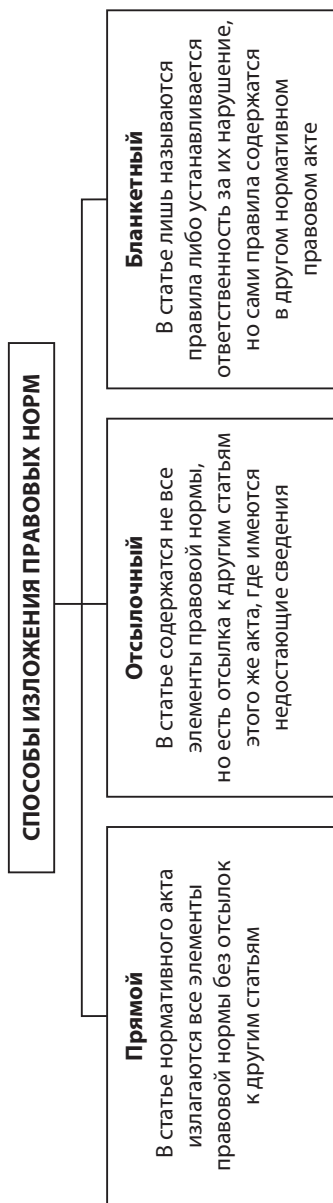




**Рис. 3.** Структура норм права



**Рис. 4.** Классификация норм права



**Рис. 5.** Способы изложения правовых норм

### Теория права: источники (формы) права

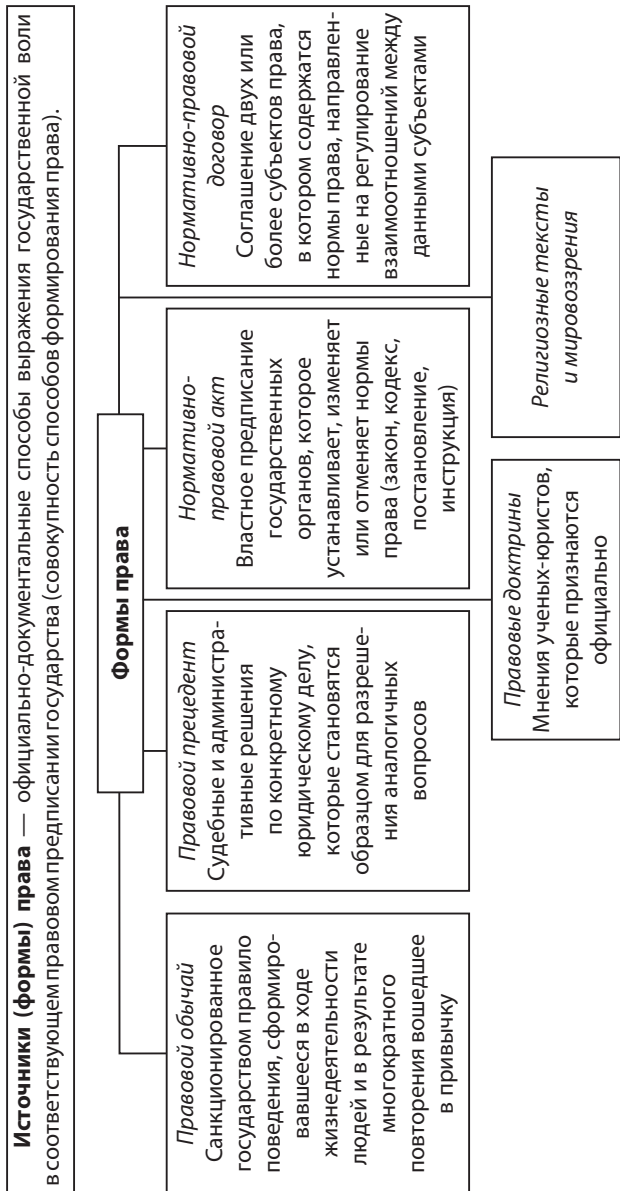
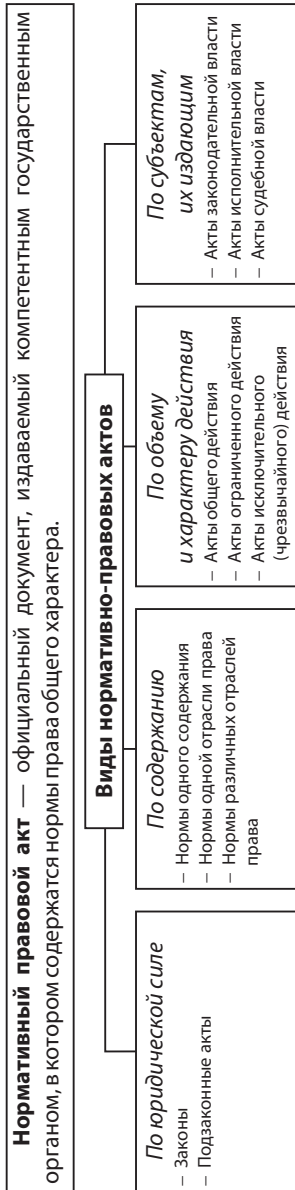


Рис. 1. Формы права

Нормативные акты	Индивидуальные правовые акты
Создаются в результате нормотворческой законодательной деятельности органов государства (либо референдума), в них сформулированы нормы права	Издаются правоприменительными органами. Норм права не содержат
Являются основным источником права, юридически обязательны для персонально нефиксированного круга лиц	Источником права не являются, юридически обязательны только для лиц, указанных в акте
Оформляются в виде законов, положений, актов нормативного характера	Оформляются в виде указов, постановлений, распоряжений, относящихся к названным в них лицам и конкретным обстоятельствам

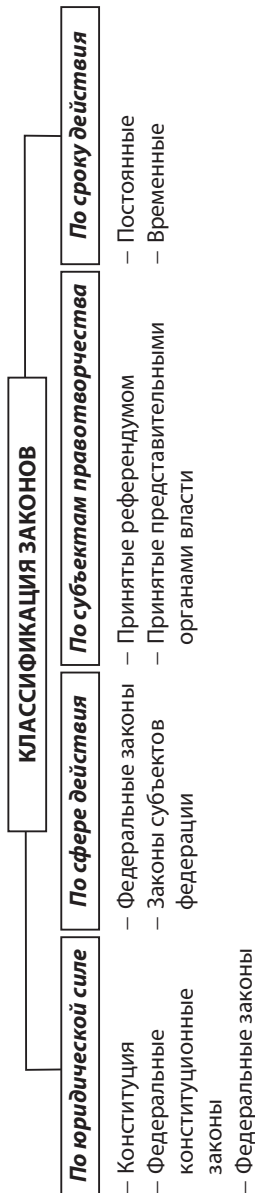
**Рис. 2.** Нормативные и индивидуальные правовые акты



**Рис. 3.** Виды нормативно-правовых актов

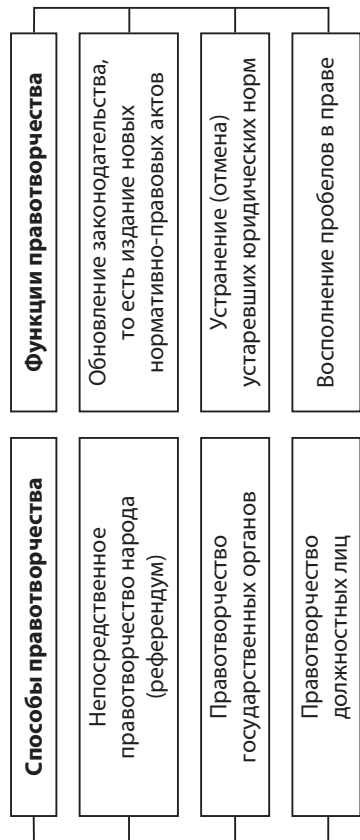
<p><b>Закон</b> — нормативно-правовой акт, принимаемый высшим представительным органом государства в особом законодательном порядке, обладающий высшей юридической силой и регулирующий наиболее важные общественные отношения с точки зрения интересов и потребностей граждан (конституционные и обычные).</p> <p>Законы:</p> <ul style="list-style-type: none"> <li>– принимаются по основным вопросам общественной жизни высшими представительными органами государства или путем референдума;</li> <li>– принимаются в особом законодательном порядке;</li> <li>– не подлежат контролю или утверждению со стороны какого-либо другого органа государства;</li> <li>– являются ядром правовой системы государства.</li> </ul>	<p><b>Подзаконный акт</b> — правотворческий акт государственного органа, основанный на законе и не противоречащий ему.</p> <p>Подзаконные акты подразделяются:</p> <ul style="list-style-type: none"> <li>– на общие (указы президента, постановления правительства);</li> <li>– ведомственные;</li> <li>– местные;</li> <li>– внутриорганизационные.</li> </ul>
--	--

**Рис. 4.** Нормативно-правовые акты в соответствии с юридической силой



**Рис. 5.** Классификация законов

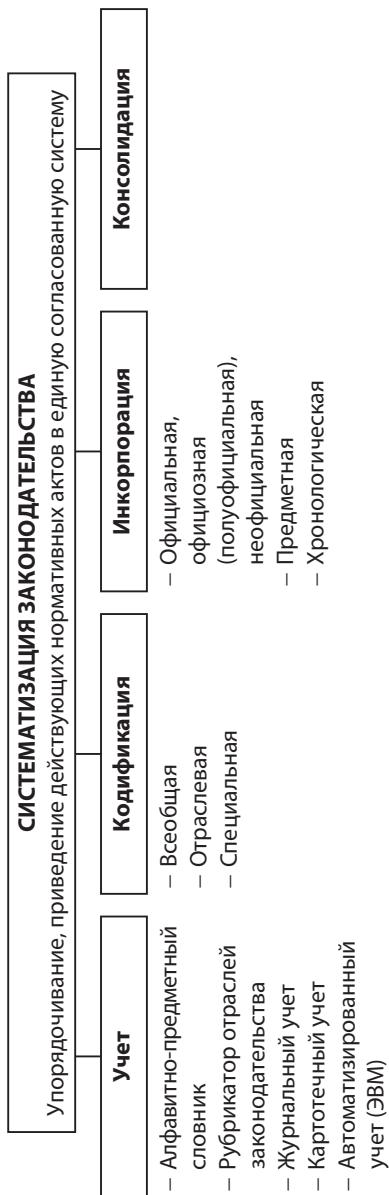
**Теория права: правотворчество  
и систематизация законодательства**



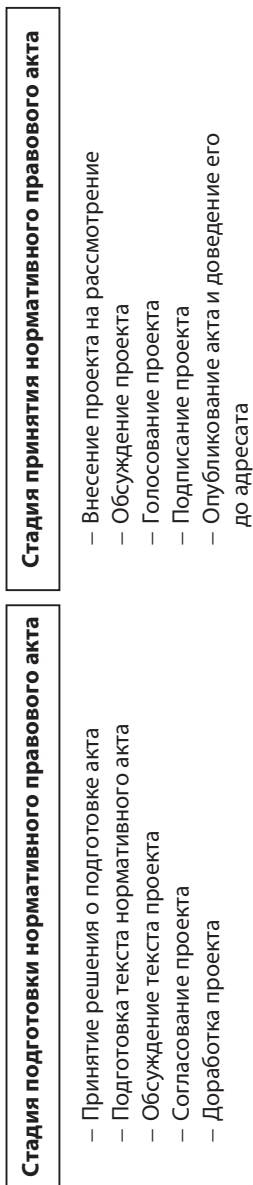
**Рис. 1.** Способы и функции правотворчества



**Рис. 2.** Принципы правотворчества

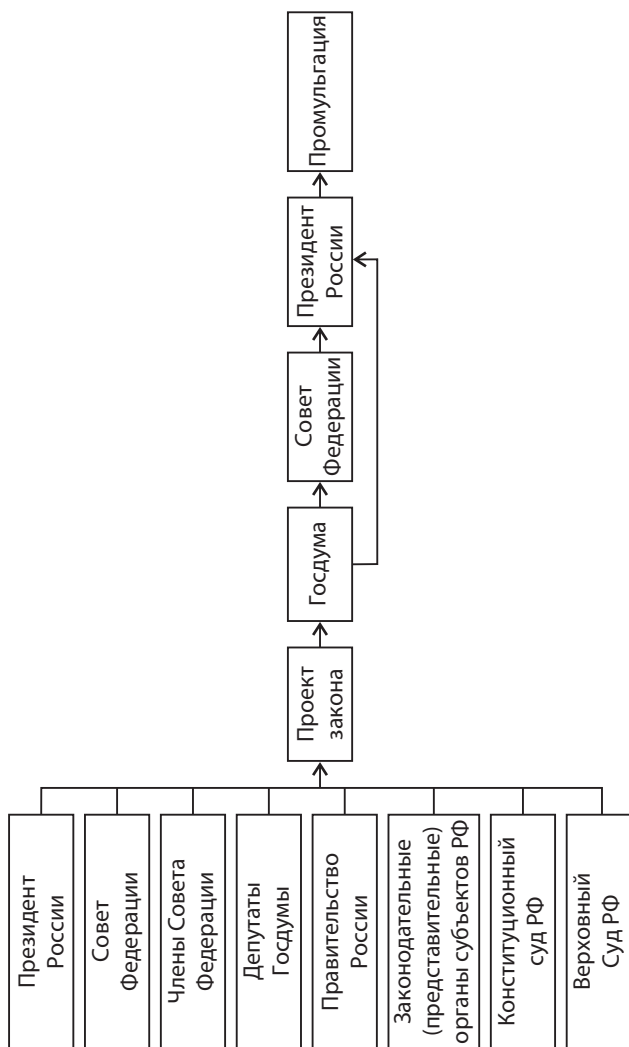


**Рис. 3.** Способы систематизации законодательства

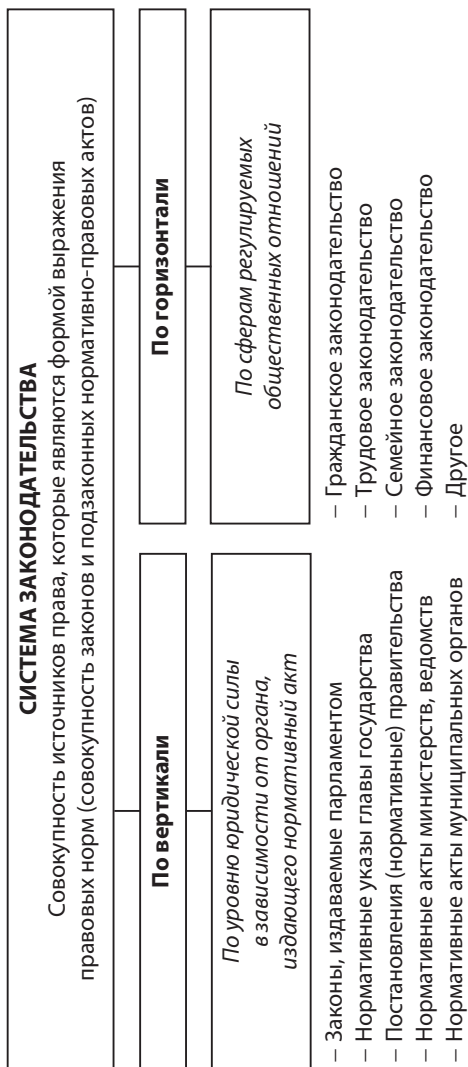


**Рис. 4.** Этапы подготовки и принятия нормативного правового акта



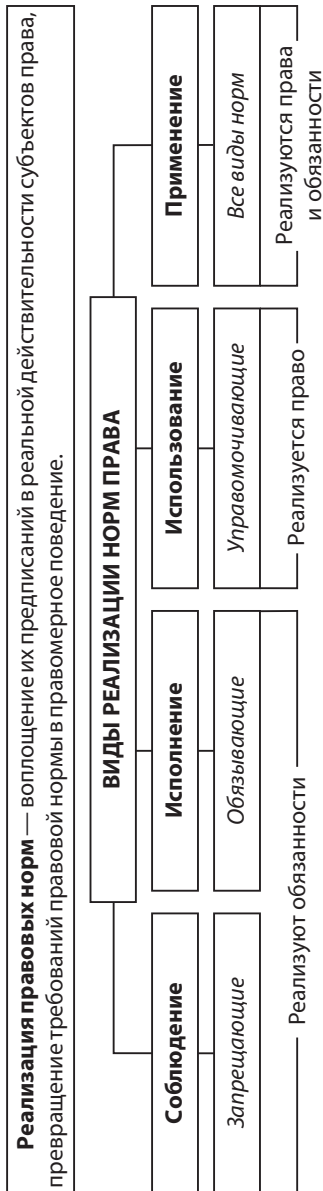


**Рис. 5.** Законотворческий процесс

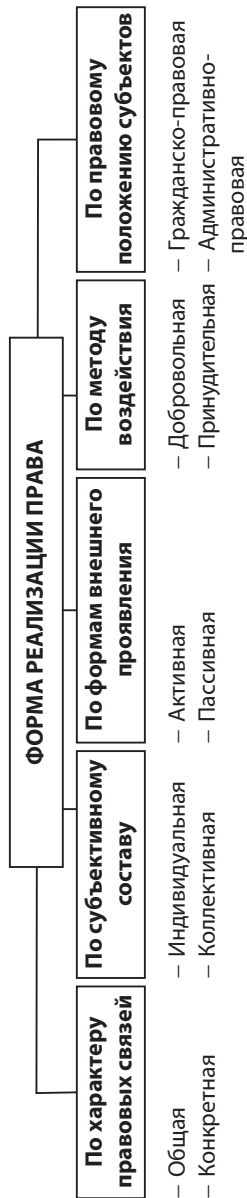


**Рис. 6.** Система законодательства

### Теория права: реализация права



**Рис. 1.** Виды реализации норм права



**Рис. 2.** Форма реализации права

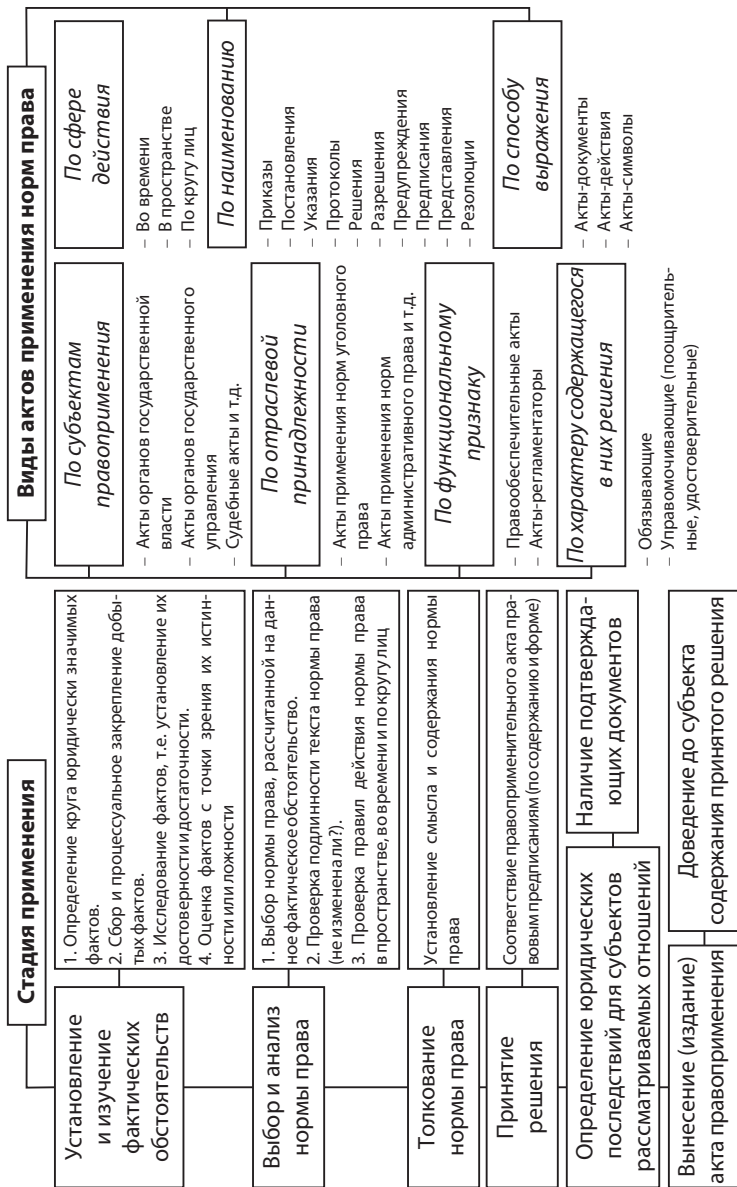
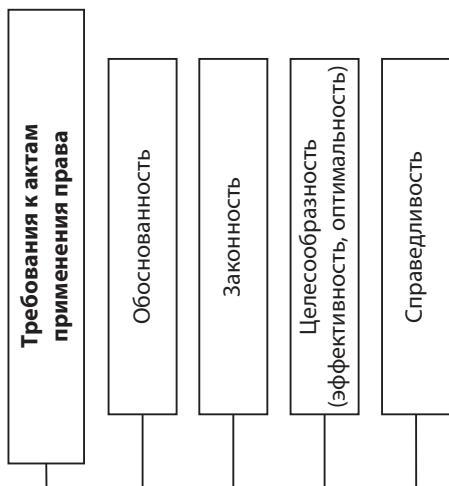


Рис. 3. Применение права как особая форма реализации норм права



**Рис. 4.** Требования к актам применения права

### Теория права: толкование права, пробелы и коллизии в праве

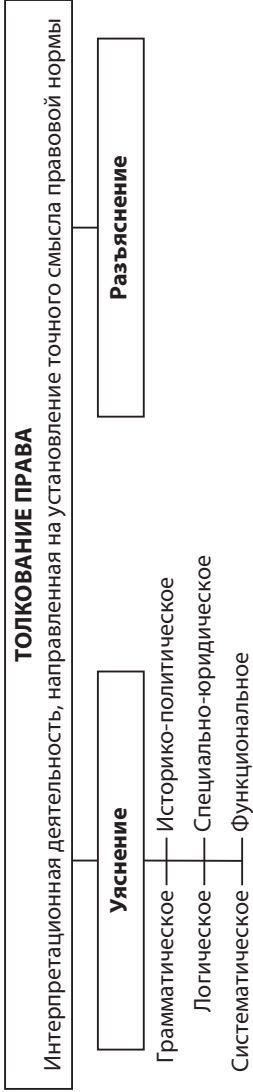


Рис. 1. Толкование права

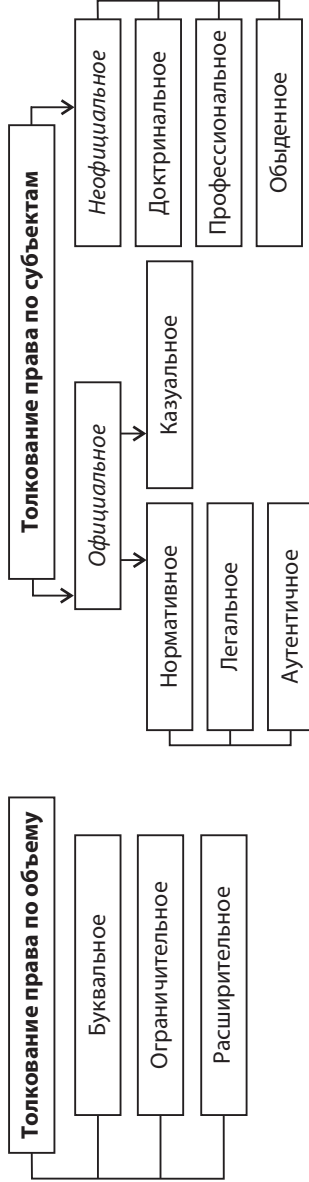
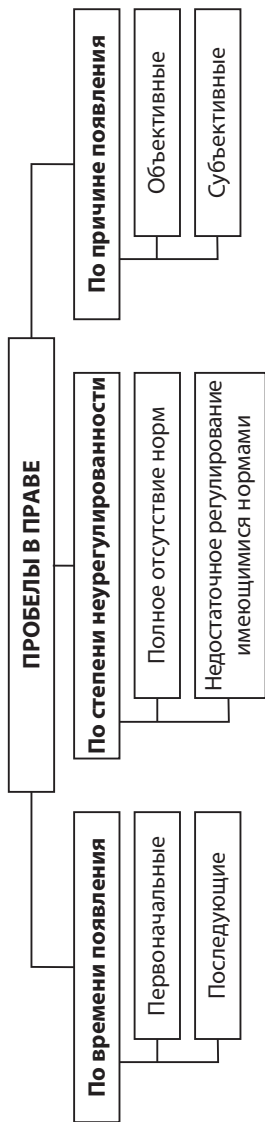
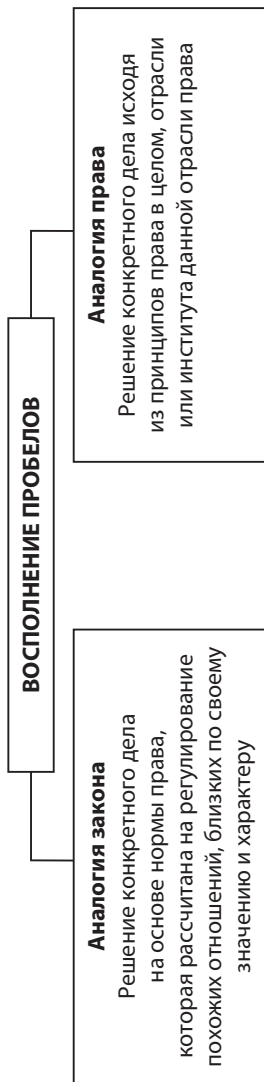


Рис. 2. Виды толкования права



**Рис. 3.** Классификация пробелов в праве



**Рис. 4.** Восполнение пробелов в праве

## Теория права: правовые отношения

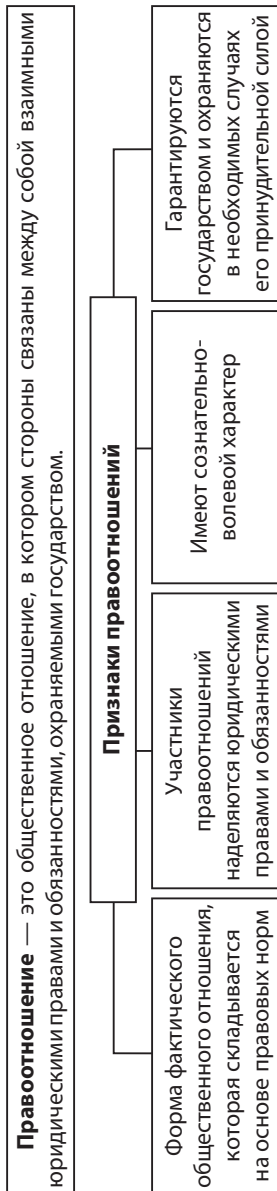


Рис. 1. Признаки правоотношений

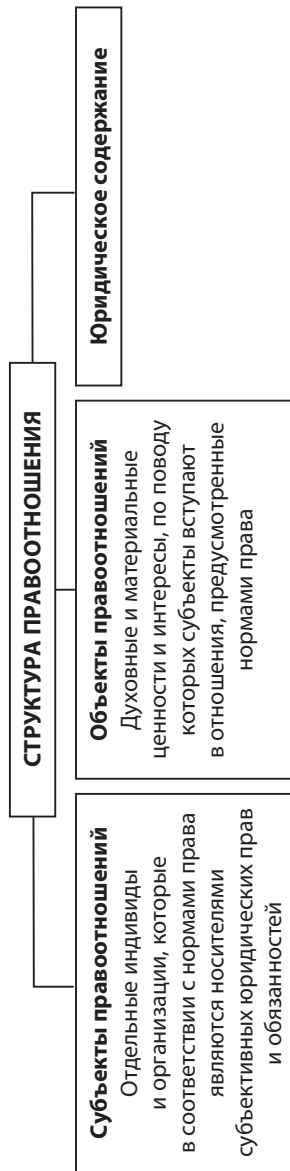
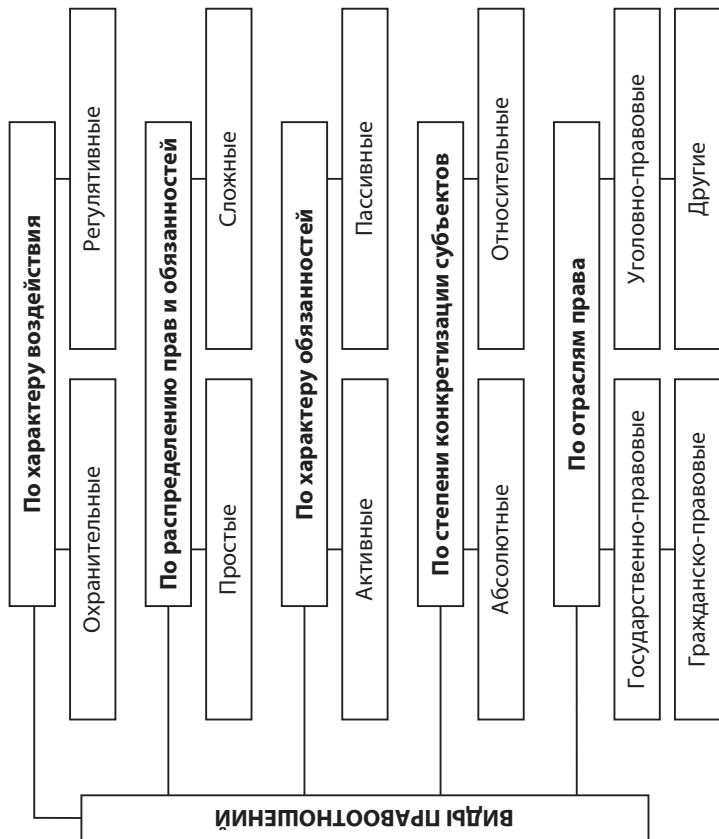
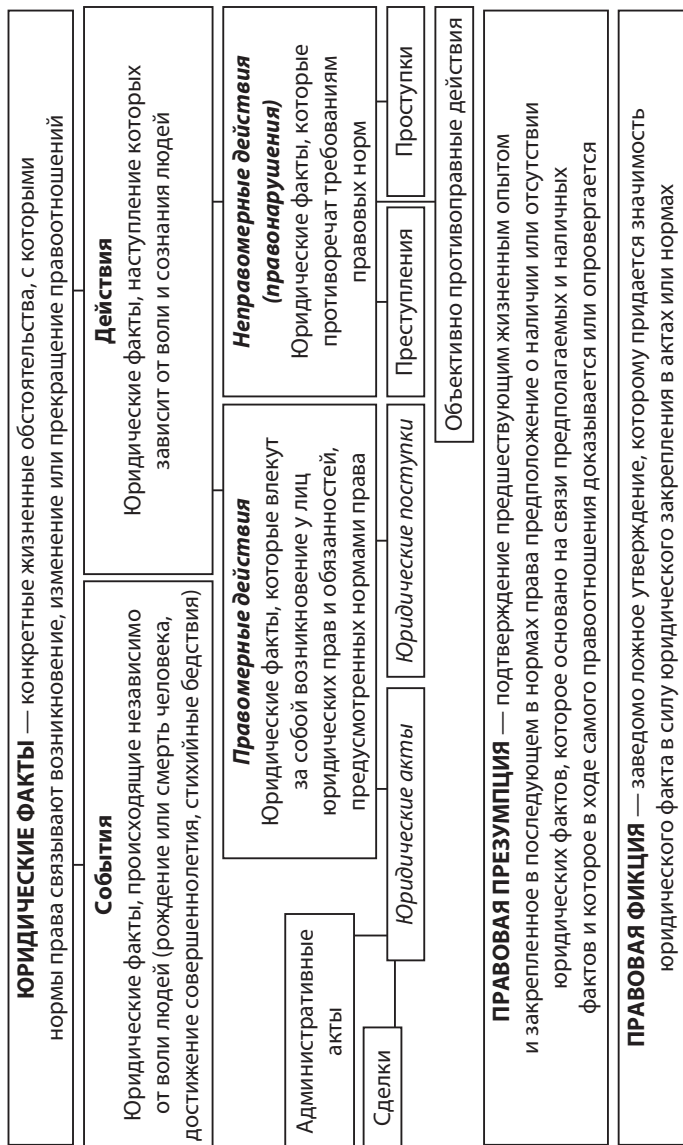


Рис. 2. Структура правоотношения



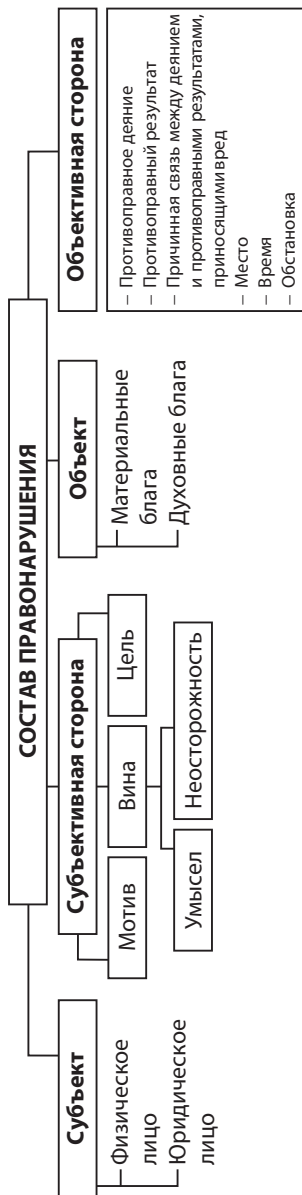


**Рис. 3.** Виды правоотношений

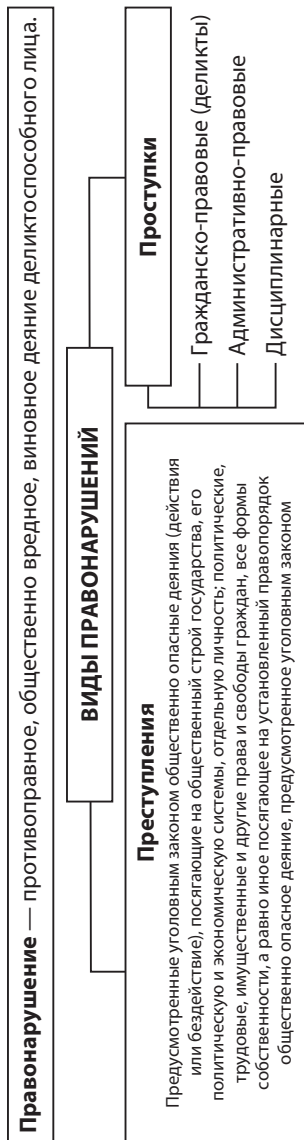


**Рис. 4.** Юридические факты, правовая презумпция и правовая фикция

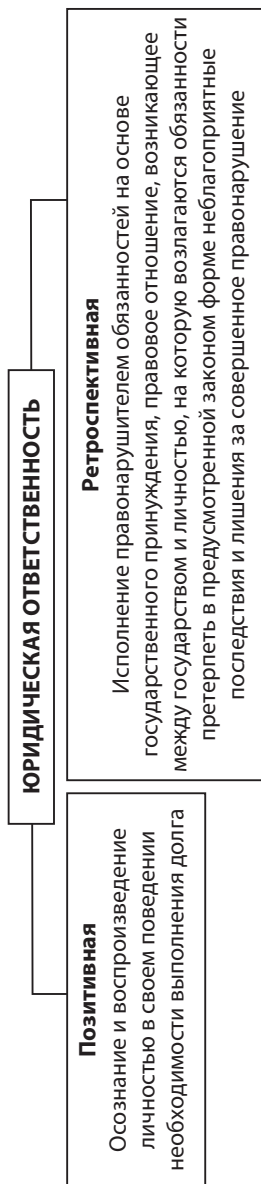
**Теория права: правонарушение и юридическая ответственность**



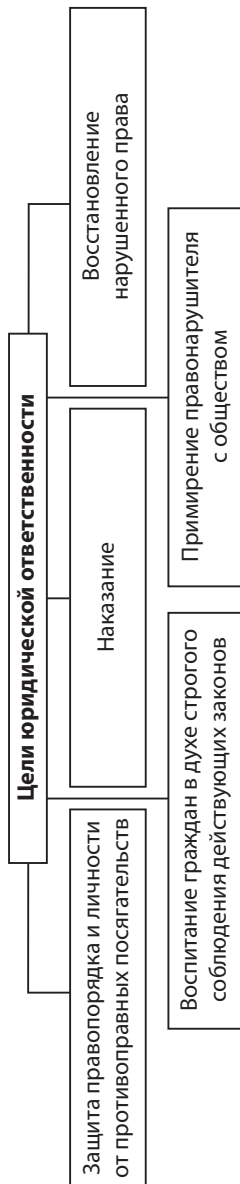
**Рис. 1.** Состав правонарушения



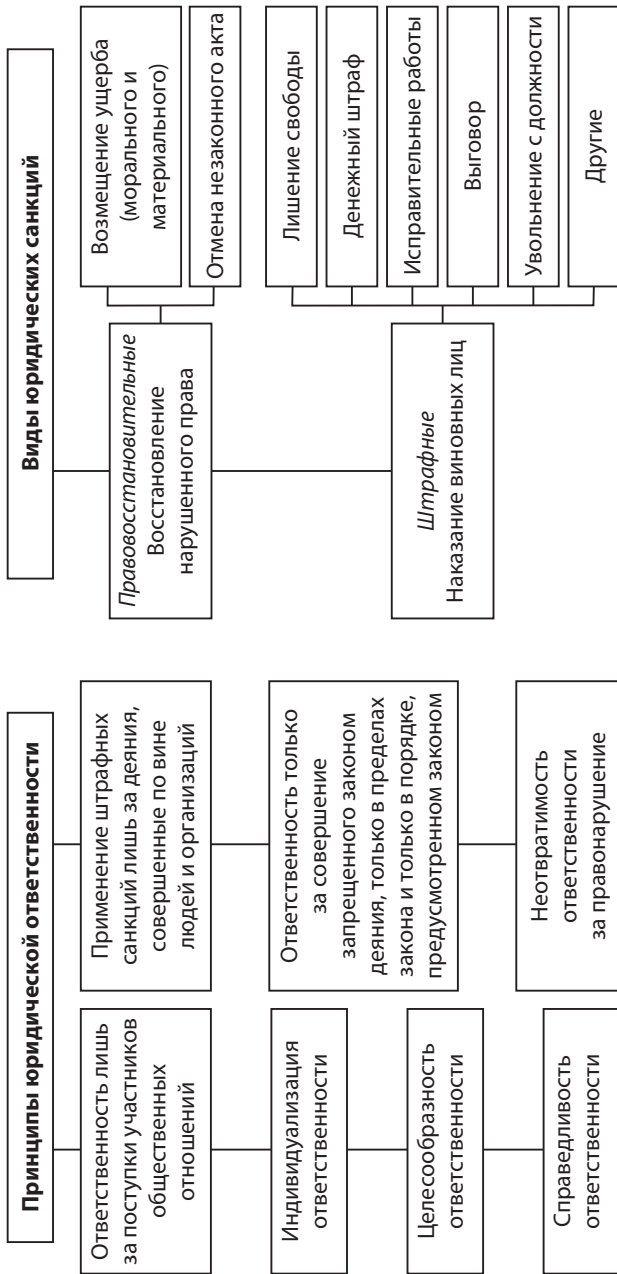
**Рис. 2.** Виды правонарушений



**Рис. 3.** Юридическая ответственность



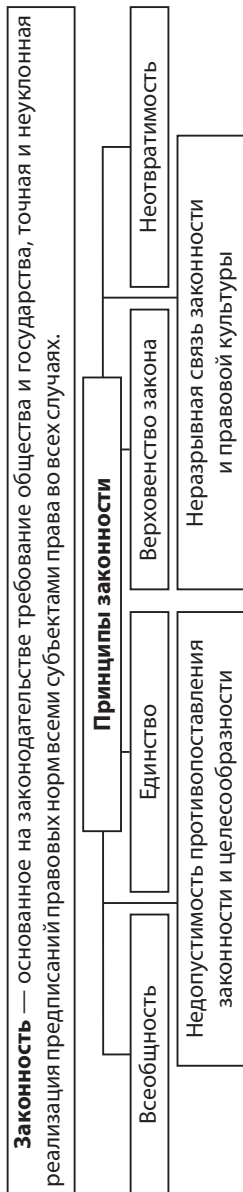
**Рис. 4.** Цели юридической ответственности



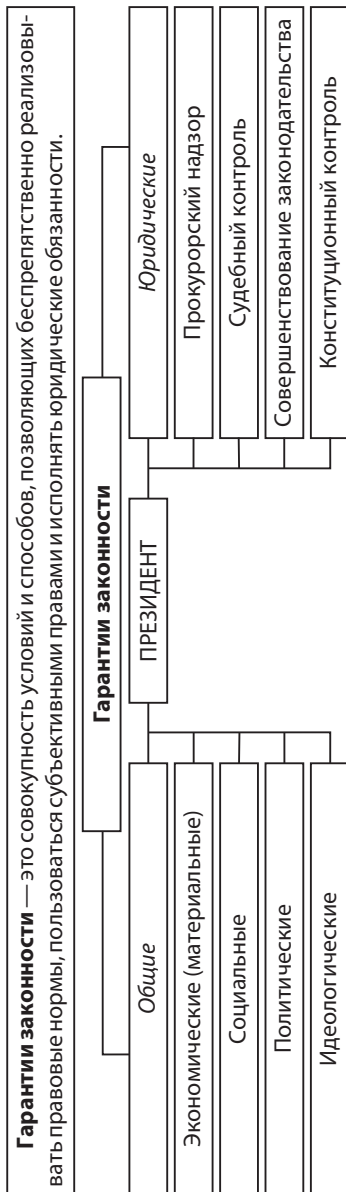
**Рис. 5.** Принципы юридической ответственности

**Рис. 6.** Виды юридических санкций

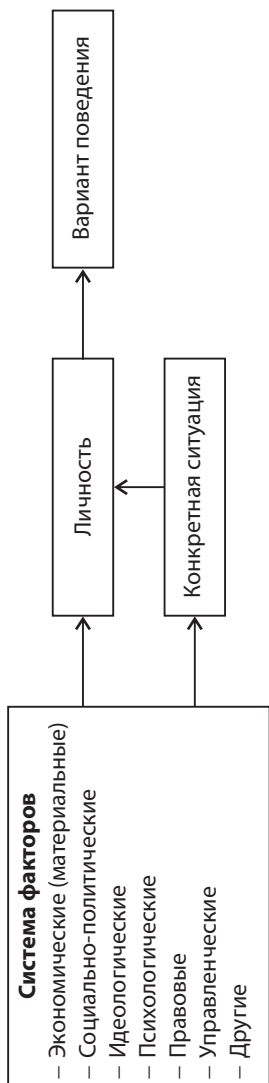
### Теория права: законность и правопорядок



**Рис. 1.** Принципы законности

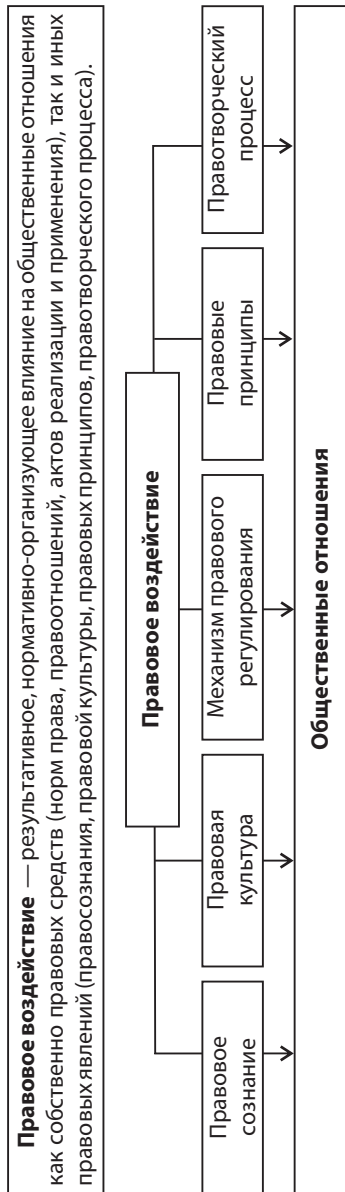


**Рис. 2.** Гарантии законности



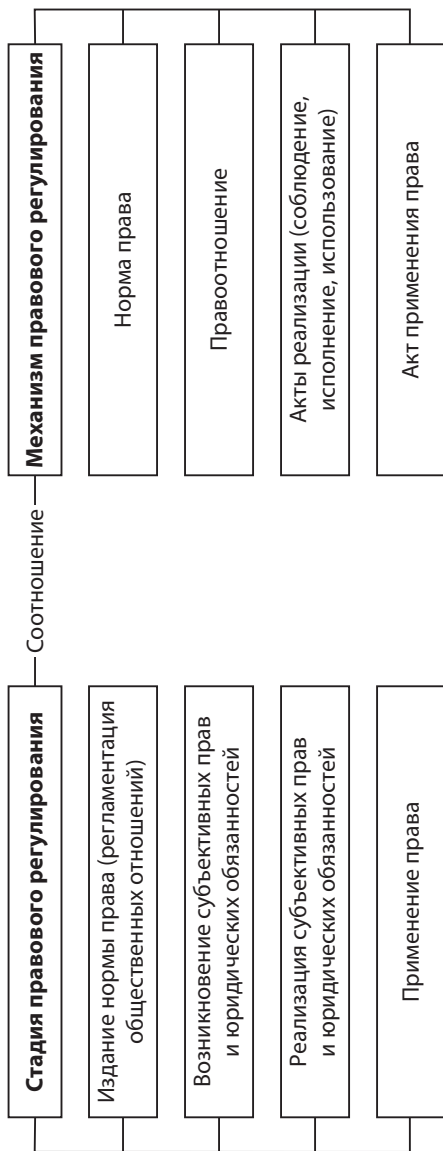
**Рис. 3.** Механизм действия системы факторов, определяющих состояние законности

### Теория права: механизм правового регулирования

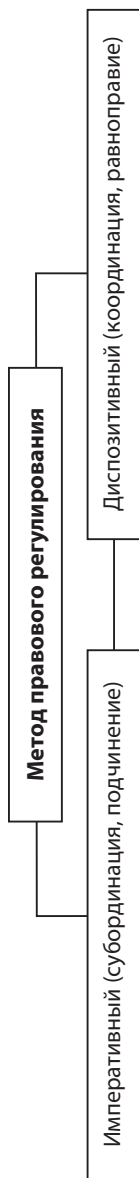


**Рис. 1.** Правовое воздействие

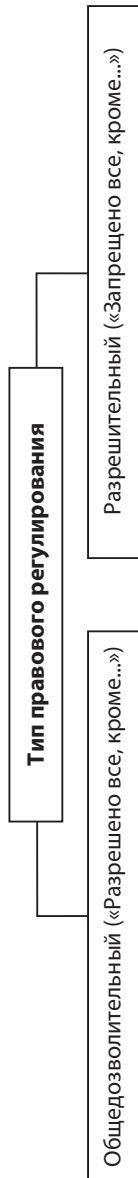




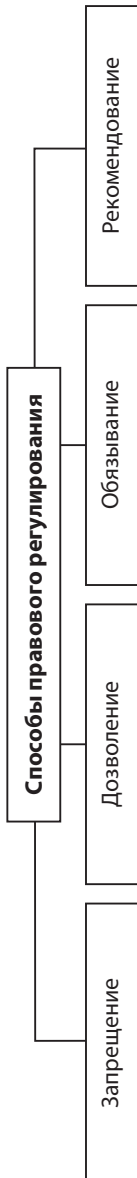
**Рис. 2.** Стадии и механизм правового регулирования



**Рис. 3.** Метод правового регулирования

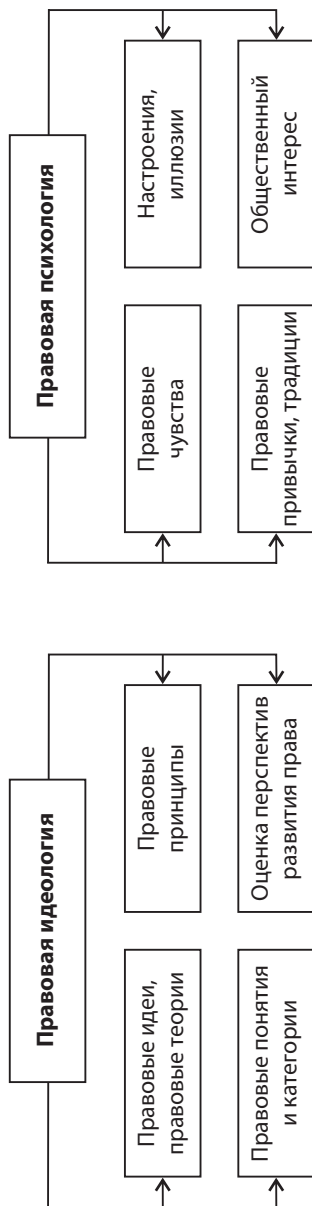


**Рис. 4.** Тип правового регулирования



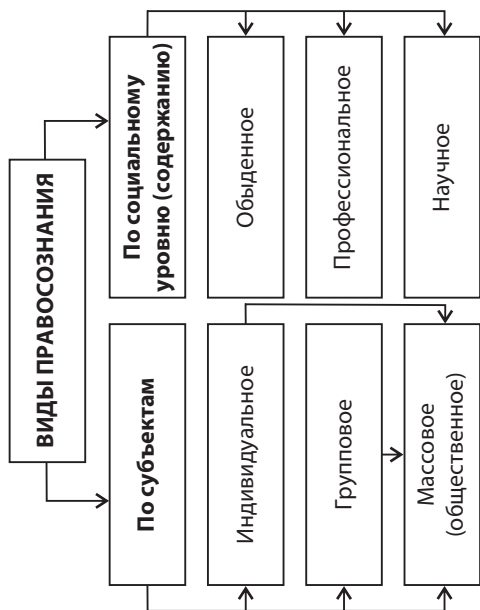
**Рис. 5.** Способы правового регулирования

### Теория права: правосознание и правовая культура

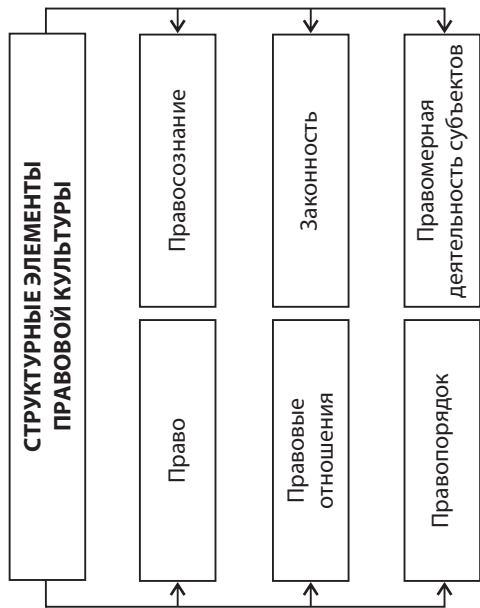


**Рис. 1.** Правовая идеология

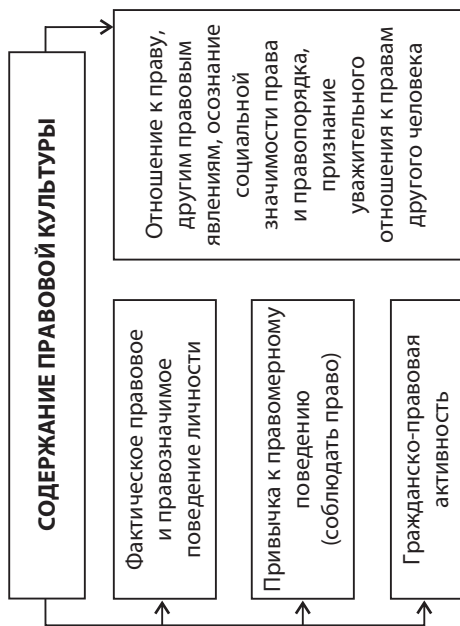
**Рис. 2.** Правовая психология



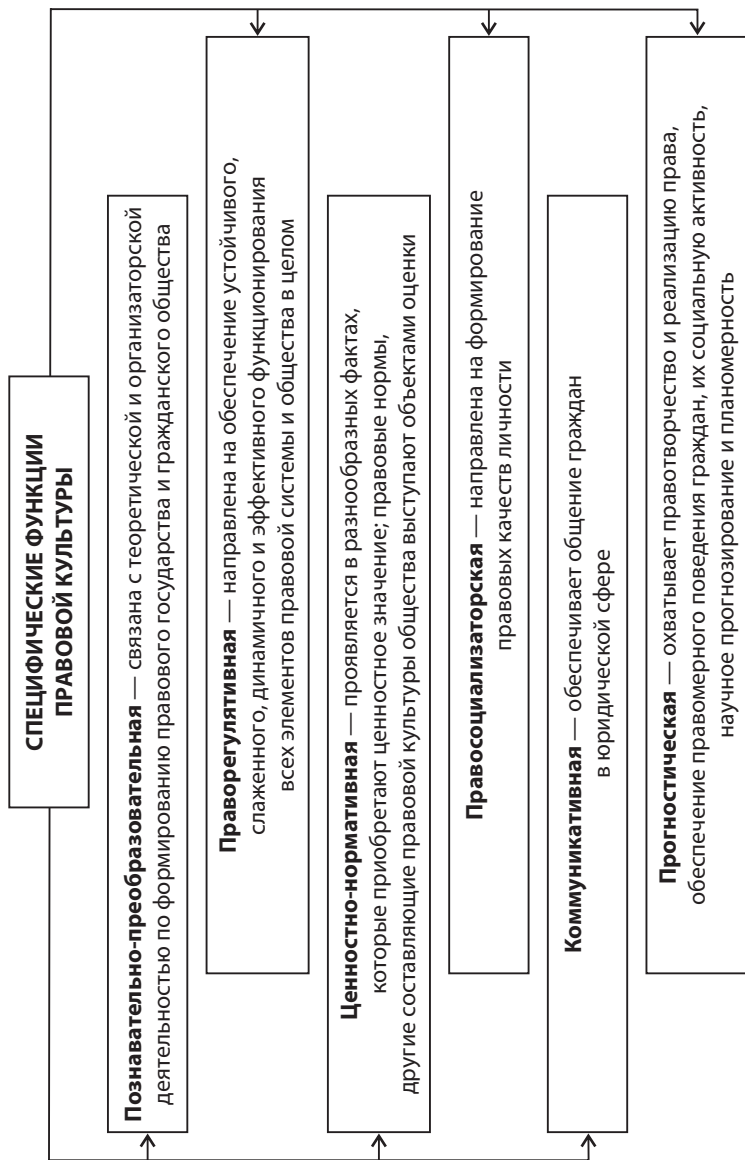
**Рис. 3.** Виды правосознания



**Рис. 4.** Структурные элементы правовой культуры

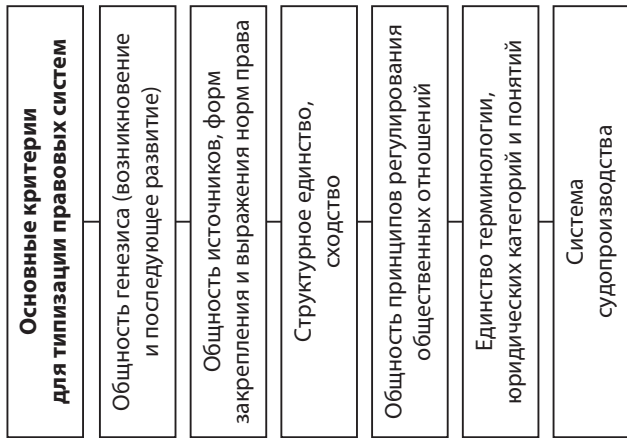


**Рис. 5.** Содержание правовой культуры

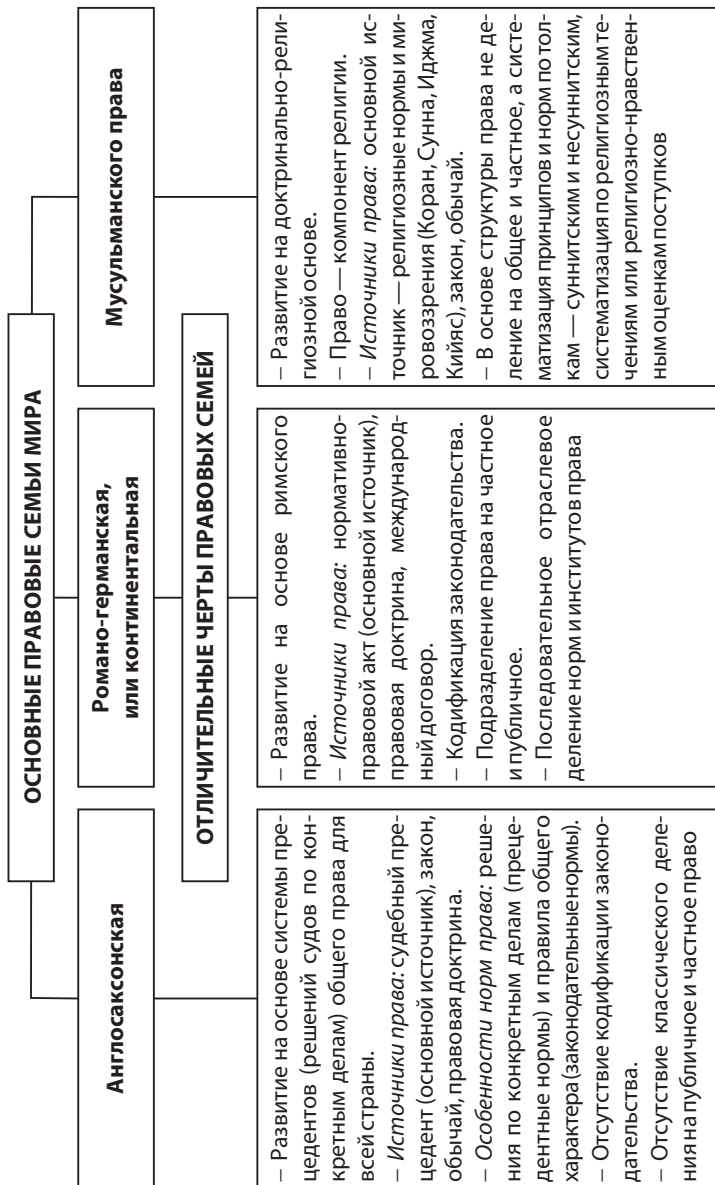


**Рис. 6.** Специфические функции правовой культуры

**Теория права: основные правовые семьи современности**



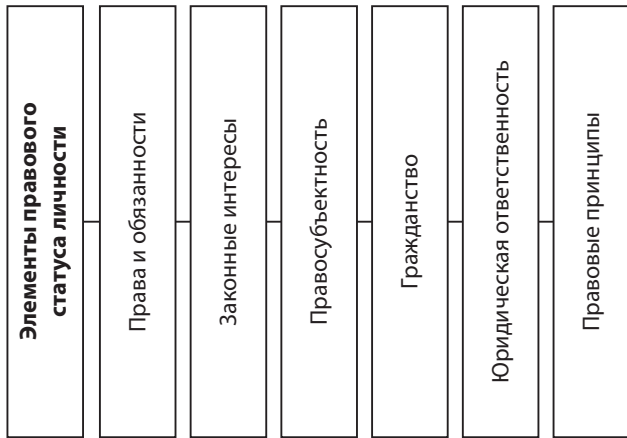
**Рис. 1.** Основные критерии для типизации правовых систем



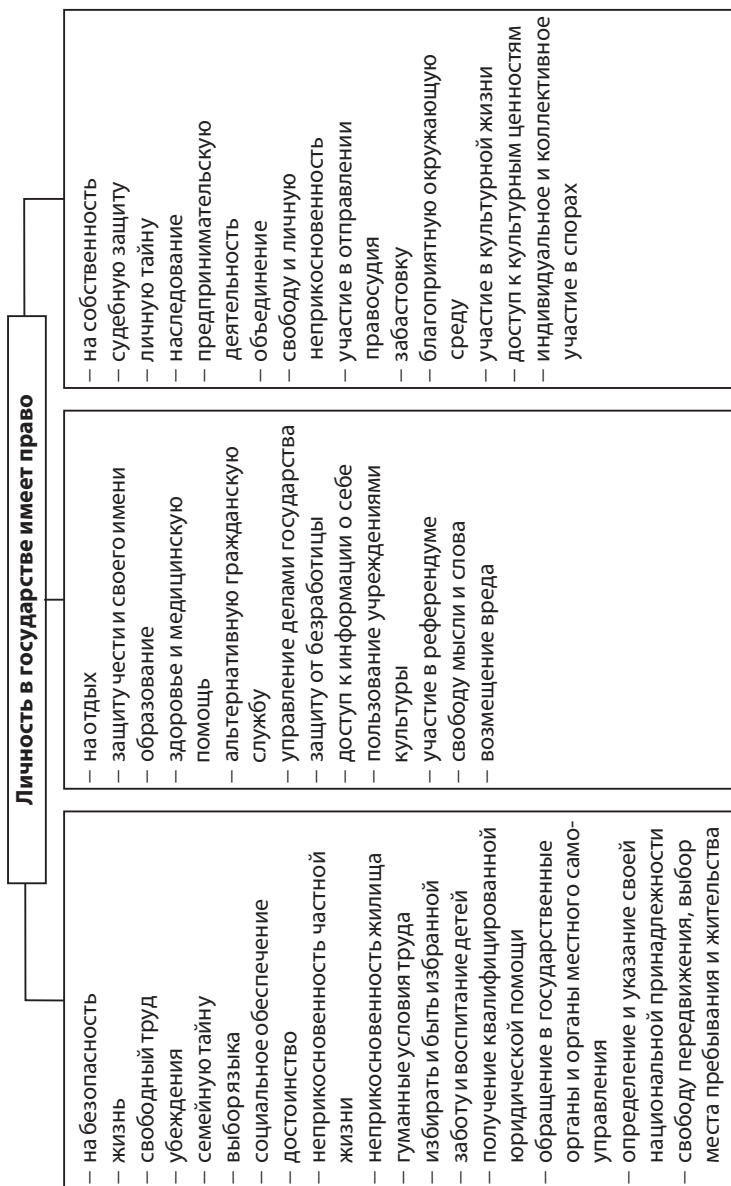
**Рис. 2.** Основные правовые семьи мира, их отличительные черты



**Личность, общество, государство: права человека и правовой статус личности**



**Рис. 1.** Элементы правового статуса личности



**Рис. 2.** Права личности в государстве

**Личность, общество, государство: правовое государство и гражданское общество**

<p align="center"><b>РАЗВИТИЕ ТЕОРЕТИЧЕСКИХ ПРЕДСТАВЛЕНИЙ О ПРАВОВОМ ГОСУДАРСТВЕ</b></p>	<p align="center"><b>Мыслители древности (Сократ, Платон, Аристотель, Цицерон)</b></p> <p>Государство — наиболее разумная и справедливая форма общения людей, при которой закон обязателен и для граждан, и для государства.</p>
<p align="center"><b>Идеи правового государства эпохи средневековья (Макиавелли, Боден, Спиноза, Локк)</b></p> <p>Цель государства — обеспечить каждому свободное пользование имуществом и безопасностью.</p> <p>Государство может быть могущественным только тогда, когда оно гарантирует каждому гражданину сохранение жизни, его собственности, безопасности, чести и свободы.</p> <p>Главная задача государства — обеспечить свободу каждого следовать своему желанию во всех случаях, когда это не запрещено законом.</p>	<p align="center"><b>Государственно-правовая мысль Нового времени (Монтескье, Дидро, Кант, Гегель, Гессен)</b></p> <p>Свобода — это право делать все, что разрешено законом.</p> <p>Истинным законодателем может быть только народ, только его воля — источник политической власти.</p> <p>Государство — это объединение множества людей, подчиненных правовым законам.</p> <p>Государство — это наиболее совершенная организация жизни общества, которая строится на правовой основе.</p> <p>Государство в своей деятельности связано и ограничено правом, стоит под ним, а не вне и над правом.</p>

**Рис. 1.** Развитие теоретических представлений о правовом государстве

**Правовое государство** — это форма осуществления народовластия, политическая организация, основанная на верховенстве правового закона; это инструмент защиты и обеспечения прав, свобод и обязанностей каждой личности.

### **ПРИЗНАКИ И ПРИНЦИПЫ ПРАВОВОГО ГОСУДАРСТВА**

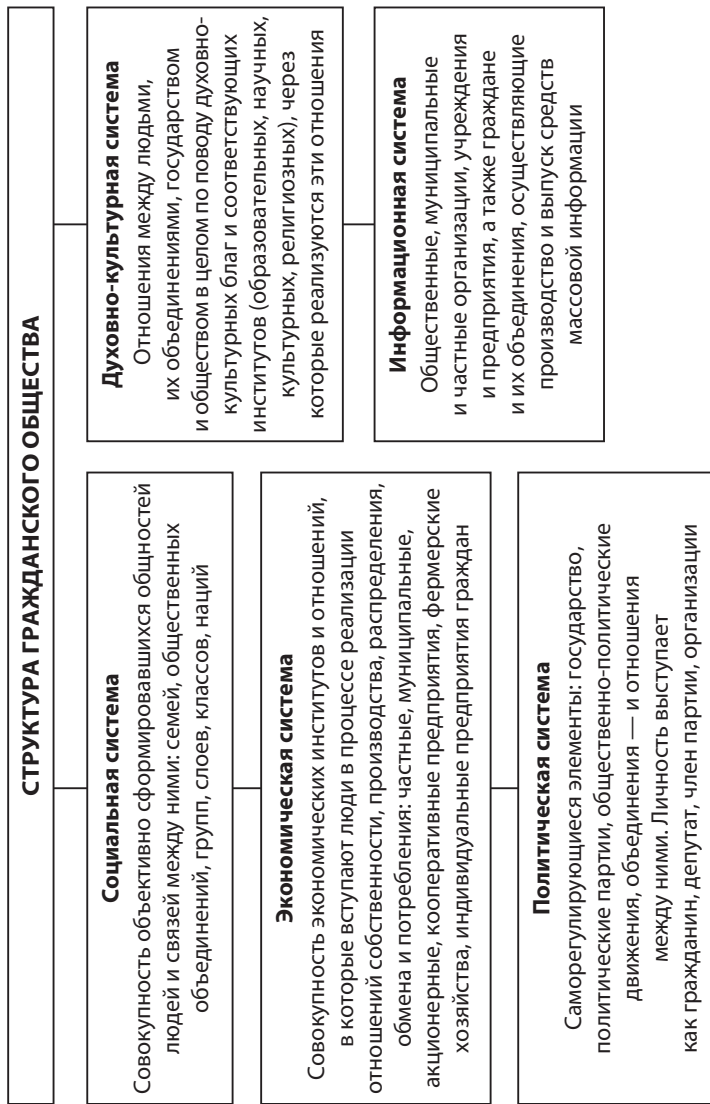
- Верховенство права во всех сферах жизни общества, прямое действие конституционных законов.
- Связанность правовым законом государства и его органов.
- Незыблемость и реальность прав и свобод личности, ее правовая и социальная защищенность.
- Взаимная ответственность государства и личности.
- Наличие эффективных форм контроля за реализацией законов.
- Деятельность государственных органов по принципу разделения властей, наличия системы сдержек и противовесов, реальных для ветвей власти.
- Правовая организация системы органов государственной власти, стабильность законности и правового порядка.
- Наличие развитого гражданского общества.
- Соответствие внутреннему законодательству принципам и нормам международного права

**Рис. 2.** Признаки и принципы правового государства

**Гражданское общество** — свободное, демократическое, правовое общество, ориентированное на конкретного человека, создающее атмосферу уважения к правовым принципам, традициям и законам, обеспечивающее свободу творческой и предпринимательской деятельности, создающее возможность достижения благополучия и реализации прав человека и гражданина, органично вырабатывающее механизм ограничения и контроля за деятельностью государства.

**Структура гражданского общества** — совокупность различных общностей и объединений людей и устойчивые взаимосвязи (отношения) между ними в социальной, экономической, политической, духовно-культурной и информационной системах.

**Рис. 3.** Определение понятий «гражданское общество»,  
«структура гражданского общества»



**Рис. 4.** Структура гражданского общества

<b>УСЛОВИЯ СТАБИЛЬНОГО ФУНКЦИОНИРОВАНИЯ ПРАВОВОГО ГОСУДАРСТВА</b>							
<b>Экономические</b>	<p>Поощрение частного предпринимательства, хозяйственной инициативы</p> <p>Развитие рыночной экономики, основанной на развитии разнообразных форм собственности, в равной мере защищенных государством, на свободном предпринимательстве</p> <p>Борьба с монополизмом, антимонопольное законодательство</p>	<b>Социальные</b>	<p>Оформившаяся социальная структура общества, воплощающая сосуществование различных форм собственности</p> <p>Беспрепятственный выбор гражданами социальной ориентации в силу их способностей</p> <p>Обеспечение свободного развития социальной структуры общества, ее разных компонентов</p>	<b>Политические</b>	<p>Функционирование демократической политической системы, основанной на беспрепятственной реализации политического и идеологического плюрализма, не противоречащего конституции</p> <p>Цивилизованные формы политического противоборства за власть и выбор пути развития общества</p>	<b>Правовые</b>	<p>Ограничение воли законодательной и политической власти волей общества</p> <p>Незыблемость конституции, выражающей волю общества</p> <p>Незыблемость законности и правопорядка, защищенности прав и свобод граждан</p> <p>Неотвратимость наказания должностных лиц за посягательство на интересы личности и общества</p> <p>Уважение к праву, высокий уровень правовой культуры личности и общества</p> <p>Равенство всех перед законом</p>

**Рис. 5.** Условия стабильного функционирования правового государства

*Учебное издание*

Дерябина Екатерина Семеновна  
Третьякова Екатерина Сергеевна

## **Теория государства и права**

*Учебное пособие для студентов  
очно-заочной формы обучения*

Редактор, компьютерная верстка  
*Новикова Т.В.*

Подписано в печать 15.12.2017. Формат 60×84/16.  
Бум. ВХИ. Печать ризограф.  
Гарнитура Muriad Pro. Усл. печ. л. 14,88.  
Тираж 70 экз. Заказ № 0013

Отпечатано в полном соответствии  
с предоставленным оригинал-макетом  
в ООО «Кунгурская типография»  
617475, Пермский край, г. Кунгур,  
ул. Криулинская, 7