1. Теория государства и права в системе гуманитарных наук.

Прежде всего, Теория государства и права связана с историей, изу­чающей прошлое человечества во всей его конкретности и много­образии. Так, выясняя причины происхождения государства и права и исследуя их поступательное развитие, теория государства и права опирается на конкретные данные исторической науки. Это — сведения о первобытном обществе, просуществовавшем на Земле более миллиона лет, о социально-экономических усло­виях возникновения государства в различных странах и регионах мира примерно шесть тысяч лет назад.

Тесно соотносится теория государства и права и с диалектико-материалистической философией — наукой о всеобщих законах развития природы, общества и мышления, особенно историчес­ким материализмом, представляющим собой распространение законов и приемов материалистической диалектики на познание общества.

Руководствуясь отправными положениями исторического ма­териализма, открытыми им законами общественного развития, теория государства и права сосредоточивается на специальном изучении государства и права, специфических закономерностях, многообразных сторонах и тонкостях их возникновения, разви­тия и функционирования. Исторический материализм, в свою очередь, при рассмотрении государственно-правовых явлений жизни общества пользуется данными теории государства и права.

Неразрывная связь существует также между теорией государ­ства и права и экономической наукой. Опираясь на положения и выводы экономической мысли, которая изучает производствен­ные отношения и экономические законы, регулирующие разви­тие исторически сменяющих друг друга социально-экономичес­ких формаций, теория государства и права исходит из предпосыл­ки, что государство и право — важные неотъемлемые части над­стройки над экономическим базисом общества, рассматривает все государственно-правовые явления в органической связи с экономическими условиями жизни людей, раскрывает их актив­ное обратное воздействие на экономику.

Особенно тесно соприкасается теория государства и права с политологией, изучающей политику и политические системы современного мира. Основываясь на политологических данных о политической системе общества, теория государства и права рассматривает ее с точки зрения места и роли в ней государства, характерных черт и особенностей, отличающих его от партий, общественных организаций и других звеньев политической сис­темы, правовых форм возникновения и деятельности госу­дарства.

Тесное соотношение теории государства и права с другими гуманитарными науками обогащает ее содержание, поднимает ее социальную ценность, позволяет ей эффективно воздействовать на расширение кругозора и развитие интеллектуального потен­циала студентов-юристов, привитие им одновременно с право­вой и общечеловеческой культуры.

2. Теория государства и права в системе юридических наук.

Эта система включает основные разновидности и группы юридических наук.

1. Теория государства и права как общетеоретическая отрасль юридической науки.

2. Историко-правовые науки, к которым относятся история государства и права России, зарубежных стран, история полити­ческих и правовых учений.

3. Специальные отраслевые юридические науки: государст­венное (конституционное) право, административное право, тру­довое право, гражданское право, экологическое право, уголовное право, гражданский процесс, уголовный процесс и др.

4. Юридические науки, тесно связанные со специальными от­раслевыми, но вместе с тем имеющие свой самостоятельный предмет изучения: правоохранительные органы, организация самоуправления, право социального обеспечения, криминоло­гия и др.

5. Технико-прикладные юридические науки, широко поль­зующиеся данными других наук, в том числе математики, статис­тики, химии, медицины, психологии, кибернетики. Это крими­налистика, бухгалтерский учет и экспертиза, судебная статисти­ка, судебная медицина, судебная психиатрия, судебная психо­логия.

6. Международное право, подразделяемое на международное публичное право и международное частное право.

Все перечисленные разновидности и группы юридических наук, за исключением теории государства и права, в качестве предмета исследования рассматривают лишь отдельные стороны проявления и развития государства и права, более или менее ог­раниченные сферы их функционирования и их отдельные струк­турные части. Например, история государства и права изучает политическое устройство и право, государственные институты и законодательные памятники различных стран в историческом развитии, в определенные хронологические периоды.

Специальные отраслевые науки изучают отдельные составные части системы российского права, его различные отрасли, каж­дая из которых представляет собой совокупность юридических норм, регулирующих какую-то конкретную широкую сферу однородных общественных отношений. Например, предмет науки административного права составляют нормы, регулирую­щие общественные отношения, которые возникают в процессе формирования и исполнительно-распорядительной деятельнос­ти органов государственного управления. Наука гражданского права изучает нормы, регулирующие имущественные и связан­ные с ними личные неимущественные отношения, и основанные на них гражданские правоотношения. Предметом науки уголов­ного права являются нормы, которые определяют преступность и наказуемость деяний, представляющих общественную опас­ность для данной социальной системы, и основанные на них уголовно-правовые отношения. Международное (публичное) право изучает нормы, регулирующие внешнеполитическую дея­тельность государств, отношения между ними и другими участ­никами (субъектами) международного общения.

Поскольку все виды правовых наук, за исключением теории государства и права, изучают отдельные части, стороны, структурные элементы единой системы государства и права, в литера­туре предлагается называть их частными или структурными юри­дическими науками. Их задача — вычленение из всей системы государственно-правовой действительности отдельных сторон или сфер со свойственными им специфическими закономернос­тями развития и изучение их в относительной самостоятельности по отношению к государству и праву в целом.

Поэтому ни одна из частных, структурных юридических наук в отдельности, ни все они вместе взятые не в состоянии обеспечить изучение государства и права как единых и целостных систем, познания их общих закономерностей возникновения, разви­тия и функционирования. Именно необходимостью реализации этой задачи определяется существование и назначение такой от­дельной самостоятельной юридической науки, как теория госу­дарства и права.

Все отраслевые юридические науки — государственное (кон­ституционное) право, административное, трудовое, граждан­ское, гражданский процесс и др. — руководствуются разработан­ными теорией государства и права положениями о сущности, типе, формах и функциях государства и права, общими понятия­ми государства, органа государства, государственного механизма (аппарата), права, нормы права, нормативного акта, отрасли права, правового института, акта применения права, правоотно­шения, субъективного права и юридической обязанности и т.д.

В то же время все эти положения опираются на анализ и синтез соответствующих разносторонних данных специальных отрасле­вых наук о государстве и праве. Их фактический материал и тео­ретические обобщения — один из важнейших источников суще­ствования и развития теории государства и права.

Тесно соотносится теория государства и права с международ­ным правом и другими науками о государстве и праве.

3. Предмет теории государства и права.

Каждая наука имеет свой предмет исследования, под которым понимается изучаемая ею сторона объективной дей­ствительности. Иными словами, предмет науки — это те явления и процессы реального мира, которые исследуются ею, на что направлено и научное познание. Наука изучает прежде всего закономерности развития природы и обще­ства. В этом смысле предмет теории государства и права не является исключением.

Теория государства и права изучает общие закономер­ности возникновения, развития, назначения и функциони­рования государства и права. Она как бы вычленяет государ­ство и право из всей системы общественных явлений и ис­следует их внутренние закономерности. Но и в этом случае государство и право рассматриваются в связи с экономи­кой, политикой, моралью, культурой и другими обществен­ными феноменами. Причем теорию государства и права ин­тересует не только социально-экономическая обусловлен­ность государственных и правовых явлений, но и возраста­ющее влияние последних на экономику, социальную и ду­ховную жизнь общества.

Предметом науки теории государства и права служит многостороннее и сложное взаимодействие общества и го­сударства, роль и место государства и права в политичес­кой системе общества. Она изучает не только государствен­но-правовые явления и процессы, но и представления лю­дей о них. В ее предмет входит общественное, групповое и индивидуальное политическое и правовое сознание.

Единство предмета теории государства и права обус­ловливается ее практическим и научно-понятийным един­ством. Государство и право нерасторжимо связаны друг с другом. А потому теория государства и права не изолирован­ные отрасли знания, а единая наука. Но, оставаясь целост­ной наукой, она подразделяется на две относительно само­стоятельные структурные части: теорию государства (государствоведение) и теорию права (правоведение)

Именно отмеченные единство и дифференциация по­зволяют изучать государство в его правовом оформлении и юридическом закреплении, а право — в его государствен­ном обеспечении, гарантировании, не мешая при этом уг­лубленному и детальному анализу и государства, и права. Иногда допускаемый искусственный отрыв теории права от теории государства неизбежно обедняет и правоведение, и государствоведение, затрудняет их понимание. Тем более, недопустимо противопоставление государства и права друг другу.

В последние годы в нашей периодической печати и на­учной литературе под предлогом борьбы с тоталитаризмом предпринимались попытки принизить роль и значение госу­дарства в жизни современного общества, высказывались сомнительные идеи о "малопригодности" самого понятия государства. Однако мировой опыт показывает, что госу­дарство — такой социально-политический институт, чье ос­лабление незамедлительно и негативно влияет на правопо­рядок, увеличивает разряженность правового пространства.

Итак, *предметом теории государства и права* высту­пают такие явления общественной жизни, как государство и право, основные закономерности **их** возникновения и развития, их сущность, назначение и функционирование в обществе, а также особенности политического и правового сознания и правового регулирования.

Особое место в нашей науке должно занимать учение о российской государственности, ее исторических, нацио­нально-культурных корнях и традициях, о настоящем и бу­дущем российского государства и права.

4. Методология теории государства и права: понятие и структура.

Существует несколько подходов к пониманию методологии. Некоторые полагают, что методология – не только совокупность методов, но и наука, применяемая в действительности.

Методы: **1**. дедуктивный – знания выводятся из уже имеющихся сведений. **2**. Позитивистский – получение знаний из самого опыта, его изучения.

Вся совокупность методов может быть разбита на 3 гр.:

**I)**. Общефилософский (то же что диалектическая логика): **1**) З-ны: a)единства и борьбы противоположностей (мир – всегда в движении, но в круговом – по Аристотелю) б) переход количества в качество c) отрицание отрицания (новое всегда отрицает старое и наоборот).

**2**) Содержание и формы (по Гегелю: всякая форма содержательна, всякое содержание – формировано).

**3**)Сущность и явление (в каждом из явлений можно выделить сущность, определение закономерности)

**4**) Общее и единичное. Вот эти элементы применяются при изучении государства и правовой системы.

**II**.Общенаучные методы, из которых самый применяемый - **1**)Теория систем или системный анализ: a)элементы и структура (всякая система состоит из элементов, находящихся в структуре), где элемент – наименьшая дробная часть целого, сохраняющая качественные признаки целого (правовая норма, государственный институт) б)динамическая устойчивость и надежность; они находятся в обратной зависимости. Динамическая устойчивость – способность системы приспосабливаться к изменениям среды, а надежность характеризует способность системы выдерживать нагрузки c) управления и самоуправления. Управление – поддержание системы в заданном состоянии. Самоуправление - механизм приспособления системы к среде

**2**)Сравнительное правоведение, которое нужно для сравнения положительного правового опыта других стран и выявление их сильных и слабых сторон и выработка рекомендаций по их улучшению, а вторая задача: постепенное сближение правовых систем разных стран (после подписания договора об общем рынке в 54 году)

**III**. Количественные методы (с помощью ЭВМ) - возможность автоматического поиска нормативных актов, а в последствии автомоделирование юридических норм.

5. Материалистическая диалектика как всеобщий метод познания

Теория государства и права разрабатывает собственные методы исследования государственно-правовых явлений и в то же время активно использует общие методы, вырабо­танные общественными и естественными науками.

На протяжении долгого времени в науке противоборствуют идеалистический и материалистический методы познания, метафизика и диалектика. Нашей отечественной науке присуща ориентация на материалистический подход, согласно которому глубинные, сущностные стороны государства и права предопределяются в конечном счете

экономикой, наличными формами собственности. Материа­листический подход позволяет проследить связь государства и права с реальными процессами, выявлять и исследовать их возможности для упрочения материальных основ и уве­личения экономического потенциала общества.

Философской основой теории государства и права слу­жит *диалектический метод,* т.е. учение о наиболее общих закономерных связях развития бытия и сознания. К общим законам диалектики относятся: переход количественных из­менений в качественные (увеличение числа норм и институ­тов, закрепляющих и регулирующих отношения частной соб­ственности, привело к делению российского права на част­ное и публичное); закон единства и борьбы противополож­ностей (единство прав и обязанностей, централизация и де­централизация в государственном строительстве); закон от­рицания (в российской государственности имеются элемен­ты прошлой и зародыши новой государственности).

Творческое применение законов диалектики, отраже­ние богатства жизненных процессов в таких философских категориях, как "содержание и форма", "возможность и действительность", "случайность и необходимость", "исто­рическое и логическое", "должное и сущее", "свобода и от­ветственность" и т. д., помогают избежать вульгарных субъек­тивистских и волюнтаристских истолкований государствен­но-правовых явлений.

6. Специальные и частнонаучные методы познания

Знание и умелое использование общенаучных методов не исключает, а напротив, предполагает применение спе­циальных и частных методов познания государственно-пра­вовых явлений.

Традиционен для юридической науки *формально-юри­дический метод.* Исследование внутреннего строения пра­вовых норм и права в целом, анализ источников (форм пра­ва), формальной определенности права как его важнейшего свойства, методы систематизации нормативного материала, правила юридической техники и т. п. — все это конкретные проявления формально-юридического метода. Он применим и при анализе форм государства, при определении и юри­дическом оформлении компетенции органов государства и т. д.

Словом, формально-юридический метод вытекает из самой природы государства и права, он помогает описать, классифицировать и систематизировать государственно-пра­вовые феномены, исследовать их внешнюю и внутреннюю формы.

В наше время, когда закономерно усиливаются инте­грационные процессы, возрастает роль *метода сравнитель­ного государствоведения и правоведения,* который имеет свои объектом сходные государственно-правовые институты раз­личных стран. С логической точки зрения, названный метод основывается на последовательном изучении и сопоставле­нии большого числа сходных объектов. Например, достоин­ства и недостатки государственных и правовых институтов нашей страны трудно установить без сравнения их с анало­гичными институтами других стран. Значение данного мето­да возрастает, когда возникает необходимость в политичес­ких и правовых реформах. Вместе с тем сравнительное государствоведение и правоведение не имеет ничего общего с бездумным заимствованием иноземного опыта и механи­ческим переносом его в наши специфические исторические, национальные и социально-культурные условия.

К специальным относится и *метод государственного и правового моделирования.* Суть его заключается в том, что между различными государственными и правовыми явлени­ями имеется определенное сходство, а потому, зная свой­ства и признаки одного из них (модели), можно с достаточ­ной степенью точности судить о других.

Моделирование помогает при поиске наилучших схем организации государственного аппарата, наиболее рацио­нальной структуры административно-территориального де­ления, при формировании системы законодательства и др.

В современных условиях особое значение приобретает *конкретно-социологический метод* исследования государ­ственно-правовых проблем. С его помощью можно выявить степень эффективности функционирования всех ветвей го­сударственной власти, правового регулирования, состояние законности .и правопорядка в стране. Конкретно-социологи­ческие исследования содействуют разработке ключевых воп­росов теории государства и права, для изучения которых они предоставляют массу новых жизненных фактов, стати­стических и иных данных.

В рамках конкретно-социологического метода исполь­зуются такие приемы, как наблюдение, анкетирование, ин­тервьюирование, эксперимент и др.

7. Общая характеристика первобытного общества.

Наша литература длительное время освещала догосударственное общество, опираясь главным образом на книгу Ф. Энгельса "Происхождение семьи, частной собственности и государства".

Любое человеческое общество должно быть каким-либо образом организовано, т.е. организационно оформлено. В про­тивном случае оно обречено на превращение в стадо, толпу. Исторически первой формой организации догосудар­ственного общества являлась родовая община. Личная, род­ственная связь сплачивала в единое целое всех членов рода. Это единство упрочивали также коллективный труд, об­щее производство и уравнительное распределение. Востор­женную характеристику родовой организации дал Ф. Энгельс. Он писал: "И что за чудесная организация этот родовой строй во всей его наивности и простоте! Без солдат, жандармов и полицейских, без дворян, королей, наместников, префек­тов или судей, без тюрем, без судебных процессов — все идет своим установленным порядком'". Таким образом, род был одновременно древнейшим социальным институтом и самой первой формой организации догосударственного об­щества.

Власть в первобытном обществе олицетворяла силу и волю рода или союза родов: источником и носителем власти (властвующим субъектом) был род, она была направлена на управление общими делами рода, подвластными (объектом власти) являлись все его члены. Здесь субъект и объем власти полностью совпадали, поэтому она была по своей при­роде непосредственно общественной, т.е. не отделенной от общества и не политической. Единственным способом ее ре­ализации было общественное самоуправление. Ни профес­сиональных управленцев, ни особых органов принуждения тогда не существовало.

Высшим органом общественной власти в роду было со­брание всех взрослых членов общества — мужчин и жен­щин. Собрание — столь же древнее установление, как и сам род. Оно решало все основные вопросы его жизнедея­тельности. Здесь избирались предводители (старейшины, вожди) на срок или для выполнения определенных дел, раз­решались споры между отдельными лицами т. д.

Решения собрания были обязательными для всех, так же как указания вождя. Хотя общественная власть не име­ла специальных принудительных учреждений, она была впол­не реальной, способной к эффективному принуждению за нарушение существующих правил поведения. Наказание неукоснительно следовало за совершенные проступки, и оно могло быть достаточно жестким — смертная казнь, изгна­ние из рода и племени. В большинстве же случаев было достаточно простого укора, замечания, порицания. Никто не имел привилегий, и поэтому никому не удавалось избе­жать наказания. Зато род как один человек вставал на за­щиту сородича, и никто не мог уклониться от кровной мес­ти — ни обидчик, ни его родичи.

Несложные отношения первобытного общества регули­ровались **обычаями — исторически сложившимися прави­лами поведения, вошедшими в привычку в результате вос­питания и многократного повторения одних и тех же дей­ствий и поступков.** Уже на ранних стадиях развития обще­ства приобретают значение обычаев навыки коллективной трудовой деятельности, охоты и пр. В наиболее важных слу­чаях трудовой процесс сопровождался ритуальными действи­ями. Например, тренировка охотников наполнялась мисти­ческим содержанием, обставлялась таинственными обря­дами.

Обычаи догосударственного общества имели характер нерасчлененных "мононорм", были одновременно и норма­ми организации общественной жизни, и нормами первобыт­ной морали, и ритуальными и обрядовыми правилами. Так, естественное разделение функций в трудовом процессе меж­ду мужчиной и женщиной, взрослым и ребенком рассматри­валось одновременно и как производственный обычай, и как норма морали, и как веление религии.

Мононормы изначально были продиктованы "естествен­но-природной" основой присваивающего общества, в кото­ром и человек является частью природы. В них права и обя­занности как- бы сливались воедино. Правда, особое место занимало такое средство обеспечения обычаев, как табу (запрет). Возникнув на самой заре истории человеческого общества, табу сыграло огромную роль в упорядочении половых отношений, строго запрещало брак с кровными род­ственниками (инцест). Благодаря табу первобытное общество поддерживало необходимую дисциплину, обеспечивающую добычу и воспроизводство жизненных благ. Табу защищало охотничьи угодья, места гнездования птиц и лежбища зве­рей от чрезмерного уничтожения, обеспечивало условия коллективного существования людей.

8. Закономерности возникновения государства

Современная материалистическая наука связывает про­цесс возникновения государства и права (особенно в евро­пейских странах) главным образом с развитием производ­ства, с переходом от присваивающей к производящей эко­номике.

В результате эволюционного развития человек для удов­летворения своих потребностей постепенно перешел от при­своения готовых животных и растительных форм к подлин­но трудовой деятельности, направленной на преобразова­ние природы и производство орудий труда, пищи и др. Имен­но переход к производящей экономике послужил толчком к трем крупным разделениям общественного труда — отделе­нию скотоводства от земледелия, отделению ремесла и обо­соблению слоя людей, занятых в сфере обмена — торговли (купцов).

Такие крупные события в общественной жизни имели столь же крупные многочисленные последствия. В изменив­шихся условиях возросла роль мужского труда, который стал явно приоритетным по сравнению с женским домашним. В связи с этим матриархальный род уступил место патриархальному, где родство уже ведется по отцовской, а не по материнской линии. Но еще более важным было, пожа­луй, то, что родовая община постепенно начинает дробить­ся на патриархальные семьи (земледельцев, скотоводов, ремесленников), интересы которых уже не полностью со­впадают с интересами рода. С возникновением семьи нача­лось разложение родовой общины. Наконец, наступил черед неизбежной при разделении труда специализации, повы­шения его производительности. Прибавочный продукт как следствие роста производительности труда обусловил появ­ление экономической возможности для товарообмена и присвоения результатов чужого труда, возникновения час­тной собственности, социального расслоения первобытного общества, образования классов, зарождения государства и права.

И все же причины зарождения государства и права ко­ренятся не только в материальном производстве, но и в воспроизводстве самого человека. В частности, запрещение инцеста (кровосмешения) не только способствовало выжи­ванию и укреплению рода человеческого, но и оказало мно­гоплановое воздействие на развитие общества, структуру его внутренних и внешних отношений, культуру.

Родовая организация общества трансформировалась в го­сударство эволюционно, сохраняя историческую преемствен­ность, проходя переходные стадии. Одной из таких пере­ходных, предгосударственных форм была, по мнению Л. Моргана, "военная демократия", где органы родового об­щественного самоуправления еще сохраняются, но посте­пенно набирают силу новые предгосударственные структу­ры в лице военачальника и его дружины. Здесь появились зачатки военно-насильственного принуждения и подавления, ибо традиционная родовая организация самоуправления уже не в состоянии была разрешить возникающие противоре­чия, все более разрушающие вековые порядки.

9. Формы возникновения государств: восточные раннеклассовые государства и западные.

Формирование государства — длительный процесс, ко­торый у различных народов шел разными путями. Ныне до­минирует мнение, что одним из основных является *восточ­ный* путь возникновения государства, "азиатский способ производства" (вначале — Древний Восток, затем — Афри­ка, Америка, Океания). Здесь очень устойчивыми, традици­онными оказались социально-экономические отношения и структуры родового строя — земельная община, коллектив­ная собственность. Управление общественной собственно­стью становилось важнейшей функцией родоплеменной знати, которая постепенно превращалась в обособленную социальную группу (сословие, касту), а ее интересы все бо­лее обособлялись от интересов остальных членов общества.

Следовательно, восточный (азиатский) вариант возник­новения государственности отличается от других вариантов главным образом тем, что здесь родоплеменная знать, ис­полнявшая общественные должности, плавно трансформи­ровалась в государственные органы (государственно-чинов­ничий аппарат), а общественная (коллективная) собствен­ность тоже постепенно превращалась в государственную. Частная собственность тут не имела существенного значе­ния.

На рассматриваемый путь зарождения государства зна­чительное влияние оказали географические условия, необ­ходимость выполнения крупномасштабных общественных работ (сооружение, эксплуатация и защита ирригационных систем и др.), предопределивших возникновение самостоя­тельной и сильной публичной власти.

Восточные государства заметно отличались друг от дру­га, хотя имели много общего. Все они были абсолютными, деспотическими монархиями, обладали мощным чиновничь­им аппаратом, экономическую основу их составляла государственная собственность. Здесь, по сути, не наблюдалось отчетливо выраженной классовой дифференциации. Государ­ство одновременно и эксплуатировало сельских общинни­ков, и управляло ими, т.е. само государство выступало орга­низатором производства.

По *другому историческому пути* шел процесс возник­новения государства на *территории Европы,* где главным государствообразующим фактором было классовое расслое­ние общества, обусловленное интенсивным формированием частной собственности на землю, скот, рабов. По мнению Ф. Энгельса, в наиболее "чистом" виде этот процесс прохо­дил в Афинах. В Риме на возникновение классов и государ­ства большое влияние оказала длительная борьба двух груп­пировок свободных членов родоплеменного общества — пат­рициев и плебеев. В результате побед последних в нем ут­вердились демократические порядки: равноправие всех сво­бодных граждан, возможность каждого быть одновременно землевладельцем и воином и др. Однако к концу II в. до н. э. в Римской империи обострились внутренние противоречия, повлекшие создание мощной государственной машины.

По вопросу возникновения государства на территории Западной и Восточной Европы в литературе высказаны две точки зрения. Сторонники первой утверждают, что в этом регионе в ходе разложения первобытных отношений зарож­далось феодальное государство (это относится прежде все­го к Германии и России). Приверженцы второй полагают, что после разложения родового строя здесь наступает пред­шествующий феодализму длительный период, в ходе кото­рого знать выделяется в особую группу, обеспечивает себе привилегии, в первую очередь во владении землей, но кре­стьяне сохраняют как свободу, так и собственность на землю. Этот период они называют профеодализмом, а госу­дарство — профеодальным.

Таким образом, на этапе производящей экономики под воздействием разделения труда, появления патриархальной семьи, военных захватов, запрета инцеста и других факто­ров происходит расслоение первобытного общества, обостря­ются его противоречия, вследствие чего родовая организа­ция социальной жизни изживает себя, а ей на смену с той же неизбежностью приходит новая организационная форма общества – государство.

10. Признаки государства, отличающие его от родоплеменной организации первобытного общества.

При всем многообразии форм возникших государств всем им присущи некоторые свойства, которые весьма существенно от­личали их от первобытной организации публичной власти.

1. Если первобытно-общинная организация власти основыва­лась на кровном родстве всех членов родоплеменного объедине­ния, то государство — на территориальной общности своих граж­дан или подданных.

Территория предопределяет пространственные пределы, гра­ницы, отделяющие одно государство от другого, порядок фор­мирования и структуру органов государства, их задачи и функ­ции.

Следует подчеркнуть, что признаком государства является не территория сама по себе, а деление населения по месту их прожи­вания, устанавливающее принадлежность граждан определенно­му государству.

2. Государство — это особая организация публичной власти, которая уже не совпадает со всем населением, носит политичес­кий характер. Ее специфика в следующем:

— если общественная власть первобытного строя выражала интересы всего общества и в ее формировании принимало учас­тие все взрослое население, то политическая власть представляет в первую очередь корпоративные интересы определенной части, социальной группы, класса;

— реализация политической власти осуществляется особым аппаратом государственных служащих, которые отделены от об­щества и, будучи не заняты непосредственно в общественном производстве, профессионально выполняют управленческие функции, получая за это денежное вознаграждение;

— обеспечение решений политической власти осуществляет­ся с помощью специально созданного карательного аппарата, аппарата насилия (армия, милиция, разведка, тюрьма и т.д.).

Для содержания многочисленного аппарата государствен­ных служащих, представляющего политическую власть, необхо­димы налоги, сборы, различные обложения.

11. Теории происхождения государств: теологическая, патриархальная, насилия.

Существует множество теорий происхождения государства и права. Такой плюрализм научных взглядов обусловлен истори­ческими особенностями развития общества, своеобразием тех или иных регионов мира, идеологическими приверженностями авторов, задачами, которые они ставят перед собой, и другими причинами.

Рассмотрим следующие теории:

**1. Теологическая.** Представитель - Ф. Аквинский. Широкое распространение получила при феодализме. Однако и в настоящее время эта кон­цепция представляет официальную доктрину Ватикана.

Согласно данным воззрениям, государство является резуль­татом проявления божественной воли, практическим воплоще­нием власти бога на земле. По мнению богословов, любая светская власть производна от власти церкви, власти религиозных организаций. А народ, должен беспрекословно повиноваться всем велениям государственной води. как продолжению воли божественной.

**2. Патриархальная** (Аристотель, Филмер, Михайловский). По утверждению Аристотеля, государство — наилучшая форма человеческого общения в целях достижения общего блага. Это своеобразная разросшаяся семья. Власть монарха — естественное продолжение власти отца (патриарха), который заботится о членах своей семьи и обеспечивает их послушание.

**5. Теория насилия** (Дюринг, Гумплович, Каутский). Сторонники эт ой теории утверждают, что государство возникло как результат насилия, путем завоевания слабых и беззащитных племен более сильными и организованными. Именно в племенах, в их взаимной борьбе, по мысли Л. Гумпловича, «мы можем признать главные, основные части, действительные краеугольные камни государства, — в племенах, которые мало-помалу превращаются в классы и сословия. Из этих племен создается государство. Они и только они предшествуют государству». Теория проповедовала культ насилия, завоевания, эксплуатации порабощения одних народов другими.

**По** мнению представителей данной теории, государство более необходимо слабым племенам, нежели сильным. Будучи инстру­ментом организации и управленческого воздействия завоевате­лей, государство становится мощным средством защиты завое­ванных от возможных посягательств со стороны других сильных племен.

К. Каутский пытался доказать, что при дальнейшем развитии общества государство трансформируется в инструмент всеобщей гармонии, в орган защиты и обеспечения всеобщего блага как сильных, так и слабых. Теория была воспринята нацистской Гер­манией в качестве официальной идеологии.

12. Договорная теория происхождения государства.

Значительной теорией происхождения государства является **договорная теория,** получившая прочное распространение в XVII –ХУШ веках. В Голландии в XVII веке сторонниками этой теории бы­ли Гуго Гроций и Спиноза, в Англии - Локк и Гоббс, во Франции в XVIII веке - Руссо.

В России представителем договорной теории был революци­онный демократ А. Н. Радищев (1749-1802), который утверждал, что государственная власть принадлежит народу, передана им монарху и должна находиться под контролем народа. Люди же, входя в госу­дарство, лишь ограничивают, а вовсе не теряют свою естественную свободу. Отсюда он и выводил право народа на восстание и рево­люционное ниспровержение монарха, если тот допускает злоупот­ребление властью и произвол.

В договорной теории государство возникает как продукт сознательного творчества, как результат договора, в который всту­пают люди, находившиеся до этого в «естественном», первобытном состоянии. Государство - это сознательное объединение людей на основе договора между ними, в силу которого они передают часть своей свободы, своей власти государству.

Общественный договор, создающий государство, понимался как согласие между изолированными до того индивидами на объ­единение, на образование государства, превращая неорганизован­ное множество людей в единый народ. Но это не договор-сделка с будущим носителем власти, а договор, имеющий конститутивный (устанавливающий) характер, создающий гражданское общество и государственное образование - политическую организацию: госу­дарство.

В договорной теории в связи с этим различали первичный до­говор объединения и вторичный договор подчинения, договор наро­да с князем или иным государственным органом.

Следует подчеркнуть, что при этом общественный договор мыслился не как исторический факт подписания всеми какого-либо конкретного документа, который лег в основу появления госу­дарства, а как состояние общества, когда люди добровольно объ­единились в его государственно-организационную форму, как прин­цип, обосновывающий правомерность государственной власти.

Договорная теория использовалась в разных целях. Руссо, Радищев обосновывали начала народовластия, народного суверените­та, поскольку первично власть принадлежала объединившемуся в государство народу и могла им быть отобрана от недобросовестно­го, некомпетентного правителя, у которого, таким образом, была лишь производная от народа власть. Гоббс, наоборот, доказывал, что коль скоро власть добровольно передана правителю, например князю, то он - князь - отныне обладает неограниченными полномо­чиями. Локк обосновывал конституционную монархию, т. к. обще­ственный договор, по его мнению, представлял собой определен­ный компромисс между народом и правителем, определенное ограничение свободы и народа, и монарха.

Отражала эта теория и договорную практику многих фео­дальных городов, заключавших договор с князем о его материаль­ном обеспечении в обмен на управление городом, на защиту города.

Имела эта теория и глубокое демократическое содержание, обосновывая естественное право народа на свержение власти не­годного монарха, вплоть до революционного восстания.

13. Марксистская теория происхождения государства.

*Марксистская теория происхождения государства* наи­более полно изложена в работе Ф. Энгельса "Происхожде­ние семьи, частной собственности и государства", само на­звание которой отражает связь явлений, обусловивших воз­никновение анализируемого феномена. В целом теория от­личается четкостью и ясностью исходных положений, логи­ческой стройностью и, несомненно, представляет собой боль­шое достижение теоретической мысли.

Для марксистской теории характерен последовательный материалистический подход. Она связывает возникновение государства с частной собственностью, расколом общества на классы и классовым антагонизмом. Суть вопроса марксизм выражает в формуле "Государство есть продукт и про­явление непримиримых классовых противоречий".

Отрицать влияние классов на возникновение государ­ства нет оснований. Но так же нет оснований считать классы единственной первопричиной его появления. Как уже было отмечено, государство нередко зарождалось и формирова­лось до возникновения классов; кроме того, на процесс государствообразования влияли и другие, более глубинные и общие факторы.

14. Понятие и признаки государства.

**Государство —** *это организация политической власти, необходимая для выполнения как сугубо клас­совых задач, так и общих дел, вытекающих из природы всякого общества.*

Государство отличается от других организаций, входящих в политическую систему общества, рядом существенных приз­наков.

1. Государство в пределах своих территориальных границ вы­ступает в качестве единственного официального представителя всего общества, всего населения, объединяемого им по признаку гражданства.

2. Государственный суверенитет, под которым принято пони­мать присущее государству верховенство на своей территории и независимость в международных отношениях. Государство — единственный носитель суверенной власти.

3. Государство издает законы и подзаконные акты, обладаю­щие юридической силой и содержащие нормы права.

Те или иные общественные объединения могут принимать решения, обязательные для их внутриорганизационных подраз­делений и членов, тогда как нормативные акты государства обя­зательны для всех государственных и муниципальных органов, общественных объединений, частных организаций, должност­ных лиц и граждан. Правотворчество — исключительная преро­гатива государства.

4. Государство есть сложный механизм (аппарат) управления обществом, разносторонними социальными сферами и процес­сами, представляющий собой систему государственных органов и соответствующих материальных средств (вещественных при­датков), необходимых для выполнения его задач и функций.

Специфическая особенность органов, образующих в своей со­вокупности государственный механизм, состоит в государствен­но-властном характере их полномочий, что связано с обязатель­ным юридическим закреплением формирования и деятельности этих органов и основанной на этом способности издавать право­вые акты и охранять их от нарушения.

Функционирование этого специально созданного государст­венного механизма, этой своеобразной отлаженной «машины» необходимым образом предполагает наличие особого слоя лиц — государственных служащих, основное назначение которых, с учетом сложившегося в классовом обществе разделения труда, в том только и состоит, чтобы управлять.

5. Государство — единственная в политической системе орга­низация, которая располагает правоохранительными (каратель­ными) органами (суд, прокуратура, милиция, полиция и т.д.), специально призванными стоять на страже законности и право­порядка.

6. Только государство располагает вооруженными силами и органами безопасности, обеспечивающими его оборону, сувере­нитет, территориальную целостность и безопасность.

7. Один из важнейших признаков государства, так или иначе соприкасающийся со всеми рассмотренными выше и обобщаю­щий некоторые из них, — это тесная органическая связь государ­ства с правом, представляющим собой экономически и духовно обусловленное нормативное выражение государственной воли общества, государственный регулятор общественных отноше­ний. В современных условиях Российскому государству принадле­жит первостепенная роль в утверждении демократии и свободы, стабильности и гражданского мира, согласия и сотрудничества народов страны, в продолжении реформ и переходе к цивилизо­ванному обществу. Успешное претворение этих целей в жизнь неразрывно свя­зано с осуществлением задач укрепления государства, обеспе­чения действенности всех институтов государственной власти в России, наведения правопорядка в самой власти и в стране.

15. Основные подходы к пониманию государства.

*С* давних времен мыслители пытались ответить на воп­рос, что такое государство. Еще древнеримский оратор, философ и политический деятель Марк Туллий Цицерон спра­шивал и одновременно отвечал: "Да и что такое государ­ство, как не общий правопорядок?" Н. М. Коркунов утверждал, что "государство есть общественный союз свободных людей с принудительно установленным мирным порядком посредством предоставления исключительного права принуждения только органам государства'". Словом, многие ученые характеризовали государство как организа­цию правопорядка (порядка), усматривали в том его суть и главное назначение. Но это только один из признаков дан­ного феномена.

В буржуазную эпоху широкое распространение полу­чило определение государства как совокупности (союза) людей, территории, занимаемой этими людьми, и власти. Известный государствовед Л. Дюги выделяет четыре эле­мента государства: 1) совокупность человеческих индивидов; 2) определенную территорию; 3) суверенную власть; 4) пра­вительство.

Одни авторы отождествляли государство со страной, другие — с обще­ством, третьи — с кругом лиц, осуществляющих власть (пра­вительством).

"Государство не совокупность людей определенного рода, — утверждал Ф. Ф. Кокош-кин, — а отношения между ними, форма общежития, изве­стная психическая связь между ними"'''. Однако "форма об­щежития", форма организации общества — тоже лишь один из признаков, но не все государство.

Трудности выработки дифиниции анализируемого слож­ного и изменяющегося явления породили в те годы неверие в возможность ее формулирования вообще. М. Вебер, в част­ности, писал: "Ведь государство нельзя социологически оп­ределить, исходя из содержания его деятельности. Почти нет таких задач, выполнение которых политический союз не брал бы в свои руки то здесь, то там; с другой стороны, нет такой задачи, о которой можно было бы сказать, что она во всякое время полностью, то есть исключительно, присуща тем союзам, которые называют "политическими", то есть в наши дни — государствам или союзам, которые исторически предшествовали современному государству"4.

Не один раз обращались к определению государства К. Маркс и Ф. Энгельс. Они считали, что эта "та форма, в которой индивиды, принадлежащие к господствующему классу, осуществляют свои общие интересы и в которой все граж­данское общество данной эпохи находит свое сосредоточе­ние'". Много лет спустя Ф. Энгельс сформулировал краткое, но, пожалуй, самое конфронтационное определение, соглас­но которому "государство есть не что иное, как машина для подавления одного класса другим"2. В. И. Ленин внес в приведенное определение некоторые изменения. Он писал:

"Государство — это есть машина для поддержания господ­ства одного класса над другим"''.

Обе формулировки были широко распространены и в науке, и в официальной пропаганде. Однако они применимы только к таким государствам, в которых возникает высокая классовая напряженность и политическое противоборство грозит разрушением общества. Иначе говоря, эти определе­ния походят к тираническим и диктаторским государствам. Выводя на первый план их насильственную сторону, ука­занные определения мешают увидеть в государстве ценные феномены цивилизации, культуры и социального порядка.

В современной учебной литературе государство обыч­но определяется как политико-территориальная суверенная организация публичной власти, имеющая специальный ап­парат, способная делать свои веления обязательными для всей страны. Данная дефиниция синтезирует наиболее су­щественные черты и признаки государства и в целом при­емлема, но в ней слабо отражена связь государства и обще­ства. Поэтому мы считаем, что более точной будет следую­щая формулировка: **государство — это политическая орга­низация общества, обеспечивающая его единство и целост­ность, осуществляющая посредством государственного ме­ханизма управление делами общества, суверенную публич­ную власть, придающая праву общеобязательное значе­ние, гарантирующая права, свободы граждан, законность и правопорядок.**

Приведенное определение отражает общее понятие го­сударства, но больше подходит к современному государ­ству. В нем подчеркивается, что государство есть политическая организация всего общества, всех его граждан. Оно выполняет жизненно необходимые для общества функции, обеспечивает его единство и целостность, управляет важ­нейшими общественными делами. В то же время государ­ство (особенно правовое) призвано всесторонне гарантиро­вать права и свободы граждан, поддерживать надежный и гуманный правопорядок в обществе.

16. Государственная власть: понятие и суверенные свойства.

Будучи разновидностью социальной власти, государ­ственная власть обладает всеми признаками последней. Вме­сте с тем она имеет немало качественных особенностей, важ­нейшая особенность государственной власти заключена в ее политической и классовой природе. В научной и учебной ли­тературе термины "государственная власть" и "политичес­кая власть" обычно отождествляются. Такое отождествле­ние, хотя и не бесспорно, допустимо. Во всяком случае го­сударственная власть всегда является политической и со­держит элемент классовости.

всему живому, всякому творчеству и созиданию. Отсюда неизбежно негативное отношение к органам власти и ли­цам, ее олицетворяющим. Отсюда и далеко не безобидный социальный миф о том, что всякая власть — зло, которое общество вынуждено терпеть до поры до времени. Этот миф является одним из источников разного рода проектов свер­тывания государственного управления, вначале умаления роли, а затем и уничтожения государства.

Между тем функционирующая на научной основе под­линно народная власть — великая созидательная сила, об­ладающая реальной возможностью управлять действиями и поведением людей, разрешать социальные противоречия, согласовывать индивидуальные или групповые интересы, подчинять их единой властной воле методами убеждения, стимулирования, принуждения.

Особенностью государственной власти является и то, что ее субъект и объект обычно не совпадают, властвующий и подвластные чаще всего отчетливо разделены. В обществе с классовыми антагонизмами властвующим субъектом выс­тупает экономически господствующий класс, подвластны­ми — отдельные лица, социальные, национальные общнос­ти, классы. В демократическом обществе возникает тенден­ция сближения субъекта и объекта власти, ведущая к их частичному совпадению. Диалектика этого совпадения состоит в том, что каждый гражданин является не только подвлас­тным; как член демократического общества он вправе быть индивидуальным первоносителем и источником власти. Он имеет право да и должен активно участвовать в формирова­нии выборных (представительных) органов власти, выдви­гать и выбирать кандидатуры в эти органы, контролировать их деятельность, быть инициатором их роспуска, реформи­рования. Право и долг гражданина — участвовать в приня­тии государственных, региональных и других решений че­рез все виды непосредственной демократии. Словом, при демократическом режиме нет и быть не должно только вла­ствующих и только подвластных. Даже высшие органы го­сударства и высшие должностные лица имеют над собой верховную власть народа, являются одновременно объек­том и субъектом власти.

Вместе с тем и в демократическом государственно-орга­низованном обществе полного совпадения субъекта и объек­та нет. Если демократическое развитие приведет к такому (полному) совпадению, то государственная власть утратит политический характер, превратится в непосредственно об­щественную, без органов государства и государственного управления.

Государственная власть реализуется через государствен­ное управление — целенаправленное воздействие государ­ства, его органов на общество в целом, те или иные его сферы (экономическую, социальную, духовную) на основе познанных объективных законов для выполнения стоящих перед обществом задач и функций.

Еще одна важнейшая особенность государственной вла­сти состоит в том, что она проявляется в деятельности госу­дарственных органов и учреждений, образующих механизм (аппарат) этой власти. Она потому и называется государствен­ной, что ее практически олицетворяет, приводит в действие, претворяет в жизнь прежде всего механизм государства. Видимо, поэтому государственную власть часто отождеств­ляют с органами государства, особенно высшими. С научной точки зрения такое отождествление недопустимо. Во-пер­вых, государственную власть может реализовать сам вла­ствующий субъект. Например, народ через референдум и другие институты непосредственной (прямой) демократии принимает важнейшие государственные решения. Во-вто­рых, политическая власть изначально принадлежит не го­сударству, его органам, а либо элите, либо классу, либо народу. Властвующий субъект не передает органам государ­ства свою власть, а наделяет их властными полномочиями.

Государственная власть может быть слабой или силь­ной, но, лишенная организованной силы, она теряет каче­ство государственной власти, так как становится неспособ­ной провести волю властвующего субъекта в жизнь, обеспе­чить законность и правопорядок в обществе. Государствен­ную власть не без оснований называют централизованной организацией силы. Правда, любая власть нуждается в силе авторитета: чем глубже и полнее власть выражает интере­сы народа, всех слоев общества, тем больше она опирается на силу авторитета, на добровольное и сознательное подчи­нение ей. Но пока существует государственная власть, бу­дут у нее и предметно-материальные источники силы — вооруженные организации людей или силовые учреждения (армия, полиция, органы государственной безопасности), а также тюрьмы и другие принудительные вещественные придатки. Организованная сила обеспечивает государствен­ной власти принудительную способность, является ее га­рантом. Но она должна направляться разумной и гуманной волей властвующего субъекта. Если государственная власть для решения внутренних проблем опирается только на пред­метно-материальную силу, это верное доказательство ее нестабильности и непрочности, отсутствия у нее глубоких и прочных корней в обществе. Применение всей наличной силы имеет безусловное оправдание при отражении агрессии из­вне или пресечении преступности.

**Таким образом, государственная власть есть концент­рированное выражение воли и силы, мощи государства, воплощенное в государственных органах и учреждениях. Она обеспечивает стабильность и порядок в обществе, за­щищает его граждан от внутренних и внешних посяга­тельств путем использования различных методов, в том числе государственного принуждения и военной силы.**

17. Сущность государства.

Сущность государства — смысл, главное, глубинное в нем, что определяет его содержание, назначение и функ­ционирование. Таким главным, основополагающим в государ­стве являются власть, ее принадлежность, назначение и функционирование в обществе. Иными словами, вопрос о сущности государства — это вопрос о том, кому принадле­жит государственная власть, кто ее осуществляет и в чьих интересах. Вот почему данная проблема является остродис­куссионной.

Иногда государственная власть оказывается в руках узкой группы, клана либо отдельных лиц, выражает их интере­сы, но такая власть обычно камуфлирует свои интересы, выдает их за общесоциальные и общенациональные.

Так, сторонники *теории элит,* получившей распрост­ранение в XX в., считают, что народные массы не способ­ны осуществить власть, управлять общественными делами, что государственная власть должна бесконтрольно принад­лежать верхушке общества — элите до тех пор, пока одну властвующую элиту не сменит другая.

К теории элит примыкает и во многом с ней созвучна *технократическая теория.* По мнению представителей этой теории, властвовать, управлять могут и должны професси­оналы-управленцы, менеджеры. Только они способны опре­делять действительные потребности общества, находить оптимальные пути его развития.

Названные теории не лишены определенных достоинств, но обе они страдают антидемократизмом, отрывают власть от народа.

Многочисленные приверженцы различных разновидно­стей *демократической доктрины* исходят из того, что пер­воисточником и первоносителем власти является народ, что государственная власть по своей природе и сути должна быть подлинно народной, осуществляться в интересах и под кон­тролем народа.

*Марксистская теория* доказывает, что политическая власть принадлежит экономически господствующему классу и используется в его интересах. Отсюда усматривается клас­совая сущность государства как машины (орудия), посред­ством которой экономически господствующий класс стано­вится политически господствующим, осуществляющим свою диктатуру, т.е. власть, не ограниченную законом и опираю­щуюся на силу, на принуждение.

Да, классовый характер, классовая направленность де­ятельности государства — его сущностная сторона, его ос­новное начало. Но деятельность государства, обусловленная классовыми противоречиями, является доминирующей лишь в недемократических, диктаторских государствах, где су­ществует жесткая эксплуатация одной части общества другой. Но и в тех случаях, когда возникают острые классовые конфликты, государство удерживает классы от взаимного уничтожения в бесплодной борьбе, а общество — от разру­шения, тем самым сохраняя его целостность. И в этих усло­виях оно выполняет определенные функции в интересах все­го общества.

В развитых демократических странах государство по­степенно становится эффективным механизмом преодоле­ния общественных противоречий не путем насилия и подав­ления, а достижения общественного компромисса. Само су­ществование государства в наше время связано не столько с классами и классовой борьбой, сколько с общесоциальны­ми потребностями и интересами, что предполагает разум­ное сотрудничество различных, в том числе противоречи­вых, сил. Сказанное не означает, что современное государ­ство полностью утратило классовость, нет, она просто ото­шла на второй план, перестала доминировать, а на первое место вышла общесоциальная сторона. Такое государство сосредоточивает свою деятельность на обеспечении социаль­ного компромисса, на управлении делами общества.

Иначе говоря, в демократическом обществе второй, но более значимой, чем первая, становится общесоциальная его сторона. Следовательно, анализ сущности государства тре­бует учета обоих начал. Игнорирование любого из них дела­ет характеристику этой сущности односторонней.

18. Типология государства: формационный подход.

Понятие типа государства относится к числу важнейших кате­горий теории государства и права.

В настоящее время выделяют два основных подхода к типоло­гии государства: *формационный и цивилизационный.*

До недавнего времени **формационный подход** признавался у нас в качестве единственно возможного и научного, поскольку выражал марксистское отношение к вопросу о типе государства. Суть его в том, что выяснение типа государства основывается на понимании истории как естественноисторического процесса смены общественно-экономических формаций, каждой из кото­рых в условиях существования классов соответствует определен­ный тип государства. Аналогично понятием типа государства ох­ватываются общие, наиболее существенные признаки, характер­ные для всех государств одной и той же социально-экономичес­кой формации. Тип государства означает конкретизацию, определенность его экономической основы, классовой сущности и социального назначения.

Для определения типа государства в данном значении необхо­димо ответить на три вопроса.

Какой общественно-экономической формации, какому типу производственных отношений соответствует данное государст­во? Орудием какого класса оно является? Каково социальное назначение данного государства?

Для обозначения выделяемых на этом основании типов госу­дарства используется термин «исторические типы государства». Это рабовладельческий, феодальный, буржуазный и социалисти­ческий типы государства.

Первые три из них охватываются единым родовым понятием эксплуататорского государства.

Согласно формационному подходу к типологии государства в процессе смены общественно-экономических формаций в ре­зультате социальных революций с объективной необходимостью происходит переход от одного исторического типа государства к другому, более высокому. Если буржуазное государство — пос­ледний тип эксплуататорского государства — подлежит револю­ционному слому, социалистическое государство — исторически последний тип государства вообще — постепенно «засыпает», «отмирает».

19. Типология государства: цивилизованный подход.

Другим заслуживающим внимание современным подходом к типологии государства является **цивилизационный. В** настоящее время в нем преобладает так называемое «технологическое» на­правление, согласно которому тип государства связывается с той ступенью (стадией) научно-технического прогресса и жизненно­го уровня населения, определяемого потреблением и оказанием услуг, которой соответствует данное государство.

Одной из наиболее распространенных и характерных для этого направления цивилизационного подхода является «теория стадий экономического роста», автор которой известный амери­канский социолог и политический деятель Уолт Ростоу. Соглас­но этой теории, призванной, по словам ее автора, «бросить вызов марксизму и вытеснить его как метод рассмотрения современной истории», все общества по экономическому развитию можно от­нести к одной из пяти стадий: традиционное общество; переход­ное общество, в котором закладываются основы преобразова­ний; общество, переживающее процесс сдвига; созревающее об­щество и общество, достигшее высокого уровня народного по­требления.

К первой стадии Ростоу относит общество, основанное на доньютоновской науке и технике и на преобладании сельского хозяйства. Вторая стадия — это период трансформации «тради­ционного общества» в более развитый период закладывания основ для «сдвига» в области обрабатывающей промышленности. Третья стадия — «сдвиг», «взлет» научно-технического развития как в промышленности, так и в сельском хозяйстве. Четвертая стадия характеризуется как пора «зрелости», когда на основе при­менения современных научно-технических достижений во всей массе ресурсов общества и значительного роста инвестирования национального дохода достигается устойчивое превышение вы­пуска продукции над ростом населения. И, наконец, пятая ста­дия — это период «высокого уровня массового потребления», в который ведущие секторы экономики переходят на производство предметов потребления длительного пользования и услуг.

В соответствии с рассматриваемой концепцией именно на пятой стадии возникает общество, которое можно назвать «госу­дарством всеобщего благоденствия». На данной стадии, по мне­нию Ростоу, находились лишь США и другие высокоразвитые капиталистические государства, тогда как Советский Союз толь­ко вступал в стадию «зрелости».

К теории «стадий экономического роста» тесно примыкают теории «менеджеризма», «единого индустриального общества», «постиндустриального общества» и др., согласно которым в со­временную эпоху необходимость в революционном изменении условий жизни общества отпадает или уже отпала, ибо научно-техническая революция по своим социальным последствиям спонтанно, автоматически выступает как заменитель социаль­ной революции, который, неся все основные социальные преоб­разования, не затрагивает основы капитализма — частной собст­венности. Значительное место в ряду этих теорий занимает идея «конвергенции», сближения двух систем, социалистической и капиталистической, в разработку которой весомый вклад внес академик А.Д. Сахаров. Суть ее в сближении и воплощении в едином типе общества и государства того лучшего, что содержат в себе обе системы в целях обеспечения прогресса, свободы и мира внутри каждой страны и на международной арене.

Представителем другого направления цивилизационного подхода к вопросу о типах государства является английский ис­торик А.Тойнби. Он сформулировал концепцию цивилизации, под которой понимает замкнутое и локальное состояние общест­ва, отличающееся общностью религиозных, психологических, культурных, географических и других признаков. В соответствии с ним он выделяет в мировой истории более 20 цивилизаций, не связанных между собой какими-либо общими закономерностя­ми развития, а существующих, подобно ветвям дерева, рядом друг с другом. Обращает на себя внимание смешение А.Тойнби поня­тий общества и государства. Хотя его взгляды и представляют определенный интерес, выдвигаемые им признаки относятся скорее к типологии общества, а не государства.

Имеются и некоторые другие подходы к типологии государст­ва, различающиеся между собой положенными в их основу кри­териями, но они, как правило, весьма субъективны. Поэтому в данном параграфе и было привлечено внимание к двум ос­новным.

При изучении вопроса о типах государства следует пользо­ваться одновременно как формационным, так и цивилизационным подходами, не допуская их противопоставления. Позитив­ные стороны того и другого, взятые в единстве, дополняя друг друга, позволяют более глубоко и конкретно понять эту сложную проблему.

20. Форма государства: понятие, элементы, Соотношение типа и формы государства.

Типология государств тесно связана с понятием формы государства. Особенности каждого конкретного типа государства устанавливаются на основе анализа его организационного устройства, методов осуществления государственной власти.

Четкого соотношения между типом и формой государства нет. С одной стороны в пределах государства одного и того же типа могут встречаться различные формы организации и деятельности государственной власти, а с другой государства различного типа могут обличаться в одинаковую форму. Своеобразие конкретной формы государства любого исторического периода определяется, прежде всего, степенью зрелости общества и государственной жизни, задачами и целями, которые ставит перед собой государство. Другими словами, категория формы государства непосредственно зависит от его содержания и определяется им.

Серьезное влияние на форму государства оказывает культурный уровень народа, его исторические традиции, характер религиозных мировоззрений, национальные особенности, природные условия проживания и другие факторы. Специфику формы государства определяет также характер взаимоотношений государства и его органов с негосударственными организациями (партиями, профсоюзами, общественными движениями, церковью и другими организациями).

*ФОРМА ГОСУДАРСТВА* - сложное общественное явление, которое включает в себя три взаимосвязанных элемента: форму правления, форму государственного устройства и форму государственного режима.

В различных странах государственные формы имеют свои особенности, характерные признаки, которые по мере общественного развития наполняются новым содержанием, обогащаясь во взаимосвязи и взаимодействий. Вместе с тем форма существующих государств, особенно современных, имеет общие признаки, что позволяет дать определение каждому элементу формы государства.

21. Форма правления: понятие и виды.

Форма правления представляет собой структуру высших органов государственной власти, порядок их образование и распределение компетенции между ними.

Форма государственного правления дает возможность уяснить:

- как создаются высшие органы государства, и какого их строение;

- как строятся взаимоотношения между высшими и другими государственными органами;

- как строятся взаимоотношения между верховной государственной властью и населением страны;

- в какой мере организация высших органов государства позволяет обеспечивать права и свободы гражданина.

По указанным признакам формы государственного правления подразделяются на :

- монархические ( единоличные, наследственные)

- республиканские ( коллегиальные, выборные)

22. Монархия: основные признаки и виды.

Монархия - это такая форма правления, при которой верховная власть осуществляется единолично и переходит, как правило, по наследству.

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

Монархия возникла в условиях рабовладельческого общества. При феодализме она стала основной формой государственного правления. В буржуазном же обществе сохранились лишь традиционные, а в основном формальные черты монархического управления.

В свою очередь монархия делится на :

- абсолютную

- ограниченную(парламентарную)

- дуалистическую

- теократическую

- парламентарную

Абсолютная монархия - такая форма правления, при которой верховная государственная власть по закону всецело принадлежит одному лицу.

Власть в центре и на местах принадлежит не крупным феодалам, а чиновникам, которые могут назначаться и увольняться монархом.

Конституционная монархия представляет собой такую форму правления, при которой власть монарха значительно ограничена представительным органом. Обычно это ограничение определяется конституцией, утверждаемой парламентом. Монарх же не в праве изменить конституцию.

Конституционная монархия бывает парламентарной и дуалистической.

Парламентская монархия характеризуется следующими основными признаками: правительство формируется из представителей определенной партии (или партий) получивших большинство голосов на выборах в парламент; лидер партии, обладающий наибольшим числом депутатских мест, становится главой государства; в законодательной, исполнительной и судебной сферах власть монарха фактически отсутствует, она является символической; законодательные акты принимаются парламентом и формально подписываются монархом; правительство согласно конституции несет ответственность не перед монархом, а перед парламентом.

Примерами такой монархии можно считать - Великобританию, Бельгию, Данию и др.

При дуалистической монархии государственная власть носит двойственный характер. Юридически и фактически власть разделена между правительством, формируемым монархом, и парламентом.

Правительство в дуалистических монархиях формируется независимо от партийного состава в парламенте и не ответственно перед ним. Монарх при этом выражает преимущественно интересы феодалов, а парламент представляет буржуазию и другие слои населения. Подобная форма правления существовала в кайзеровской Германии (1871-1918), сейчас в Марокко.

В некоторых государствах монарх возглавляет не только светское, но и религиозное управление страной. Такие монархи носят название теократические (Саудовская Аравия).

23. Республика: понятие и виды.

Республика - это такая форма правления, при которой верховная власть осуществляется выборными органами, избираемыми населением на определенный срок.

Общими признаками республиканской формы правления являются: существование единоличного и коллегиального главы государства; выборность на определенный срок главы государства и других верховных органов государственной власти; осуществление государственной власти не по своему велению, а по поручению народа; юридическая ответственность главы государства в случаях, предусмотренных законом; обязательность решений верховной государственной власти.

Насчитывается несколько основных разновидностей республиканского правления. В свою очередь они делятся по форме государственного устройства на: парламентарные и президентские

Парламентская республика - разновидность современной формы государственного правления, при которой верховная роль в организации государственной жизни принадлежит парламенту.

В такой республике правительство формируется парламентским путем из числа депутатов, принадлежащих к тем партиям, которые располагают большинством голосов в парламенте. Правительство несет коллективную ответственность перед парламентом о своей деятельности. Оно остается до тех пор у власти, пока в парламенте они обладают большинством. В случае утраты доверия большинство членов парламента правительство либо уходит в отставку, либо через главу государства добивается роспуска парламента и назначения досрочных парламентских выборов.

Как правило, глава государства в подобных республиках избирается парламентом либо специально образуемой парламентской коллегией. Назначение парламентом главы государства является главным видом парламентского контроля над исполнительной властью. Процедура избрания главы государства в современных парламентарных республиках неодинакова. Глава государства в парламентарной республике обладает полномочиями : обнародует законы, издает декреты, назначает главу правительства, является верховным главнокомандующим вооруженными силами и т.д.

Глава правительства (премьер-министр, председатель совета министра, канцлер) назначается, как правило, президентом. Он формирует возглавляемое им правительство, которое осуществляет верховную исполнительную власть и отвечает за свою деятельность перед парламентом. Главной функцией парламента является законодательная деятельность и контроль за исполнительной властью. К парламентарным республикам можно отнести ФРГ, Италию (по конституции 1947 годка), Австрию, Швейцарию, Исландию, Ирландию, Индию и др.

Президентская республика - одна из разновидностей современной формы государственного правления, которая наряду с парламентаризмом соединяет в руках президента полномочия главы государства и главы правительства.

Наиболее характерные черты президентской республики: внепарламентский метод избрания президента и формирования правительства; ответственность правительства перед президентом, а не перед парламентом; более широкие, чем в парламентарной республике, полномочия главы государства. Например, США).

Характерным для всех президентских республик, несмотря на их разнообразие, является то, что президент либо совмещает полномочия главы государства и главы правительства и участвует в формировании кабинета или совета министров (Франция, Индия). Президент наделяется и другими важными полномочиями : как правило, он имеет право роспуска парламента, является верховным главнокомандующим, объявляет чрезвычайное положение, утверждает законы путем их подписания, нередко представительствует в правительстве, назначает членов Верховного суда.

24. Нетипичные формы правления в современном мире.

В ряде стран Азии и Африки ограниченные монархии дейст­вуют в виде **дуалистических монархий** (например, в Марокко, Иордании и др.). Их отличие от парламентских состоит в сосре­доточении в руках монарха больших полномочий в сфере госу­дарственной власти. Ему принадлежит не только вся полнота Исполнительной власти, но и значительная часть власти законо­дательной, выражающейся в праве налагать **абсолютное вето** (от дат. *veto —* запрещаю) на законы, принятые парламентом. Этот не позволяет закону вступить в силу, зато монарх в дуалистической монархии обладает неограниченным правом на издание указов, подменяющих собой законы либо имеющих даже боль­шую нормативную силу по сравнению с ними.

В некоторых монархических государствах (например, в Сау­довской Аравии) их глава возглавляет не только светское, но и религиозное управление страной. Такие монархии носят название **сократических.**

**Смешанная (полупрезидентская) республика** характеризуется сочетанием основных черт обоих типов республиканской формы правления, а также новых, не известных ни одному из рассмот­ренных выше типов республики черт.

В частности, для республик смешанного типа правления ха­рактерно отсутствие прямой юридической связи между президентом и правительством. В ряде государств всенародно избранный президент, будучи главой государства, в формально-правовом смысле оказывается отделен от руководства исполнительной влас­тью, которое конституция страны возлагает на правительство (характерный пример — Россия). В этом случае конституция может устанавливать принцип доверия нижней палаты парламен­та по отношению к формируемому президентом правительству.

Одним из признаков, присущих исключительно республикам смешанного типа правления, является закрепленная в конститу­ции страны возможность роспуска парламента или его нижней палаты по инициативе президента в случае возникновения непре­одолимого конфликта между органами исполнительной власти и парламентом одного уровня (такое правомочие 'президента за­креплено конституцией не только России, но и Франции).

По окончании установленного законом срока истекают пол­номочия избираемых населением органов государственной власти, и вся процедура их формирования повторяется заново. Сле­довательно, республиканская форма правления в наибольшей сте­пени обеспечивает участие населения в формировании высших органов государственной власти. В свою очередь, процедура выборов и порядок деятельности избранных органов власти требуют максимального правового регулирования, не говоря уже о том, что форма правления и структура высших органов государствен­ной власти получают закрепление в конституции страны.

Характеризуя республиканскую форму правления, нельзя не сказать несколько слов о **республиках советского типа.** Несмотря па то что данная форма правления была характерна лишь для нескольких государств "социалистического" типа и является таким же анахронизмом, как абсолютная монархия, тем не менее, она оставила заметный след в истории отечественной государствен­ности и требует сегодня объективной оценки.

Характерным для формы правления данного типа было отсут­ствие разделения властей, формальное полновластие Советов (или иных представительных органов власти), формируемых по клас­совому или иному недемократическому принципу. Советы пред­ставляли собой единую пирамиду вертикально подчиненных друг другу органов государственной власти, камуфлирующих реальное всевластие коммунистической партии, точнее, ее руководящих органов.

Господство партийно-бюрократического руководства обеспе­чивалось непрофессиональным характером деятельности Советов: их депутаты за редким исключением не порывали связей со своей основной работой, а сами Советы созывались на периодические заседания, а не работали постоянно.

Сочетание республик советского типа с недемократическим политическим режимом приводило в ряде случаев к выхолащиванию смысла принципа республиканского государственного уст­ройства, поскольку в истории СССР известны случаи, когда сес­сии Советов не созывались в течение длительного времени и не проводились перевыборы их состава (в годы Великой Отечествен­ной войны).

25. Форма правления современного российского государства.

При подготовке новой Конституции России отчетливо высветились многие проблемы теории и практики государ­ственного строительства, в том числе о форме правления. Суть дискуссий сводилась к альтернативе: президентская или парламентарная республика должна быть утверждена в на­шей стране. Однако сторонники жесткой альтернативы не учитывали, что в современных условиях градации, сложив­шиеся в XIX в., изменяются, происходит взаимопроникно­вение элементов различных форм правления, возникают смешанные, "гибридные" формы. Данные процессы отража­ют новые тенденции современного политического развития, чаще всего вызванные необходимостью повысить уровень управляемости государства, придать большую самостоятель­ность и стабильность органам исполнительной власти.

Форма правления, т.е. порядок организации и взаимоотношений высших органов государства, зависят от многих факторов: соотношения социально-политических сил, уров­ня правовой и политической культуры и т.д.

Сложная обстановка перехода к рыночной экономике и острая социальная напряженность обусловили тот факт, что |в Российской Федерации в качестве формы правления установлена президентская республика, но обладающая по сравнению с традиционными президентскими республиками рядом особенностей.

Во-первых, наряду с признаками президентской респуб­лики (это, в частности, контроль Президента за деятельно­стью Правительства) данная форма имеет (правда, незначи­тельные) элементы парламентарной республики, состоящие в том, что Государственная Дума может выразить недове­рие Правительству (хотя решать его судьбу и в этом случае будет Президент).

Во-вторых, налицо дисбаланс между законодательной и президентской властью, существенный перевес последний, что в какой-то мере нарушает необходимое равновесие и устойчивость государственной власти в целом.

Наконец, в-третьих, уникальность России как федера­ции не может не быть отраженной в механизме государ­ственной власти, особенно с учетом того, что в ряде ее республик также существует институт президентства.

26. Форма государственного устройства: понятие и виды.

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

В отличии от форм правления организация государства рассматривается с точки зрения распределения государственной власти и государственного суверенитета в центре и на местах, их разделение между составными частями государства.

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

По форме государственного устройства все государства можно подразделить на три основные группы :

- унитарное;

- федеративное;

- конфедеративное.

*3.1 Унитарное государство*

Унитарное государство - это единое цельное государственное образование, состоящее из административно-территориальных единиц, которые подчиняются центральным органам власти и признаками государственной независимости не обладают.

Унитарное государство характеризуется следующими признаками: унитарное устройство предполагает единые, общие для всей страны высшие исполнительные, представительные и судебные органы, которые осуществляют верховное руководство соответствующими органами; на территории унитарного государства действует одна конституция, единая система законодательства, одно гражданство; составные части унитарного государства (области, департаменты, округа, провинции, графства) государственным суверенитетом не обладают; унитарное государство, на территории которого проживают небольшие по численности национальности, широко допускает национальную и законодательную автономию; все внешние межгосударственные сношения осуществляют центральные органы, которые официально представляют страну на международной арене; имеет единые вооруженные силы, руководство которыми осуществляется центральными органами государственной власти.

Федерация - представляет собой добровольное объединение ранее самостоятельных государственных образований в одно союзное государство.

Можно выделить наиболее общие черты, которые характерны для большинства федеративных государств.

1. Территория федерации состоит из территорий ее отдельных субъектов: штатов, кантов, земель, республик и т.д.

2. В союзном государстве верховная исполнительная, законодательная и судебная власть принадлежит федеральным государственным органам.

3. Субъекты федерации имеют право принятия собственной конституции, имеют свои высшие исполнительные, законодательные и судебные органы

4. В большинстве федерации существует союзное гражданство и гражданство федеральных единиц.

5. При федеральном государственном устройстве в парламенте имеется палата, представляющая интересы членов федерации.

6. Основную общегосударственную внешнеполитическую деятельность в федерациях осуществляют союзные федеральные органы. Они официально представляют федерацию в межгосударственных отношениях ( США, Бразилия, Индия, ФРГ и др.).

Федерации строятся по территориальному и национальному признаку, который в значительной мере определяет характер, содержание, структуру государственного устройства.

Территориальная федерация характеризуется значительным ограничением государственного суверенитета субъектов федерации. Национальные федерации характеризуются более сложным государственным устройством. Основное различие между территориальной и национальной федерацией состоит в различной степени суверенности их субъектов. Центральная власть в территориальных федерациях обладает верховенством по отношению к высшим государственным органам членов федерации. Национальное государство ограничивается суверенитетом национальных государственных образований.

27. Проблема суверенитета в федеративном государстве.

Государство как официальный представитель народа в состоянии выражать волю своих граждан, обеспечивать их права и интересы в полном объёме только тогда, когда оно является суверенным. Под суверенитетом государства пони­мается верховенство и независимость государственной вла­сти внутри своей страны и по отношению к другим государ­ствам. Как важнейшее свойство государственной власти су­веренитет является качественным признаком самого госу­дарства.

Суверенитет государства исходит из суверенитета на­рода. Народ является создателем и носителем суверенитета государства, волеизъявление народа порождает государ­ственную власть. В то же время народ выступает как свое­образный гарант государственного суверенитета, ибо лю­бое ущемление независимости государства, умаление вер­ховенства власти означает нарушение коренных интересов народа, создает источники внутренних или международных конфликтов.

*Верховенство* государственной власти — это, прежде всего, ее неограниченность ничем, кроме Конституции, ес­тественного права и законов. Оно также выражается в том, что на территории государства нет другой, конкурирующей власти, издающей параллельные законы и регулирующей права и свободы граждан, т. е. исключается двоевластие и признается единственная легитимность и высшая юридичес­кая сила законов, издаваемых высшими органами государ­ственной власти.

*Независимость* государственной власти означает, что она сама и только сама вправе принимать нормативные акты и обеспечивать конституционный правопорядок. Никакие политические и иные силы не могут вмешиваться в исклю­чительное право каждого государственного органа действо­вать в пределах своей конституционной компетенции. Эта самостоятельность государственной власти обеспечивается отсутствием зависимости (политической, финансовой и др.) государственных органов от кого бы то ни было внутри и вне пределов государства.

Суверенитет государства — неотъемлемое свойство каж­дого государства.

Россия, находясь с 1922 г. в составе СССР, фактически утратила свой суверенитет. Восста­новление суверенитета РСФСР (это государство было су­веренным с 1917 г. по 1922 г.) было осуществлено 12 июня 1990 г., когда I Съезд народных депутатов принял Деклара­цию о государственном суверенитете РСФСР. Хотя в Декла­рации выражалась решимость создать демократическое го­сударство в составе обновленного СССР, очевидный смысл провозглашенного суверенитета состоял в стремлении обес­печить свою независимость в первую очередь по отношению к СССР. Подтверждение государственного суверенитета было внесено в преамбулу действовавшей Конституции РСФСР.

Конституция 1993 г. содержит новые подходы к сувере­нитету государства. За лаконичностью ст. 4 чувствуется обес­покоенность в связи с возникновением центробежных тен­денций и стремление обеспечить территориальную целост­ность государства. Положение о государственном суверени­тете следует сразу же за статьей, в которой закреплен су­веренитет народа, — этим подчеркивается их неразрывная связь и исходное значение суверенитета народа. Суверени­тет Российской Федерации закрепляется в следующих трех положениях:

— суверенитет Российской Федерации распространяет­ся на всю территорию;

— Конституция Российской Федерации и федеральные законы имеют верховенство на всей территории России;

— Российская Федерация обеспечивает целостность и неприкосновенность всей территории.

Важный аспект суверенитета — неприкосновенность тер­ритории. Это положение Конституции обращено вовне госу­дарства, оно призвано подчеркнуть неприемлемость чьих бы то ни было притязаний на территорию России и решимость защищать ее в случае нападения или демографической экс­пансии. Сочетание принципов неприкосновенности и целостно­сти означает, что нарушение или притязание на территорию любого региона является тем самым нарушением суверените­та Российской Федерации и влечет соответствующие меры с ее стороны. Понятие территории Российской Федерации со­держится в ст. 67 Конституции и включает территорию субъек­тов Федерации, внутренние воды и территориальное море, воздушное пространство над ними. Суверенитет России также распространяется на континентальный шельф и на исключи­тельную экономическую зону, однако, права и юрисдикция здесь определяются законом и международным правом.

События 1990 - 1991 годов привели к распаду СССРи созданию нового суверенного государства - Российской Федерации. Одна из многочисленных сложных проблем, вставших перед новой Россией, - проблема урегулирования отношений по поводу *границ*с некоторыми другими независимыми государствами, которые прежде были членами Союза ССР.Сложность ее порождается как некоторыми особенностями правового регулирования в отношении границ, унаследованного Россией от СССР,так и довольно значительной неопределенностью международно-правового института правопреемства в том, что касается границ.

Гораздо сложнее обстоит дело с той частью границ, которая до распада СССР была границей между союзными республиками. Ни населением, ни руководством стран СНГ и России эта часть не воспринимается как «настоящая» государственная граница, которая в восприятии советских людей всегда должна быть «на замке». Появление такой границы между группами населения, традиционно жившего одной жизнью, воспринимается как несправедливость.

Понятие справедливости играет в проблеме границ большую, чем в какой-либо другой области, роль. Никакая граница не будет стабильной, если народы, живущие по обе стороны, не считают границу справедливой.

В случае с границами независимых государств - бывших республик СССР- справедливым может быть только такое решение, которое делает наличие границы почти незаметным, то есть максимально сохраняет статус-кво. Общепризнанный принцип нерушимости границ в данном случае предъявляет определенные требования не только к делимитации границы, но и к ее режиму.

Относительно членства РСФСР в СССРв Декларациибыло сказано, что Россия объединяется с другими республиками в Союз на основе договора (п. 6) и сохраняет за собой право свободного выхода из СССР (п. 7).

Очень важен пункт 11, где сказано, что на всей территории РСФСРустанавливается республиканское гражданство РСФСР,причем за каждым гражданином РСФСРсохраняется гражданство СССР.

Итак, налицо объявление о создании нового государства, обладающего правами суверенитета на всей территории РСФСР и за ее пределами, со своим населением и своим правопорядком.

Суверенное государство РСФСР неотрекается от прежней союзной республики РСФСР,а берет на себя ее права - осуществлять суверенитет многонационального народа, а также обязанности - обеспечить надлежащее государственное управление на территории РСФСР,гарантировать права и свободы проживающим на ней людям и т.д.

В то же время РСФСРдистанцируется от СССРи собирается или строить свои отношения с Союзом на новой основе, или вовсе заменить его другой организацией: Союз должен быть обновлен и действовать на основе союзного договора и разработанного на его основе законодательства; от России ему будут переданы лишь некоторые полномочия. Значит, «обновленный Союз» - это уже будет не государство, поскольку он должен быть образован суверенными государствами на основе договора.

Декларация о государственном суверенитете РСФСР стала актом определения новой личности Российского государства, идентичной личности союзной республики РСФСР и отдельной от личности СССР. Таким образом, по отношению к РСФСР новая Россия является государством-продолжателем, а по отношению к СССР - правопреемником, таким же как и остальные 14 республик. Решение же Совета глав государств СИТО продолжении Россией членства СССР в ООН н других международных организациях - это акт согласия других правопреемников СССР на правопреемство России в отношении места СССР в международных организациях.

Положение о том, что республики, входящие в состав Федерации, заявили о своем суверенитете признано в Федеративном Договоре 1992 года, декларировано в конституциях республик, других принципиальных документах. Так, в Договоре о разграничении предметов ведения и взаимном делегировании полномочий между органами государственной власти Российской Федерации и органами государственной власти Республики Башкортостан (3 августа 1994 г.) в первой же статье записано: "Республика Башкортостан — суверенное государство в составе Российской Федерации".

В России, таким образом, сложилась ситуация, характерная сочетанием двух суверенитетов в рамках одного государства. Это сочетание проявляется в том, что суверенитет федеративного государства охватывает, покрывает собой суверенитет входящих в него республик, тоже объявивших о своем суверенитете. Иной раз такой подход напоминает известную русскую матрешку, внутри которой помещается еще несколько матрешек меньшего размера. Сам по себе такой подход вполне приемлем при условии, что им не нарушаются исторически сложившееся государственное единство народов Российской Федерации, целостность ее территорий.

Оставаясь суверенным государством, Российская Федерация в то же время может участвовать в межгосударственных объединениях и передавать им часть своих полномочий в соответствии с международными договорами, если это не влечет ограничения прав и свобод человека и гражданина и не противоречит основам конституционного строя РФ.

После развала СССР, звучало немало красивых и романтичных слов: свобода, демократия, а в автономных республиках – суверенитет. Последнее слово чаще всего связывали с культурой, историей, восстановлением исторической справедливости, воссозданием государственности.

Неореформаторы уверяли нас, что на базе РСФСР будет создано не формальное, как было прежде, а реальное федеративное государство. Однако действительность не внушает оптимизма и, скорее, убеждает в обратном.

Считается, что в РФ 89 субъектов. В это число входят и 9 национальных округов, которые являются частью других субъектов Федерации – одного края и семи областей.

Невольно возникает вопрос: а как же может быть так, чтобы часть субъекта Федерации была равной этому и другим субъектам Федерации в политических, экономических и юридических взаимоотношениях с федеральными органами власти? Разве может быть часть целого равной целому? Обыкновенный здравый смысл, как указывает Гаврилов В.П., автор статьи «Что разрушает Россию?» (НГ-Регионы №11, 1998) подсказывает, что один субъект федерации не может входить в состав другого и быть одновременно равным ему по статусу.

«Недостатки структуры РФ можно сгладить, если республики и автономные округа будут иметь одинаковые права с другими субъектами Федерации – краями и областями. Для этого у республик в составе РФ необходимо ограничить ряд неправомерно переданных им прав и привилегий. Этот популярный шаг обуславливается жизненной необходимостью, если мы действительно хотим сохранить федерацию в нынешнем ее составе. В частности, необходимо отменить право двойного гражданства – республики и РФ; право заниматься внешнеэкономической деятельностью со странами, находящимися за пределами Федерации; право распоряжения землей и другими природными ресурсами, сохраняя право владения и пользования ими.

В развитых государствах с федеративным устройством основу взаимоотношений федеральных властей с регионами определяют федеральная Конституция и федеральное законодательство.

В связи с этим необходимо пересмотреть условия Федеративного договора и двусторонних договоров и соглашений, заключенных между РФ и республиками. А правильнее было бы вообще отказаться от практики заключения РФ договоров и соглашений с регионами, так как они способствуют созданию ассимитричной Федерации, которая не может быть прочной».

Взаимоотношения федеральных органов с регионами, как указывает В.П. Гаврилов, необходимо строить на основе федеральной Конституции и специально принимаемых Федеральным собранием законов.

По свидетельству Сергея Шахрая, инициаторами заключения договоров и соглашений являются регионы. Однако, эта инициатива возникла из-за непоследовательности и непредсказуемости поведения федерального Центра в политической и социально-экономической сферах деятельности. Иначе говоря, договоры и соглашения с регионами возникли как результат нестабильности, провальности многих акций, предпринимавшихся федеральной исполнительной властью, прежде всего, во внутренней политике, финансировании экономики страны, социальной сфере, взаимодействии с регионами.

Суверенизация регионов, получившая начало в Федеративном договоре, породила и другое негативное явление – множество законодательных актов субъектов Федерации, которые противоречат и федеральным законам, и Конституции.

В едином государстве верховенство федеральных законов и Конституции должно быть незыблемым. Для его обеспечения имеется широкое поле деятельности Конституционному суду РФ. Субъекты Федерации во избежание развала страны просто обязаны привести свое законодательство в соответствие с федеральным.

Между тем, исполнительные органы власти РФ сами нарушают федеральную Конституцию и федеральные законы, не выполняют своих обязательств перед регионами.

Установление степени государственного контроля над регионами является необходимостью для функционирования стабильного, относительно однородного государства. Модернизация России невозможна без учета составляющих ее регионов. В модели безопасности региона, безусловно, важной является проблема расширенной самостоятельности административно-территориальных образований в решении местных вопросов при разумном сочетании интересов региона и государства.

28. Конфедерация и иные государственные устройства: содружества, сообщества, союзы.

*Конфедерация — это союз суверенных государств, об­разуемый для достижения определенных целей (военных эко­номических и др.).* Здесь союзные органы лишь координи­руют деятельность государств — членов конфедерации и только по тем вопросам, для решения которых они объеди­нились. Значит, конфедерация не обладает суверенитетом.

Исторический опыт показывает, что конфедеративные объединения имеют нестойкий, переходный характер: они либо распадаются, либо преобразуются в федерации. На­пример, штаты Северной Америки с 1776 по 1787 г. были объединены в конфедерацию, что диктовалось интересами борьбы против британского владычества. Конфедерация стала ступенькой на пути создания федеративного государства — США. А созданная в 1952 г. конфедерация Египта и Сирии (Объединенная Арабская республика) распалась.

Мы считаем, что у данной формы все же есть будущее:

в конфедерацию могут объединиться бывшие республики СССР, Югославии, Северная и Южная Корея.

В последние десятилетия появилась особая форма ассо­циированного государственного объединения. Примером тому является Европейское Сообщество, уже вполне доказавшее свою жизнеспособность. Представляется, что процесс совре­менной европейской интеграции может привести от содру­жества к конфедеративному государственному устройству, а от него — и к федеративному всеевропейскому государ­ству.

*Содружество* - весьма редкое, чем конфедерация, но тем не менее организационное объединение государств, характеризуемых наличием общих признаков, определенной степенью однородности.. Объединяющие их признаки могут касаться, во-первых, экономики (одинаковая форма собственности, единая денежная единица и др.), права (уголовного, гражданского и пр.), в-третьих, языка (например, у славянских стран СНГ), в-четвертых – культуры, в-пятых – религии. Однако содружество – это не государство, а своеобразное объединение независимых государств. В основе содружества могут лежать межгосударственный договор, устав, декларация, иные юридические акты..

В этой связи следует отметить, что содружество как объеди­нение государств может иметь переходный характер. Оно может развиться в конфедерацию и даже в федерацию, либо, наоборот, при нерешенности, противоречивости интересов, целей государств, образовавших его, послужить этапом окончательной дезинтеграции специфического союза государств.

Межгосударственные образования знают и такую форму, как *сообщество государств*. В основе сообщества, как правило, лежит "межгосударственный договор. Сообщество является еще одной своеобразной переходной формой к государственной организации общества. Оно в большинстве случаев усиливает интеграционные связи государств, входящих в сообщество, и эволюционирует в сто­рону конфедеративного объединения (например, Европейские со­общества).

В сообщество могут входить ассоциированные члены — госу­дарства, принимающие те или иные правила, действующиё в сооб­ществе. Порядок вступления в сообщество и выхода из него устанавливается членами сообщества.

В сообществе может быть свой бюджет (формируемый из от­числений членов-государств), надгосударственные органы.

Сообщество может иметь цель выровнять экономический и научно-технический потенциал государств, входящих в него, объединить усилия этих государств для достижения глобальных цепей, упростить таможенные, визовые и иные барьеры, (вплоть до их от­мены) и.т. д.

Надо подчеркнуть, что не следует федеративные и межгосу­дарственные объединения - конфедеративные, содружественные формы - понимать догматически. В реальной жизни эти формы мо­гут иметь самый широкий спектр, давать, например, такие сочета­ния, как конфедеративно-федеративные, когда в одних областях между государствами осуществляются федеративные, а в других - конфедеративные связи. Или, например, давать сочетание унитар­но-федеративных государственных образований (например, Россия).

29. Форма государственного устройства современной России.

Территориальная организация государственной власти в России — одна из острейших проблем государственного строительства. Она заключается в нахождении и поддержа­нии оптимального соотношения между деятельностью феде­ральной власти по обеспечению территориальной целостно­сти, единства государства и стремлением регионов к боль­шей самостоятельности.

Всякие перекосы здесь достаточно опасны. Безмерное усиление федеральной власти, неправомерность ее действий в данной сфере — путь к централизму и унитаризму. Ре­зультатом же безграничной самостоятельности регионов мо­гут стать сепаратизм, ослабление и разрушение государ­ственности. Отсюда задача науки и практики — найти такую форму государственного устройства, при которой естествен­ное стремление регионов к самостоятельности не будет со­здавать угрозу целостности России. Первые шаги на этом пути уже сделаны при подготовке и принятии Федератив­ного договора и Конституции Российской Федерации.

Российское государство — самобытная, уникальная фе­дерация, построенная на договорно-конституционном пра­вовом фундаменте. Механизмом регулирования и самонаст­ройки федеративных отношений выступают двусторонние договоры между органами федеральной власти и субъекта­ми Федерации (например, с Республикой Татарстан) о раз­граничении предметов ведения и полномочий. Немало осо­бенностей и проблем порождает противоречивость двух из­начально заложенных в основу государственного устройства РФ принципов: национально-территориального (республики, автономная область, автономные округа) и административ­но-территориального (края, области, города федерального значения). Да и по количеству субъектов Российская Феде­рация занимает первое место в мире. Большое число таких субъектов может привести к неуправляемому качеству.

Необходимая децентрализация и растущая самостоятель­ность регионов уравновешиваются -заложенными в Консти­туции базовыми принципами, которые гарантируют: незыб­лемость территориальной целостности государства; равно­правие членов Федерации между собой и по отношению к федеральным органам государственной власти; единство основ государственного строя (соблюдение каждым регио­ном таких основополагающих принципов, как народовлас­тие, разделение властей, многопартийность, равные изби­рательные права граждан); свободу передвижения людей, распространения информации, перемещения товаров и де­нег по всей территории государства; верховенство федераль­ного законодательства; недопустимость действий, направ­ленных на одностороннее изменение статусов членов Феде­рации.

Конституция разграничила предметы ведения и полно­мочия между органами государственной власти Российской Федерации и органами государственной власти ее субъек­тов на три группы: 1) предметы ведения Федерации; 2) пред­меты ведения субъектов Федерации; 3) предметы совмест­ного ведения Федерации и ее субъектов.

Гармонизация федеральных отношений требует гибкой политики межнационального согласия. В этих целях разра­батывается концепция государственной политики России по предотвращению и урегулированию межнациональных кон­фликтов, в основу которой будет положен принцип приори­тетности мирных политических средств разрешения возни­кающих противоречий.

30. Политический режим: понятие и классификация.

*С* формой государства тесно связан политический ре­жим, значение которого в жизнедеятельности той или иной страны исключительно велико. Например, изменение политического режима (даже если форма правления и форма государственного устройства остаются прежними) обычно приводит к резкому изменению внутренней и внешней поли­тики государства. Вызвано это тем, что политический ре­жим связан не только с формой организации власти, но и с ее содержанием.

Политический режим — это методы осуществления по­литической власти, итоговое политическое состояние в об­ществе, которое складывается в результате взаимодействия и противоборства различных политических сил, функцио­нирования всех политических институтов и характеризует­ся демократизмом или антидемократизмом.

Приведенное определение позволяет выделить следую­щие признаки данного феномена.

1. Политический режим прежде всего зависит от того, какими методами в государстве осуществляется политичес­кая власть. Если это методы убеждения, согласования, за­конности, парламентаризма, если применяется только пра­вовое принуждение, то налицо прогрессивный, демократи­ческий режим. Когда же на первый план выходят методы насилия, в государстве складывается режим реакционный, антидемократический. Существуют режимы, где в той или иной степени сочетаются оба начала.

2. В каждой стране политический режим определяется. соотношением, раскладом политических сил. В странах, где существует устойчивый баланс политических сил или дос­тигнуто долговременное национальное согласие, результа­том такого согласия является стабильный политический ре­жим. Но если в стране верх берут то одни, то другие силы, политический режим постоянно изменяется.

При демократическом режиме высшие органы государ­ства имеют мандат народа, власть реализуется в его интере­сах демократическими и правовыми методами. Здесь права и свободы человека и гражданина всесторонне гарантированы и защищены, закон господствует во всех сферах общества.

Крайне недемократическим является тоталитарный фа­шистский режим, когда власть переходит в ;)уки реакцион­ных сил, осуществляется диктаторскими, насильственными методами. Права и свободы человека и гражданина ничем и никем не защищаются, в обществе царят произвол и безза­коние.

31. Тоталитаризм и авторитаризм.

**Тоталитарный режим** является, как правило, порождением XX века, это фашистские государства, социалистические госу­дарства периодов «культа личности». Тотали­тарный режим является крайней формой авторитарного режима. Тоталитарное государство выступает как всеохватывающая, всеконтролирующая и всепроникающая власть.

Тоталитарный режим характеризуется, как правило, наличием одной официальной идеологии, которая формируется и задается общественно-политическим движением, политической партией, правящей элитой, политическим лидером, вождём народа, в большинстве случаев харизматическим.

Тоталитарный режим допускает только одну правящую пар­тию, а все другие, даже ранее существовавшие партии, стремится разогнатъ, запретить, уничтожить. Правящая партия объявляется ведущей силой общества, ее установки рассматриваются как священные догмы. Правящая партия захватывает бразды государственного управления: происхо­дит сращивание партийного и государственного аппаратов. В результате этого становится массовым явлением одновременное занятие партийной и государственной должности, а там, где этого не происходит, государственными должностными лицами выполняются прямые указания лиц, занимающих партийные посты. Кроме того, осуществляется демагогическая ориентация всех членов общества на якобы имевшие место выдающиеся достижения правящей пар­тии. Монополия на информацию делает это осуществимым.

В государственном управлении тоталитарный режим характе­ризуется крайним централизмом. Практически управление выглядит как исполнение команд сверху, при котором инициатива фактически отнюдь не поощряется, а строго наказывантся. Местые органы власти и управления становятся простыми передатчиками команд.

Тоталитарный режим широко и постоянно применяет террор по отношению к населению. Физическое насилие, несмотря на его широкое использование, уже не становится самоцелью, как при деспотии и тирании. Оно выступает как главное условие для укреп­ления и осуществления власти.

При тоталитаризме устанавливается полный контроль над всеми сферами жизни общества. Государство стремится «слить» общество с собой, полностью его огосударствить. В эконо­мической жизни происходит процесс огосударствления тех или форм собственности.

**Авторитарный режим** может осуществляться в иных формах. Он может быть основан на праве, моральных началах, но eгo нельзя все же отнести к режимам, где население участвует в управлении, а власть осуществляется наиболее эффективным способом.

Все же при любой форме авторитаризма государственная власть не формируется и не контролируется народом. Несмотря на, то, что существуют представительные органы, реально они никакой роли *в* жизни общества не играют. Парламент штампует решения, выработанные «правящей» элитой во главе с вождем или группой лиц (хунтой, олигархией).

Реально жизнь в стране направляется правящей элитой, которая себя не ограничивает законом, особенно в, части привилегий, льгот. В ее среде выделяется еще наиболее узкий круг людей, неболь­шая группа должностных лиц, осуществляющих политиче­ское руководство. Внутри правящей клики выделяется лидер. Его влияние очень значительно. Однако единолично он не склонен принимать решения. Советы, рекоменда­ции, учет мнений, обсуждение того или иного вопроса со своей ко­мандой становятся для него необходимыми. Лидером является обычно сильная, порой харизматическая личность. И хотя обще­ственное мнение не обожествляет лидера, не называет его вождем, тем не менее, оно ориентируется на эту сильную личность.

Зачастую авторитарные режимы в относительно «мягкой» форме осуществляются для проведения реформ, укрепления госу­дарства, его целостности, единства, противопоставления сепара­тизму, экономическому развалу. В авторитарном государстве управление осуществляется как правило централизованно.

32. Демократия.

**Собственно демократический режим** («democratia» - наро­довластие) – это –одна из разновидностей либерального режима, основанного на признании принципа равенства и свободы всех лю­дей, участии народа в управлении государством. Предоставляя своим гражданам широкие права и свободы, демократическое государство не ограничивается только их провозглашением, т. е. Формальным равенством правовых возможностей. Оно обеспечивает для них социально-экономическую основу и устанавливает конституционные гарантии этих прав и свобод. В результате - широкие права, и свободы становятся реальными, а не только формальными.

В демократическом государстве народ является источником власти. И это становится не просто декларацией, а фактическим положением дел. Представительные органы и должностные лица в демократическом государстве, как правило, избираются, но меня­ются критерии избрания. Критерием избрания того или иного чело­века в представительный орган являются его политические взгляды, профессионализм. Профессионализация власти - отличительный признак государства, в котором существует демократический поли­тический режим. В основе деятельности народных избранников должны лежать и моральные начала, гуманизм.

Демократическое общество характеризуется развитием ассоциативных связей на всех уровнях общественной жизни. При демо­кратии существует институциональный и политический плюрализм: партии, профсоюзы, народные движения, массовые объединения, ассоциации, союзы, кружки, секции, общества, клубы объединяют людей по различным интересам и склонностям. Интеграционные процессы способствуют развитию государственности и свободы личности.

Референдумы, плебисциты, народные инициативы, обсуждения, демонстрации, митинги, собрания становятся необходимыми атрибутами общественной жизни. Объединения граждан участвуют и в управлении делами государства. Наряду с исполнительной "властью на местах" создается параллельная система прямого представительства . Общественные органы участвуют в разработке решений, советов, рекомендаций, а также осуществляют контроль за исполнительной властью. Таким образом, участие народа в управ­лении делами общества становится поистине массовым и идет по двум линиям: выборы управленцев-профессионалов и прямое уча­стие в решении общественных дел (самоуправление, саморегуляция), а также контроль за исполнительной властью. Демократическое общество характеризуется как бы совпадением объекта и субъекта управления.

Управление в демократическом государстве производится по воле большинства, но с учетом интересов меньшинства. Поэтому принятие решений осуществляется как путем голосования, так и с использованием метода согласования при принятии решений.

На новый уровень поднимается система разграничения пол­номочий между центральными и местными органами. Центральная государственная власть берет на себя только те вопросы, от реше­ния которых зависит существование общества в целом, его жизне­способность: экология, разделение груда в мировом сообществе, предотвращение конфликтов и т.д. Остальные вопросы решаются децентрализованно.

Нормативное регулирование приобретает качественно новый характер. В идеале, поскольку демократическое общество характе­ризуется достаточно высоким уровнем сознания и, кроме того, граждане сами принимают прямое и непосредственное участие в выработке решений, снимается вопрос о массовом применении принуждения при неисполнении решений. Люди, как правило, доб­ровольно подчиняют свои действия решению большинства.

Демократический режим в устройстве государств становится наиболее адекватным тем новым проблемам, кото­рые ставит перед человечеством современное состояние цивили­зации с его глобальными проблемами, противоречиями, возмож­ными кризисами.

33. Политический режим современной России.

Политическая обстановка в России неустойчива, соци­альная напряженность в обществе сохраняется. Иными сло­вами, условий для стабильного политического режима в стра­не пока нет. Коль скоро политическая ситуация в стране изменчива, подвижна, то и политический режим может раз­виваться по одному из нескольких вариантов.

В последние годы политическим ориентиром реформато­ров первой волны был праволиберальный (буржуазно-демок­ратический) политический режим. Его социальной опорой обыч­но служит обширный средний класс, который в России пока находится в зачаточном состоянии, а потому шансов у этого режима, похоже, немного. Во всяком случае, результаты пар­ламентских выборов 1993 и 1995 гг. показали, что такие пра-волиберальные группировки, как "Демократический выбор России" и "Партия экономической свободы", не пользуются поддержкой широких слоев населения.

Весьма перспективен в нашей стране социал-демокра­тический вариант политического режима скандинавского образа. В политической сфере для него характерны широ­кая политическая демократия, демократические и правовые методы осуществления власти, умеренные реформы и. эво­люционный путь развития общества. В социально-экономическом плане — это многоукладная экономика, первооче­редное поощрение малого и среднего бизнеса, прогрессив­ное налогообложение, препятствующее резкому социально­му расслоению, весьма привлекательные социальные про­граммы, социально ориентированный рынок.

Предпосылками для перехода к социал-демократичес­кому режиму служат коллективно-общинные традиции Рос­сии, приверженность широких народных масс идеалам со­циальной справедливости, высокая приспособленность эко­номики к государственно-правовому регулированию. Этот режим мог бы иметь прочную социальную базу. Вместе с тем социал-демократические партии и движения в России пока явно разрознены, у них нет ясных и понятных народу про­грамм, объединяющих идей и концепций, поэтому их воз­можности пока слабо реализуются.

На основе взаимодействия социал-демократических и на­ционально-патриотических движений могут возникнуть сме­шанные политические режимы. Их социальной базой могут стать не только широкие слои населения, но и военнослу­жащие, предприниматели. Однако стремление национал-патриотов (в случае прихода их к власти) решать сложные проблемы простыми способами (например, попытки возро­дить административно-территориальное государственное устройство) может ускорить процесс отсоединения от Рос­сии многих национально-государственных образований, что приведет к неизбежному ее распаду.

Не исключена в России и жесткая диктатура мафиозно-криминального капитала. Это, разумеется, один из самых наихудших вариантов.

Какой из названных вариантов политических режимов станет реальностью в Российском государстве, покажут время и степень мудрости россиян.

Политический режим современного Российского государства - это либерально-демократический режим*,* который, конечно же, еще несет на себе груз реликтов тоталитарного режима (элементы всеобщего контроля государственных органов за жизнью граждан, сохранение властных структур чиновников в сфере проживания, передвижения граждан – прописка и т.д.)

Законы не стали еще повсеместной основой политического режима, недостаточна с:удебная защита прав и свобод граждан, ответственность за нарушение законов. Не вошло еще в практику и прямое действие Конституции, прежде всего не отработаны проце­дуры прямого применения Конституции правоохранительными орга­нами - последние ждут, как правило, специальных, конкретизирую­щих правовые положения законов.

В то же время судебные органы, становясь на позицию пря­мого применения Конституции, постепенно наполняют конкретным содержанием ее отдельные правовые положения, создают своеоб­разные судебные прецеденты.

Судебные прецеденты в условиях конкуренции архаичных и новых структур правовой системы отнюдь не противопоказаны фор­мированию новой правовой системы, могут с лихвой заполнять вакуумы и пробелы этой системы.

Политический режим имеет в настоящее время нестабильный, переходный характер. Его дальнейшая эволюция в либерально-демократическую сторону подвергается критике со стороны сторонников тоталитарного режима, так и одобрению со стороны приверженцев демократических реформ.

**34. Функции государства: понятие, признаки, содержание.**

**Функции государства** — *это основные направления внутренней и внешней деятельности государства, в которых выражаются и кон­кретизируются его классовая и общечеловеческая сущность и соци­альное назначение.*

В этом определении выделены наиболее существенные при­знаки функций государства.

1. Функции государства непосредственно выражают и пред­метно конкретизируют его классовую и общечеловеческую сущ­ность. Их содержание учитывает классовые, групповые (корпо­ративные), национальные и частные интересы членов общества.

2. В функциях государства воплощается и раскрывается его активная служебная роль как важнейшей части надстройки по отношению к своему базису, реализуется разносторонняя прак­тическая деятельность внутри страны и на международной арене.

3. Функции государства возникают и развиваются сообразно его историческим задачам и целям. Государство выполняет свое социальное назначение посредством осуществления соответст­вующих ему функций, представляющих собой устойчиво сло­жившиеся основные направления его деятельности.

4. В функциях государств различных исторических типов про­являются и объективируются присущие им особенности и зако­номерности развития, динамика социально-экономических, по­литических и духовных преобразований в жизни общества.

Деятельность государства многогранна, она охватывает самые различные стороны общественной жизни. Основные направления деятельности государства называются функциями государства. Функции делятся на внутренние и внешние.

К внутренним функциям, охватывающим сферу внутренней, самостоятельной жизни государства, непосредственно касающимся каждого члена общества, относятся следующие виды функций:

1. Охранительная.
2. Экономическая.
3. Социальная.
4. Культурно-воспитательная.
5. Природоохранительная.

К внешним функциям, направленным на обеспечение существования государства в мировом обществе, относятся:

1. Защита государства от вооруженных нападений других государств.
2. Поддержание международных политических отношений (дипломатическая деятельность), экономических и культурных связей.
3. Борьба с международной преступностью.
4. Участие в международной охране окружающей Среды.

1. Охранительная функция:

Это функция государственной деятельности проявляется в обеспечении государством общественного и правового порядка, защите и охране прав и интересов граждан и организаций, защите конституционного строя и государства от противоправных посягательств. Обеспечение внутреннего мира и согласия в обществе, урегулирования общественных отношений, снятие социальных противоречий, неизбежных в обществе, состоящем из различных классов, групп, слоев, - это насущная необходимость, одна из тех причин, которые вызывали возникновение государства.

Эта функция также направлена на охрану жизни, здоровья, чести и достоинства граждан, а также на охрану государственного и общественного имущества, на охрану частной собственности.

2. Экологическая функция:

Направлена на защиту экологии.

3. Функция социальных услуг, обеспечения и защиты граждан:

Многие государства характеризуют себя социальными. Это означает, что они считают своей важной задачей заботу о всех тех гражданах, кто в силу каких-либо причин не в состоянии обеспечить для себя нормальное существование, достойное человека. Государство проводит мероприятия направленные на защиту от безработицы, проявляет заботу о детях и нетрудоспособных людях.

Так, в статье 39 Конституции Российской Федерации в частности сказано: “Каждому гарантируется социальное обеспечение по возрасту, в случае болезни, инвалидности, потери кормильца, для воспитания детей и в иных случаях предусмотренных законом.”

В Российской Федерации финансируются федеральные программы охраны и укрепления здоровья населения, принимаются меры по развитию государственной, муниципальной, частной систем здравоохранения, поощряется деятельность, способствующая укреплению здоровья человека, развитию физической культуры и спорта, экологическому и санитарно-эпидемиологическому благополучию (статья 41 пункт 2 )

4. Культурно - воспитательная функция:

Общество в целом и государство заинтересованы в том, чтобы каждый гражданин имел образование, соответствующее принятому стандарту. Без образования в настоящее время немыслимо активное участие граждан в общественной жизни, в производстве, во всех сферах государственной деятельности, в связи с чем во многих государствах образование является обязательным.

Государство поощряет и развивает искусство, обеспечивает для граждан свободу творческой деятельности. Не может быть сильного, процветающего государства без уважения и сохранения исторических традиций и культурного наследия. Воспитание граждан в духе патриотизм, уважения к историческому прошлому - непременная составная часть воспитательного процесса.

Большое значение имеет правовое воспитание. Каждый гражданин Российской Федерации обязан знать законы своего государства и строго соблюдать их.

5. Природоохранительная функция:

Охрана природы, окружающей среды - насущная необходимость современного мира. Человек в результате своей хозяйственной деятельности нарушает естественные природные связи, разрушает окружающую среду, чем невольно создает для себя неблагоприятные (даже гибельные) условия обитания. Охрана природы - дело всего общества, но только государство, обладающее необходимыми средствами и возможностями мобилизации усилий всех организаций и граждан, может реально обеспечить защиту окружающей среды.

В современную эпоху проблемы охраны и рационального использования природных богатств приобрели большое экономическое, социальное и политическое значение. Они затрагивают интересы всех народов и государств.

**Внешние функции.**

1. Функция защиты из вне:

Данная функция является важнейшим направлением деятельности государства, ибо она нацелена на защиту мирного труда, суверенитета и территориальной целостности государства. Основную роль в этом играют Вооруженные Силы Российской Федерации.

Согласно статье 59 Конституции Российской Федерации “Защита Отечества является долгом и обязанностью гражданина Российской Федерации. Гражданин Российской Федерации несет военную службу в соответствии с федеральным законом.”

Согласно этому закону: все мужчины - граждане РФ, независимо от происхождения, социального и имущественного положения, места жительства, обязаны проходить действительную военную службу в рядах Вооруженных Сил Российской Федерации. На действительную военную службу призываются граждане мужского пола, которым ко дню призыва исполняется 18 лет.

2. Функция сотрудничества с другими странами.

Функция сотрудничества и взаимопомощи выражает интересы всех государств. На этой основе создаются различные организации деятельность которых направлена на улучшение экономической, политической и культурной жизни общества (ООН, НАТО, Варшавский договор, СЭВ и т.д.)

3. Борьба с международной преступностью:

В последнее время все более широкие масштабы приобретает международная преступность.

Торговля и контрабанда наркотиков, терроризм, незаконная торговля оружием - вот небольшой перечень наиболее опасных видов международных преступлений.

Ни одно государство не в силах в одиночку справиться с этой проблемой. Очевидна необходимость совместных действий государств по борьбе с международной преступностью.

Конкретными действиями государств в этой области является создание международных организаций по борьбе с преступлениями.

Одной из таких организаций является ИНТЕРПОЛ.

4. Участие в охране окружающей Среды:

В настоящее время остро встал вопрос об охране окружающей среды. Данный вопрос постоянно находится в центре внимания всего мира. Охрана окружающей среды становится составной частью программы завершения строительства материально - технической базы в государстве.

В ряде государств это проявляется в особой мере, в связи со сложными климатическими условиями.

Крупные ученые ряда государств обеспокоены экологическим состоянием природы в различных уголках мира. Из государственного бюджета все больше и больше выделяется средств на поддержание экологии в надлежащем виде, также оказывают различную помощь и общественные организации. В ряде государств правительство принимает различные меры к нарушению нормативных актов по охране природы. Главенствующее положение занимает убеждение, а также штрафы и уголовные наказания.

35. Классификация функций государства: основные подходы.

Научное познание государства любого исторического типа обязательно предполагает рассмотрение его функций, пред­ставляющих собой важнейшие качественные характеристики и ориентиры не только собственно государства как особой орга­низации публичной власти, но и общества в целом.

В связи с тем, что государство выполняет множество функций, содержание которых весьма разнообразно, необходима их науч­ная классификация.

Рассмотрим некоторые основания (критерии) такой класси­фикации.

Наиболее общими критериями отграничения одной функции от другой являются: во-первых, *особенности объекта государственного воздействия,* своеобразие тех общественных отношений, на которые государство воздействует в\_процессе своей деятель­ности; во-вторых, обусловленная последними *специфика содержания каждой функции.* т.е. более или менее однородных, близ­ких друг к другу видов государственной деятельности.

В зависимости от того, в какой сфере общественной жизни — внутренней или внешней - осуществляются те или иные функции государства, разрешению каких задач они служат — внутри­политических или внешнеполитических — они подразделяются на **внутренние и внешние.** Внутренние функции государства — это, например, экономическая, экологическая, функция разви­тия культуры, науки и образования. К внешним функциям отно­сятся: оборона страны, обеспечение мира и поддержка мирового порядка и т.д.

Среди внутренних и внешних функций государства различа­ются функции **основные и неосновные.**

*Основные функции —* это наиболее общие важнейшие направ­ления деятельности государства по осуществлению коренных стратегических задач и целей, стоящих перед ним в определенный исторический период. Основным функциям государства присущ ряд общих черт.

*Во-первых,* в них наиболее выпукло проявляется классовая и общечеловеческая сущность государства, его социальное назна­чение. Достаточно сопоставить, например, такие направления деятельности государства, как, с одной стороны, налаживание средств связи, обеспечение ремонта и строительства дорог, рабо­ты транспорта, участие в международных конвенциях по защите растений от болезней, борьба с эпидемиями и др.. с другой стороны, экономическая, социальная деятельность государства, осуществляемая им охрана прав и свобод граждан, всех форм собственности, правопорядка, оборона страны и др.

*'Во-вторых,* в отличие от многочисленных государственных функций, осуществляемых, как правило, специально предназна­ченными для этого органами (например, здравоохранение, соци­альное обеспечение, высшее образование, финансовая деятель­ность, дипломатия, внешняя торговля и т.д.), основные функции относятся к деятельности государства в целом, выполняются, хотя и в разной мере, всеми или многими звеньями государственного аппарата.

*В-третьих*, основная функция воплощает сосредоточение усилий государства на одном из решающих, генеральных направлений его внутренней или внешней деятельности. Ее объектом является широкий круг обладающих известным сходством обще­ственных отношений в какой-то определенной большой области социальной жизни.

Сообразно с этим основные функции государства охватыва­ют, группируют по наиболее важным направлениям государст­венного воздействия на общественные отношения множество других его функций, именуемых *неосновными функциями.* Пос­ледние, будучи составными структурными частями основных функций, представляют собой направления деятельности государства по выполнению его задач в конкретной, и в этом смысле более узкой, сфере общественной жизни.

От основных и неосновных функций государства следует от­граничивать функции органов государства, т.е. реализацию ком­петенции, прав и обязанностей отдельных органов в соответст­вии с их местом и назначением в государственном механизме политической системе общества.

36. Эволюций функций Российского государства на современном этапе.

До недавнего времени было общепризнано, что все функции государства вытекают из классовых противоречий, носят классовый характер, что нет и быть не может над­классовых, общесоциальных функций. Это искажало пред­ставление о взаимодействии общества и государства. В дей­ствительности даже общество, разделенное на классы, яв­ляет собой единый, целостный организм, в котором проти­востоящие классы, социальные группы и слои населения сосуществуют и взаимодействуют. Государство как форма организации такого общества не может не выполнять обще­социальную деятельность, не может не выступать по ряду ее направлений представителем интересов всего общества, всех классов, групп и слоев населения.

Развитие цивилизации и демократии открывает боль­шой простор для общесоциальной деятельности государства. В наше время общесоциальные функции государства (эко­номическая, социальная, поддержания демократического правопорядка) становятся приоритетными. Расширяется и активизируется деятельность государства в духовной сфере (образование, культура, наука).

Сегодня особо актуальны глобальные проблемы, остро затрагивающие общечеловеческие интересы, — охрана при­роды и окружающей среды на всей планете, борьба с международной преступностью, демографические проблемы и др. Для их решения необходимы совместные усилия всех государств, а значит, и развитие соотетствующих функ­ций — обеспечения мирового правопорядка, международ­ной экологической и т.д.

Общесоциальные функции государства обеспечивают не­обходимую степень стабильности отношений и связей внут­ри общества, его целостность и единение на основе общесо­циальных потребностей и интересов (экономических, соци­альных, духовных, национальных).

В классовом обществе, где классы и другие социальные группы противостоят друг другу прежде всего по экономи­ческому признаку, где коренные интересы классов непри­миримы, государство становится политической организаци­ей власти экономически господствующего класса, обслужи­вает его интересы. Отсюда главная функция такого государ­ства — подавление сопротивления эксплуатируемых клас­сов или социальных групп, имеющая четко выраженную классовую направленностью. Но и другие его функции так­же приобретают определенную классовую окраску. Сказан­ное относится к рабовладельческому, феодальному и капи­талистическому (XIX и первой четверти XX в.) обществу.

Во второй половине XX столетия в самих классах произошли значительные изменения, появился средний класс — стабилизирующий фактор общества. Это отрази­лось на функциональной деятельности государства: функ­ции, рожденные классовыми противоречиями, отошли на второй план, формы и методы их осуществления измени­лись.

Итак, по причинам (источникам) возникновения функ­ции государства можно подразделить на: а) функции, выте­кающие из классовых противоречий (подавление сопротив­ления эксплуатируемых классов и др.); б) функции, вытека­ющие из потребностей общества в целом (обеспечение пра­вопорядка, охрана природы и окружающей среды и др.).

По направленности функции государства подразделя­ются на внутренние и внешние. *Внутренние* функции наце­лены на решение внутренних задач страны, показывают степень активности воздействия государства на данное об­щество, а внешние — на установление и поддержание оп­ределенных отношений с другими государствами. Внутрен­ние и внешние функции тесно связаны между собой, вза­имно дополняют друг друга.

Среди внутренних можно выделить блок охранитель­ных функций — охраны существующих форм собственнос­ти, обеспечения (охраны) правопорядка, охраны природы и окружающей среды, экономическую, социально-культурную и другие функции.

*Охрана существующих форм собственности —* функ­ция, присущая всех государствам, ибо они охраняют и защищают свой экономический фундамент.

*Охрана правопорядка —* важнейшая и необходимая функция любого государства, вытекающая из потребностей общества. В демократическом государстве на первый план выдвигается охрана прав и свобод граждан, без чего невоз­можен подлинный правопорядок. Поэтому данная функция модифицируется и становится функцией охраны прав и сво­бод граждан и правопорядка.

*Функция охраны природы и окружающей среды* выд­винулась в последние десятилетия в число основных. Эколо­гически агрессивное производство стало агрессивным и по отношению к человеку, его здоровью. А потому государство вынуждено заниматься этой деятельностью.

*Экономическая функция.* Теперь государство вмешивается в экономику, определяет темпы ее роста, устанавливает про­порции между отдельными ее отраслями. Возникли государ­ственный сектор экономики, т. е. государственная собствен­ность, и государственное управление предприятиями и орга­низациями, на ней базирующимися. В большинстве стран государство выступает крупнейшим предпринимателем: мно­гочисленные акционерные общества являются государствен­ными предприятиями. Оно играет роль крупного банкира, сосредоточившего в своих руках большую часть ссудного капитала. Современное государство способно прогнозировать и гибко регулировать экономические процессы в масштабе всей страны.

С экономической тесно связана *социальная функция* го­сударства. Она многообразна по содержанию и масштабна по объему государственной деятельности. Главное ее назна­чение — устранить или смягчить возможную социальную напряженность в обществе, постараться выровнять социаль­ное положение людей, развивать здравоохранение, образо­вание, культуру.

Для выполнения социальной функции государство со­здает фонды, которые расходуются на пенсии, пособия, здравоохранение, образование. Оно разрабатывает и реали­зует программы, стабилизирующие занятость населения и сокращающие безработицу, регулирует (в той или иной мере) размеры заработной платы и др.

В современных условиях возрастает роль государства в деле поддержания и развития здравоохранения, народного образования и культуры. Для управления названными видами деятельности государство создает соответствующие орга­ны и учреждения, финансирует их.

В последние десятилетия многие передовые государ­ства мира активно осуществляют *функцию развития науч­но-технического прогресса.* Постоянно расширяется сфера научно-технических исследований, проводимых на государ­ственной основе. Это вызвано тем, что современные масш­табы научных исследований и экспериментальных работ очень сильно возросли. Поэтому государство берет на себя обязан­ность по стимулированию технического прогресса, почти полностью оплачивает расходы по фундаментальным теоре­тическим исследованиям.

*Внешними функциями* государства традиционно явля­лись защита страны от нападения извне; ведение захватни­ческих войн; обеспечение дипломатических отношений. В наше время в связи с формированием мирового рынка активизировалась межгосударственная взаимовыгодная тор­говля, развивается коллективная безопасность, создаются международные миротворческие вооруженные силы. Все это и обусловило появление соответствующих внешних функ­ций.

37. Формы и методы осуществления функций государства.

Государство должно выполнять свои функции в прису­щих ему формах, применять в своей деятельности различ­ные методы.

Различаются правовые и неправовые формы реализа­ции функций государства. *В правовых формах* отражаются связь государства и права, обязанность государства действо­вать при выполнении своих функций на основе права и в рамках закона. Кроме того, они показывают, как государ­ственные органы и должностные лица работают, какие юри­дические действия они совершают. Обычно выделяют три правовые формы осуществления функций государства — правотворческую, правоисполнительскую и правоохранитель­ную.

*Правотворческая деятельность —* это подготовка и издание нормативно-правовых актов, без которых реализа­ция других функций государства практически невозможна. Например, как осуществлять социальную функцию без кодифицированного социального законодательства, социаль­ного права?

От *правоисполнительской деятельности* зависит тот факт, будут ли законы и другие нормативные акты реали­зованы или они останутся лишь благими пожеланиями зако­нодателя. Основное бремя по исполнению правовых норм 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, контролируют выполнение обязанностей ис­полнителями и др. •

*Правоохранительная деятельность,* т.е. властная опе­ративная и правоприменительная деятельность по охране правопорядка, прав и свобод граждан и т.д., включает в себя принятие мер по предупреждению правонарушений, раз­решение юридических дел, привлечение к юридической от­ветственности и др.

В наше время возрастает роль *договорной* формы в осу­ществлении функций государства. Это обусловлено развити­ем рыночной экономики и децентрализацией государственно­го управления. Сейчас государственно-властные решения ор­ганов государства все больше сочетаются с договорной фор­мой, структурами гражданского общества и гражданами.

*Неправовые формы* охватывают большой объем органи­зационно-подготовительной работы в процессе осуществле­ния функций государства. Такая деятельность является и необходимой, и правомерной, но она не связана с юриди­чески значимыми действиями, влекущими за собой право­вые последствия. Это, например, подготовительная работа по сбору, оформлению и изучению различной информации при разрешении юридического дела, ознакомление с пись­мами и заявлениями граждан и т.п.

*Методы* осуществления функций государства достаточ­но многообразны. Так, выполняя охранительную функцию, государство использует методы убеждения и принуждения, для реализации экономической функции необходим целый набор экономических методов — прогнозирование, плани­рование, льготное кредитование и инвестирование, государ­ственные субсидии, защита потребителей и др.

38. Механизм государства, государственный аппарат: понятие и их соотношение.

Механизм государства есть та реальная организацион­ная материальная сила, располагая которой государство осу­ществляет власть. Механизм является структурным и предметным олицетворением государства, представляет со­бой материальное "вещество", из которого оно состоит. Мож­но сказать, что механизм суть деятельное, постоянно функ­ционирующее выражение государства.

**Механизм государства — это целостная иерархичес­кая система государственных органов и учреждений, прак­тически осуществляющих государственную власть, задачи и функции государства.**

Приведенное определение позволяет выделить следую­щие характерные признаки механизма государства.

1. Это целостная иерархическая система государствен­ных органов и учреждений. Целостность ее обеспечивается едиными принципами организации и деятельности государ­ственных органов и учреждений, едиными задачами и целя­ми их деятельности.

2. Первичными структурными частями (элементами) ме­ханизма являются государственные органы и учреждения, в которых работают государственные служащие (чиновни­ки, иногда их называют управленцами). Государственные органы связаны между собой началами субординации и ко­ординации.

3. Для обеспечения государственных властных велений он имеет непосредственные орудия (учреждения) принуж­дения, соответствующие техническому уровню каждой эпо­хи, — вооруженные отряды людей, тюрьмы и др. Без них не может обойтись ни одно государство.

4. При помощи механизма практически осуществляется власть и выполняются функции государства.

Между функциями государства и его механизмом связь прямая и нерасторжимая. В силу того что механизм как раз и создается для выполнения функций государства, послед­ним в этой связи принадлежит определяющая роль. Органы государства и учреждения вынуждены подстраиваться к из­меняющимся его функциям. Если, к примеру, в обществе берут верх функции, вытекающие из классовых или нацио­нальных противоречий, то вслед за этим неизбежно выхо­дят на первый план такие элементы механизма государства, как органы и учреждения насилия, принуждения

В учебной литературе понятия "механизм" и "аппарат" государства обычно признаются совпадающими по объему и содержанию. Считается, что термин "механизм" лишь под­черкивает целостность аппарата, его направленность на ре­зультативную деятельность.

Единый и целостный механизм государства дифферен­цируется (расчленяется) на составные части — органы, под­системы. Между ними существует своя иерархия: различ­ные органы и подсистемы занимают неодинаковое место в государственном механизме, находятся в сложных отноше­ниях субординации и координации.

Структура механизма государства изменчива и разно­образна, но при всех условиях в него входят органы управ­ления и органы принуждения. Это, разумеется, не следует понимать так, что одна часть государственного механизма занимается только управлением, а другая — только при­нуждением. В реальной жизни управление и принуждение переплетаются между собой.

Многие века и тысячелетия государственный механизм был неразвит, его органы не были дифференцированы по составу и компетенции. В рабовладельческом, феодальном,

да и на ранних этапах развития капиталистического госу­дарства основу механизма составляли военное ведомство, ведомства внутренних дел, финансов и иностранных дел.

Механизм современного государства отличается высо­кой степенью сложности, многообразием органов и учреж­дений, подразделяется на крупные подсистемы. Так, одну его подсистему (часть) образуют высшие органы государ­ства: представительные, глава государства, правительство. Они обычно находятся в поле зрения общественности, средств массовой информации, вокруг них формируется об­щественное мнение. Другая подсистема — это органы пра­вопорядка, суд, прокуратура, а также силовые структуры (армия, полиция, разведка). Последние выполняют реше­ния высших органов государства, в том числе методами го­сударственного принуждения (военное подавление, полицей­ские меры). Наиболее жесткие способы принуждения осу­ществляют вооруженные отряды людей — войско, полиция.

К органам государства примыкают государственные уч­реждения, которые властными полномочиями не обладают, а выполняют общесоциальные функции в сфере экономики, образования, здравоохранения, науки и др.

39. Государственный орган: понятие , признаки, классификация.

Первичным и важнейшим структурным элементом ме­ханизма государства является орган государства.

**Государственный орган — это звено (элемент) меха­низма государства, участвующее в осуществлении функ­ций государства и наделенное для этого властными полно­мочиями.**

Раскрытие понятия, признаков данного органа позво­ляет глубже познать механизм государства в целом.

1. Хотя орган государства и обладает определенной са­мостоятельностью, автономией, он служит частью единого механизма государства, занимает в государственной маши­не свое место и прочно связан с другими ее частями.

2. Орган государства состоит из государственных слу­жащих, которые находятся в особых правоотношениях между собой и органом. Они абстрагированы от семейных, граж­данских и других отношений, не имеющих связи с государ­ственной службой, являются официальными.

Положение, права и обязанности государственных слу­жащих определяются законом и обеспечивают их правовой статус. Объем и порядок использования ими властных пра­вомочий устанавливаются тоже законом и конкретизируют­ся в должностных инструкциях, штатных расписаниях и др.

К числу государственных служащих относятся и долж­ностные лица, которые обладают властными полномочия­ми, издают правовые акты, самостоятельно проводят их в жизнь.

3. Органы государства имеют внутреннее строение (структуру). Они состоят из подразделений, скрепленных единством целей, ради достижения которых образованы, и дисциплиной, которую все служащие обязаны соблюдать.

4. Важнейшим признаком органа государства является наличие у него компетенции — властных правомочий (сово­купности прав и обязанностей) определенного содержания и объема. Компетенция обусловлена предметом ведения, т. е. конкретными задачами и функциями, которые решает и выполняет государственный орган. Компетенция обычно юри­дически закреплена (в конституции или текущем законода­тельстве). Реализация органом государства своей компетен­ции — это не только его право, но и обязанность.

5. Согласно своей компетенции орган государства обла­дает властными полномочиями, которые выражаются: а) в возможности издавать обязательные к исполнению право­вые акты. Эти акты могут быть нормативными или индиви­дуально-определенными (акты применения норм права); б) в обеспечении выполнения правовых актов органов государ­ства путем применения различных методов, в том числе методов принуждения.

6. Для осуществления своей компетенции орган государ­ства наделяется необходимой материальной базой, имеет финансовые средства, свой счет в банке, источник финан­сирования (из бюджета).

7. Наконец, орган государства активно участвует в реа­лизации функций государства, используя для этого соот­ветствующие формы и методы.

Органы государства классифицируются по различным основаниям

*По способу возникновения* они подразделяются на пер­вичные и производные. Первичные органы государства ни­какими другими органами не создаются. Они либо возника­ют в порядке наследования (наследственная монархия), либо избираются по установленной процедуре и получают власт­ные полномочия от избирателей (представительные орга­ны). Производные органы создаются первичными органами, которые и наделяют их властными полномочиями. К ним от­носятся исполнительно-распорядительные органы, органы прокуратуры и т.д.

*По объему властных полномочий* органы государства классифицируются на высшие и местные. Правда, не все местные органы являются государственными (например, органы местного самоуправления). Высшие органы государ­ства наиболее полно олицетворяют государственную власть, распространяющуюся на территорию всего государства. Ме­стные органы государства функционируют в административ­ных единицах (графствах, округах, коммунах, уездах, про­винциях и др.), их полномочия распространяются только на эти регионы.

*По широте компетенции* выделяются органы государ­ства общей и специальной компетенции. Органы общей ком­петенции правомочны решать широкий круг вопросов. На­пример, правительство, исполняя законы, активно участвует в осуществлении всех функций государства. Органы специ­альной (отраслевой) компетенции специализируются на вы­полнении какой-то одной функции одного вида деятельнос­ти (министерство финансов, министерство юстиции).

Органы государства бывают выборные и назначаемые, коллегиальные и единоличные. На механизм государства, классификацию его высших органов непосредственное вли­яние оказывает *принцип разделения* властей, в соответствии с которым создаются законодательные, исполнительные и судебные органы.

*Законодательные органы.* Право издания законов при­надлежит обычно высшим представительным органам. Обо­значаются они общим родовым термином "парламент".

Парламенты в большинстве стран мира состоят из ниж­ней и верхней палаты.

*Глава государства.* Разделенная на три ветви государ­ственная власть не перестает быть единой и суверенной: у нее единый властеобразующий источник — народ; она вы­ражает единые коренные интересы населения страны. По­этому самостоятельность органов исполнительной законода­тельной и судебной власти не абсолютна, а относительна. Глава государства как раз и призван обеспечивать согласо­ванное функционирование этих органов в интересах единой властной воли народа и достижения общегосударственных целей. В современных государствах глава государства, по общему правилу, является единоличным: в конституцион­ных монархиях — монарх в республиках — президент.

*Исполнительные органы.* Исполнительная власть при­надлежит правительству, которое непосредственно управ­ляет страной. Правительство обычно состоит из главы пра­вительства (премьер-министра, председателя совета или кабинета министров, первого министра, канцлера и т.д.), его заместителей и членов правительства, которые возглав­ляют отдельные центральные ведомства государственного управления (министерства, департаменты) и именуются ми­нистрами, секретарями, статс-секретарями.

По всем вопросам своей компетенции правительство издает правовые акты (указы, декреты, постановления, распоряжения), которые обязательны к исполнению.

*Органы правосудия* образуют довольно сложную систе­му, состоящую из гражданских, уголовных, административ­ных, военно-полевых, транспортных и иных судов. На верху этой системы находятся верховные и конституционные суды. Судебные органы реализуют правосудие посредством регу­лируемого процессуальным правом судопроизводства. В стра­нах, где существует судебный прецедент, они участвуют в правотворчестве.

В механизм государства входят силовые ведомства со­ставляющие основу властной силы государства, — воору­женные силы, органы безопасности, полиция (милиция). Основное назначение последней — охрана общественного порядка и обеспечение внутренней безопасности. Особо выделяются в механизме государства местные органы власти.

*Прокуратура Российской Федерации* составляет единую централизованную систему с подчинением нижестоящих про­куроров вышестоящим и Генеральному прокурору России. Генеральный прокурор назначается на должность и осво­бождается от должности Советом Федерации по представ­лению Президента. Он назначает прокуроров субъектов Фе­дерации по согласованию с последними и иных прокуроров. Полномочия, организация и порядок деятельности прокура­туры определяются федеральным законом.

Системы органов государственной власти республик, краев, областей, городов федерального значения, автоном­ной области, автономных округов создаются ими самостоя­тельно в соответствии с основами конституционного строя России и общими принципами организации представитель­ных и исполнительных органов государственной власти, ус­тановленными федеральным законом.

Органы местного самоуправления в механизм государ­ства не входят, ибо не являются государственными.

40. Принципы организации и деятельности государственного аппарата.

Принципы, о которых здесь идет речь, — это законодательные отправные начала, идеи и требования, лежащие в основе форми­рования, организации и функционирования механизма (аппара­та) государства. Они подразделяются на *общие принципы,* относящиеся к механизму государства в целом, и *частные принципы,* действие которых распространяется лишь на некоторые звенья государственного механизма, отдельные органы или группы ор­ганов.

*Общие принципы*  принято делить на две группы.

К первой относятся принципы, закрепленные в Конституции Российской Федерации, ко второй — принципы, сформулиро­ванные в Федеральном законе «Об основах государственной службы Российской Федерации» и иных федеральных законах («О Конституционном Суде Российской Федерации», «О проку­ратуре Российской Федерации» и др.).

Первая группа охватывает конституционно закрепленные принципы организации и деятельности механизма государства: народовластие, гуманизм, федерализм, разделение властей, за­конность.

*Принцип народовластия* проявляется в демократической орга­низации государства, республиканской форме правления, при которых носитель суверенитета и единственный источник власти в Российской Федерации — многонациональный народ. Народ осуществляет свою власть по разным каналам, в том числе и не­посредственно (например, выборы президента и представитель­ных органов государственной власти) или через органы местного самоуправления. Однако главное место в ряду средств осущест­вления власти народа Российской Федерации занимает механизм государства в лице объединяемых им органов.

*Принцип гуманизма* в формировании и деятельности механизма Российского государства зиждется на том понимании, что оно — социальное государство, политика которого направлена на удовлетворение духовных и материальных потребностей личнос­ти, обеспечение благосостояния человека и общества.

*Принцип разделения властей,* согласно которому государствен­ная власть осуществляется на основе разделения на законода­тельную, исполнительную и судебную, предусматривает само­стоятельность органов, относящихся к различным ветвям власти.

*Принцип федерализма* в формировании и деятельности госу­дарственного механизма определяется тем, что Российская Фе­дерация состоит из равноправных субъектов, каковыми являются республики, края, области, города федерального значения, авто­номные области, автономные округа. Во взаимоотношениях с федеральными органами власти субъекты Российской Федера­ции равноправны между собой.

*Принцип законности* заключается во всеобщности требования соблюдать и исполнять законы. Согласно статье 15 (п. 2) Кон­ституции РФ органы государственной власти и должностные лица, равно как и органы местного самоуправления, граждане и их объединения, обязаны соблюдать Конституцию и законы России.

Рассмотренные общие конституционные принципы органи­зации и деятельности механизма государства получают свое под­крепление, развитие и конкретизацию во второй группе *принци­пов, закрепляемых в федеральных законах.* Комплексное выраже­ние эта группа получила в Федеральном законе «Об основах госу­дарственной службы Российской Федерации».

К числу этих принципов следовало бы также отнести сочета­ние коллегиальности и единоначалия, экономичность государст­венной службы. Выполнение последнего принципа особенно актуально в современных условиях существования чрезмерно разросшегося управленческого аппарата.

Перечисленные выше принципы формирования и деятель­ности государственного механизма как системы государствен­ных органов, рассматриваемые во взаимосвязи и взаимодей­ствии, придают механизму государства необходимые для его успешного функционирования целенаправленность, единство и целостность.

41. Система государственных органов в Российской Федерации.

*Орган государства* — *это юридически оформленная, организационно и хозяйственно обособ­ленная часть государственного механизма, состоящая из государ­ственных служащих, наделенная государственно-властными пол­номочиями и необходимыми материальными средствами для осу­ществления в пределах своей компетенции определенных задач и функций государства.*

Разносторонность и многосложность деятельности государст­венного механизма обусловливает значительное число его орга­нов. По различным научно обоснованным критериям *они класси­фицируются на соответствующие виды.*

Так, органы государства по такому критерию, как *юридический источник их легитимности,* подразделяются на:

а) органы, устанавливаемые Конституцией Российской Феде­рации, федеральными законами, конституциями, уставами субъ­ектов РФ для непосредственного выполнения задач и функций государства (Президент РФ, Федеральное Собрание РФ, Прави­тельство РФ, министерства и иные федеральные органы испол­нительной власти, суды, прокуратура, органы законодательной и исполнительной власти субъектов РФ);

б) органы, учреждаемые в установленном законодательством порядке для обеспечения исполнения полномочий, функцио­нирования указанного в предыдущем пункте вида государствен­ных органов (Администрация Президента, аппараты палат Фе­дерального Собрания, Правительства, высших судебных орга­нов РФ, органов законодательной и исполнительной власти субъектов РФ).

Государственные органы, относящиеся к первому из рассмот­ренных видов, представляется обоснованным именовать первич­ными органами, ко второму — вторичными, производными от первых.

*На основе принципа разделения властей* государственные орга­ны делятся на законодательные, исполнительные, судебные.

*По действию в пространстве* государственные органы подраз­деляются на федеральные органы и органы субъектов Федерации.

При этом суды, прокуратура, вооруженные силы всегда относят­ся к федеральным органам.

*По длительности действия* государственные органы делятся на постоянные и временные. Абсолютное большинство государст­венных органов Российской Федерации и ее субъектов согласно Конституции и законам РФ, конституциям и уставам субъектов РФ действуют на постоянной основе. Вместе с тем могут быть органы, создание и деятельность которых носит временный ха­рактер, они связаны с решением неотложных задач, вызванных определенными временными обстоятельствами (например, в связи с введением чрезвычайного или военного положения).

Органы государства различаются между собой и тем, что *одни из них — коллективные образования, другие — представлены одним лицом.* По общему правилу орган государства состоит из коллек­тива государственных служащих. Например, Федеральное Со­брание Российской Федерации, Правительство РФ, Верховный Суд РФ. Однако в отдельных случаях орган государства может воплощаться в одном лице, занимающем государственную долж­ность. Например, Президент Российской Федерации, президент республики в составе РФ, Генеральный прокурор РФ.

Своего рода обобщающим основанием классификации госу­дарственных органов является *их место, роль, функциональное на­значение в структуре механизма государства.*

Исследование различных видов государственных органов предполагает их комплексное рассмотрение с учетом тесной вза­имосвязи всех упомянутых выше и, возможно, некоторых других оснований их классификации.

42. Место и роль государства в политической системе общества.

Статья 3 Конституции РФ гласит, что государственная власть в Российской Федерации принадлежит народу. Народ осуществляет ее путем представительной (через выборные государственные законодательные органы) так и путем непосредственной демократии. К формам последней относятся право на участие в референдуме, на петиции, на манифесты, а также право на объединение. Эти права граждане могут реализовывать, объединяясь в самые разнообразные общественные организации. К ним относятся политические партии, профессиональные союзы, молодежные организации, трудовые коллективы и самые разнообразные иные творческие союзы. Исходя из смысла главы I Конституции РФ, можно определить, что политическая система – это совокупность организационных форм политической деятельности народа Российской Федерации. При этом и само государство рассматривается как форма организации политической деятельности народа, причем форма основная, все остальные формы по отношению к государству имеют вспомогательный характер. Они как бы помогают негосударственными средствами в решении задач, стоящих перед государством, и создают возможность участия для всех граждан в управлении делами общества и государства, способствуют дальнейшему расширению демократических начал в государственной жизни. Основное место и роль государства в политической системе общества определяется рядом особенностей, позволяющих говорить о том, что государство – основной элемент системы.

Во-первых, именно государство является организацией всего многонационального народа РФ, т.е. организацией всех без исключения членов общества, вне зависимости от их социального , имущественного положения, расовой и национальной принадлежности, рода и характера занятий и т.п. Таким образом, государство, будучи организацией всего народа, обладает гораздо более широкими социальными возможностями, чем каждый их других структурных элементов системы, взятых в отдельности.

Во-вторых, государство как официальный выразитель воли народа создает предпосылки для развития всех форм собственности.

В-третьих, государство располагает особым государственным аппаратом, органы которого, в отличие от остальных структурных элементов, наделяются государственно-властными полномочиями. Такими полномочиями обладает система правоохранительных органов, в которую входят органы внутренних дел, прокуратуры, безопасности, которые выполняют функции принуждения.

В-четвертых, в отличие от других элементов политической системы, государство располагает системой издания органами государства, в пределах своих компетенций, нормативно-правовых актов, а также системой контроля за их исполнением. Хотя общественные организации также наделены правом издания нормативных актов, однако последние не носят общеобязательного характера и распространяются только на членов данной общественной организации.

В-пятых, государство является единственной организацией, обладающей суверенитетом, т.е. верховенством государственной власти по отношению ко всем гражданам, по всем негосударственным организациям. Обладая суверенитетом, государство организует само себя и издает общеобязательные правила поведения (законы).

Таким образом, государство занимает особое место в политической системе общества и играет в ней основную роль.

43. Государство и партии.

В политической системе большую роль играют политические партии - важные социальные институты политической жизни общества.

Политическая партия - это, как правило, весьма формализо­ванная политическая организация со своей структурой (руководящие органы, региональные отделения, рядовые члены), выражающая интересы тех или иных общественных классов, социальных слоев, групп, объединяющая наиболее активных их пред­ставителей, ставящая, как правило, своей задачей завоевание по­литической власти для осуществления определенной программы. социальных, экономических, политических преобразований, достижение ею неких целей и идеалов.

Появление таких общественных организаций, как партии, яв­ляется объективным процессом, который позволяет выявлять об­щие интересы различных групп, формулировать их, преобразовы­вать в правовые требования, добиваться их осуществления. Государство - это как раз тот социальный институт, где партийные интересы, цели, идеалы могут выступать как общественные интересы, обеспечиваться властной поддержкой, сопровождаться меха­низмами их реализации. Поэтому государство и выступает важней­шим и очень ценным объектом политической борьбы, определяет участие партии в завоевании государственной власти.

Различают парламентские партии, ставящие целью завоевание власти демократическим путем, участием в парламентской деятельности, и партии, которые ставят своей задачей насильственные преобразования общественного строя, насильственный захват власти.

Организация и деятельность различных партий в истори­ческом ракурсе оказываются весьма многообразными. Еще более многообразно и их взаимодействие с государством, его институтами.

По участию в делах государства можно различать не только парламентские, но и правящие партии, которые уже получили и осуществляют власть. Партия осуществляет власть, главным образом через «своих людей», своих членов, которых она расставляет на важнейшие государственные посты.

В некоторых обществах длительное время независимо от партийного влияния формируется и функционирует аппарат мини­стерств, других органов управления, но руководители этих министерств, других органов управления назначаются по партийной принадлежности в зависимости от того, какая парламентская партия пришла к власти. В других обществах происходит повальная смена состава аппарата государства, если к власти приходит иная партия. В крайних случаях взаимодействие партии и государства приводит к такой политической системе, которая может быть определена как «партийное государство»: функционирует одна господствующая партия, ее идеология становится государственной идеологией, происходит сращивание партии и государственного аппарата.

44. Государство и церковь.

История знает теократиче­ские и светские государства, воинственно-атеистические и конфес­сионально-плюралистические, соответственно и разные политиче­ские системы.

Многообразие конкретно-исторических религиозно-духовных состояний общества позволяет в рамках теории государства сфор­мулировать лишь несколько общих, но важных выводов, необходи­мых для понимания взаимодействия государства и церкви в рамках политической системы.

Как правило, политические системы большинства обществ особенно на современном этапе, исключили формально церковь из своего состава, произошло отделение государства от церкви. Этот принцип закреплялся конституционно, государство формально не вмешивалось в дела церкви, а церковь, имея перед собой благородную цель нравственно-религиозного, духовного воспитания, а весьма часто и возрождения общества, не вмешивалась в государ­ственную жизнь, в политику. В\_таком взаимоотношении реализуется принцип свободы совести, вероисповедальной свободы, секуляри­зации политики и автономии-религии. Однако так происходило лишь в нормально функционирую­щих либерально-демократических политических системах.

В тоталитарно-распределительных политических системах формальные покрывала невмешательства скрывали фактическое вмешательство государства в дела церкви, попытки контроля за священнослужителями, гонения на них, репрессии. Taкие политические системы пытались использовать церковь для своих целей. Воинственно-атеистические системы, в свою очередь, пытались применить и применяли открытое принуждение для насильственного разрушения религиозных систем, изменения духовной, бытовой, обрядовой жизни общества.

А в обществах, где господствовали некоторые религиозные системы, например ислам напротив религиозные организации оказывали и оказывают воздействие на функционировании государственных институтов, задают и определяют социальные цели и смыслы общественной, политической жизни, выступают фактически важным институтом политической системы.

В этих обществах взаимоотношения государства и религиоз­ных образований весьма противоречивы: от полного подчинения государственных институтов религиозным правилам и требованиям до периодических острых конфликтов государства и так называемых фундаменталистски настроенных членов общества.

В целом, конечно же, церковь во многих обществах, как пра­вило, - это все же практически и фактически важный элемент поли­тической системы общества, хотя в либерально-демократических системах такое положение открыто не признается, а конституционно даже отвергается. (Например, ч.2 ст. 14 Конституции Российской Федерации гласит: «Религиозные объединения отделены от госу­дарства и равны перед законом». Статья 1 Билля о правах США гласит: «Конгресс не должен издавать ни одного закона, относяще­гося к установлению религии или запрещающего свободное испове­дание оной...».) Вместе с тем и в таких системах отдельные полити­ческие контакты между государством и церковью в конкретно-исторической обстановке являются весьма интенсивными и значимыми.

45. Политическая система современного российского государства: основные черты

**Политическая система** — *это совокупность взаимодействую­щих между собой норм, идей и основанных на них политических институтов, учреждений и действий, организующих политическую власть, взаимосвязь граждан и государства.* Основным назначе­нием этого многомерного образования является обеспечение це­лостности, единства действий людей в политике.

В литературе отмечается, что политическая система представ­ляет собой диалектическое единство четырех сторон:

1) институциональной (государство, политические партии, социально-экономические и другие организации, образующие в совокупности политическую организацию общества);

2) регулятивной (право, политические нормы и традиции, не­которые нормы морали и т.д.);

3) функциональной (методы политической деятельности, со­ставляющие основу политического режима);

4) идеологической (политическое сознание, прежде всего гос­подствующая в данном обществе идеология).

Поддерживая такой подход к представлению о составе поли­тической системы, мы исходим из целесообразности выделения ее основных компонентов: политических и правовых норм, поли­тической структуры, политической деятельности, политического сознания и политической культуры.

**1. Политические и правовые нормы** — *сложившиеся или уста­новленные правила поведения, способы регуляции политических от­ношений, существующие и действующие в виде конституций, ко­дексов, уставов, программ партий, политических традиций и про­цедур.* Политические нормы и возникающие на их основе отно­шения называются политическими институтами.

**2. Политическая структура** — *совокупность политических, госу­дарственных организаций, институтов, учреждений и отношений между ними.* Она выражает собой стабильную, устойчивую сторо­ну отношений, которые устанавливаются между людьми в сфере политики. Это многообразие связей в принципе может быть связано к двум основным типам: 1) сами действия, упорядоченные отношения, регулируемые правовыми и иными правилами (гражданство, воинская повинность, принадлежность к полити­ческим партиям); 2) учреждения, организации, которые характе­ризуются постоянством структуры и участия своих членов, четко определенными задачами, для реализации которых они и созда­ются (органы управления, политические партии, учебные заведения).

Ясно, что не все учреждения входят в политическую систему, и только такие, которые берут на себя выполнение ее специфи­ческих функций в сообществе. Если учреждение осуществляет властные функции, использует механизм принуждения, то это учреждение называется органом. Особенность государства именно в том и состоит, что оно представляет собой прежде всего совокупность органов, осуществляющих властные управленческие функции в обществе с четко выраженной иерархией, соподчинением, регламентацией своих действий на основе правовых актов.

**3. Политическая деятельность** — *разнообразные виды действий людей, направленных на обеспечение функционирования, преобразо­вание и защиту системы осуществления политической власти в обществе.*

**4. Политическое сознание и политическая культура.** Под поли­тическим сознанием имеется в виду *многообразие проявлений ду­ховности, отражающих деятельность механизмов политической власти и направляющих поведение людей в сфере политических отношении.* В политическом сознании выделяются два уровня орга­низации: концептуальный— политические теории, доктри­ны, программы, учения; обыденный — несистематизирован­ные представления о политике, традициях, нормах поведения.

**Политическая культура** — *это система ценностей, политичес­ких идей, символов, убеждений, принятых членами политической общности и используемых для регуляции их деятельности и отноше­ний.* Единство, интеграция в сфере политики возможны только при наличии духовной связи, благодаря которой люди могут хотя бы просто понять друг друга.

46. Происхождение права.

Причины и условия, вызвавшие к жизни право, во мно­гом аналогичны причинам, породившим государство. Одна­ко между мононормами первобытного общества и нормами права существовала более глубокая преемственность, чем между органами родового самоуправления и органами госу­дарства. Вековые, проверенные многими поколениями обы­чаи расценивались как данные свыше, правильные и спра­ведливые и нередко назывались "право", "правда". Наибо­лее ценные из них были санкционированы государством и стали важными источниками права (обычным правом).

Цари (правители) ранних государств, продолжая обще­социальные традиции обычного права, в своих законах пы­тались поддерживать начала социальной справедливости:

ограничивали богатство, ростовщичество, закрепляли спра­ведливые цены и т.д. Это нашло отражение в древнейших правовых актах — законах Хаммурапи, XII таблиц, рефор­мах Солона. Правда, несомненно и то, что право с ранних этапов своего развития наряду с выполнением общесоциаль­ных функций играло важную роль нормативно-классового регулятора, т.е. регламентировало общественные отношения в интересах экономически господствующего класса.

Возникновение права — закономерное следствие услож­нения общественных взаимосвязей, углубления и обостре­ния социальных противоречий и конфликтов. Обычаи пере­стали обеспечивать порядок и стабильность в обществе, а значит, появилась объективная необходимость в принципи­ально новых регуляторах общественных отношений.

В отличие от обычаев правовые нормы фиксируются в письменных источниках, содержат четко сформулирован­ные дозволения, обязывания, ограничения и запреты. Из­меняются процедура и порядок обеспечения реализации пра­вовых норм, появляются новые способы контроля за их выполнением: если раньше таким контролером были общество в целом, его общественные лидеры, то в условиях государ­ства это полиция, армия. Споры разрешает суд. Правовые нормы отличаются от обычаев и санкциями: значительно ужесточаются меры наказания за посягательства против личности, которые дифференцируются в зависимости от статуса потерпевшего — свободного, раба, мужчины, жен­щины.

Говоря об особенностях образования права, необходимо помнить, что процесс возникновения государства и права протекал во многом параллельно, при взаимном их влиянии друг на друга. Так, на Востоке, где очень велика роль тра­диций, право возникает и развивается под воздействием религии и нравственности, а основными его источниками становятся религиозные положения (поучения) — Законы Ману в Индии, Коран в мусульманских странах и т.д. В ев­ропейских странах наряду с обычным правом развиваются обширное, отличающееся более высокой, чем на Востоке, степенью формализации и определенности законодательство и прецедентное право.

47. Общая характеристика социальных норм первобытного общества.

Социальные нормы, как отмечалось, были направле­ны на обеспечение присваивающей экономики, гармоничного существова­ния и воспроизводства конкретных общин в природной среде. Так, одним из важных факторов такого существования было закрепление той или иной территории, на которой они перемещались, за соответствующей группой, кланом. Однако, если какая-либо другая, как правило, родствен­ная группа в силу природных условий не могла пользоваться своей терри­торией (например, пересыхали источники), то ей представлялась возмож­ность жить и на территории другой группы.

В социальных нормах закреплялась и тотемная система (тотем — идеализированное существо — покровитель отдельного члена группы или

Всей группы, как правило, вид животного или растения, которых нельзя убивать и употреблять в пищу). Эта система выполняла функции экологи­ческого регулятора, была, как упоминалось, своеобразной «Красной книгой».

Важнейшим вопросом существования человечества является его воспроизводство как биологического вида. Для воспроизводства конкрет­ных групп, кланов необходимо было наличие в них определенного коли­чества женщин, детей. Социальные нормы регулировали в этой связи брачно-семейные отношения, способы приобретения женщин в других группах, в том числе в некоторых ситуациях и их похищение.

Словом, по содержанию нормы первобытного общества обеспечивали социализацию жизни общин, кланов, групп, экологическое состояние и ряд других необходимых условий жизнедеятельности присваивающих обществ.

Можно выделить три основных способа — запреты, дозволения и позитивное обязывание (в зачаточной форме).

Запреты существовали главным образом в виде табу, т. е. в виде подкрепленной религиозными верованиями недопустимости совершать те или иные поступки. Например, недопустимость браков между кровными родственниками. Люди очень давно догадались о биологическом, а следо­вательно и социальном вреде кровнородственных связей и запрещали их под страхом тягчайших наказаний уже на самых древних этапах своего существования. Эти запреты инцестов (кровнородственных браков) «работали» на нормальное воспроизводство общин, кланов, других групп. Вместе с тем следует предостеречь от гиперболизации запретов инцестов как основной предпосылки происхождения права — такие взгляды неожиданно появились в работах некоторых отечественных философов и были затем подхвачены (а как же — новый взгляд!) в работах и ряда теоретиков права.

Дело в том, что вред инцестов стихийно, а затем сознательно чело­вечество действительно осознало уже в глубокой древности, десятки тысяч лет назад. Но право появилось лишь относительно недавно, на рубеже IV-111 тыс.до н.э.

Кроме того, известно, что существовали и правила, но уже в ранне­классовых обществах, прямо предписывающие инцесты — например, в государстве инков (инка вступал в брак с сестрой). По-видимому, в этих правилах-исключениях реализовывалась идея сосредоточения и сохране­ния государственной власти в руках одного семейства.

Дозволения (или разрешения) также определяли поведение чело­века или объединений людей в присваивающей экономике, указывая^ на­пример, на виды животных и время охоты на них, на виды растений и сро­ки их сбора, а также их плодов, выкапывания корней, на пользование той или иной территорией, источниками воды, на допустимость добрачных половых связей (в некоторых обществах) и т. д.

Дозволялось также охотиться и собирать пищу на отведенных участках; отдавать для распределения среди членов общины и для подар­ков членам других общин туши больших животных; распределять туши самим добытчикам согласно установленному порядку; участвовать в кол­лективных акциях мщения за вред, причиненный члену общины.

Запрещалось нарушать разделение функций в общине между муж­чинами и женщинами, взрослыми и детьми; запрещались убийства: телес­ные повреждения; каннибализм; кровосмешение; колдовство (им могли

заниматься лишь специальные лица — колдуны); запрещалось похищение женщин и детей; недозволенное применение оружия на стоянках; воров­ство; нарушение правил супружеского союза, в том числе эквивалентности между общинами при обмене женщинами для брака; систематическая ложь; нарушение супружеской верности; соблазнение чужих жен и т. п.

Позитивное обязывание имело своей целью организовать необхо­димое поведение в процессах приготовления пищи, строительства жилищ, разжигания костров и поддержания огня, изготовления орудий, средств передвижения, например лодок.

Однако все эти способы регулирования не были направлены на из­менение природных условий, на выделение человека из природы, а обес­печивали лишь наиболее эффективные формы присвоения предметов природы и их переработки, их приспособления для удовлетворения по­требностей человека.

Социальные нормы присваивающей экономи­ки находили свое выражения в мифологических системах, в традициях, обычаях, ритуалах, обрядах и иных формах.

48. Право в системе социального регулирования.

В самом общем плане социальное регулирование пони­мается как имманентный обществу и определяющий соци­альный порядок процесс.

Конкретный социальный порядок устанавливается в ре­зультате действия множества самых разнообразных факто­ров. В их числе выделяют следующие.

1. Так называемые стихийные регуляторы как непос­редственное проявление естественных законов природы общества. Факторы стихийного регулирования носят есте­ственный характер и могут выражаться в виде конкретных событий общесоциального масштаба, явлений экономичес­кого порядка, феноменов массового поведения и т.п. Это, например, увеличение продолжительности жизни людей массовые сезонные заболевания, демографические процес­сы, миграция населения, инфляционные ожидания и т.д. В своем стремлении к порядку общество и государство стре­мятся взять под свой контроль данные факторы, однако это удается далеко не всегда.

2. Социальные нормы как регуляторы, связанные с во­лей и сознанием людей.

3. Акты индивидуального регулирования, выступающие в виде целевого, адресного воздействия субъектов друг на друга.

Указанные факторы могут играть в обществе как ста­билизирующую, так и дестабилизирующую роль. Правда, в юридической литературе принято считать, что стабилиза­ция, упорядочение общественных отношений обеспечиваются действием социальных норм и актов индивидуального регу­лирования, а действие стихийных регуляторов выступает фактором дестабилизирующего влияния. Однако, если в ка­честве основания оценки принять критерий устойчивого функционирования общества, то все регулятивные факто­ры могут иметь и позитивное, и негативное влияние. Вместе с тем функциональная характеристика стабилизации, упо­рядочения общественных отношений должна быть отнесена прежде всего к социальным нормам.

Для понимания природы действующих в обществе норм, оснований и правил социального нормирования необходимо различать два смысла термина "норма". Во-первых, норма есть *естественное состояние* некоторого объекта (процес­са, отношения, системы и т.д.), конституируемое его при­родой, — естественная норма. Во-вторых, норма — это *ру­ководящее начало, правило поведения,* связанное с сознани­ем и волей людей, возникающее в процессе культурного развития и социальной организации общества, — социальная норма.

Реально действующие в жизни людей нормы нельзя од­нозначно отнести к естественным или социальным. Так, ес­тественные нормы могут быть переведены в систему техни­ческих правил (правила работы с техническими или природ­ными объектами), стать основанием социального нормиро­вания (например, установление срока признания отцовства после смерти супруга), а социальные нормы — сформиро­вать характер объекта, его качественное состояние.

3. Правила поведения, базирующиеся на естественных нормах или складывающиеся в связи с их действием. Сюда относится большинство социальных норм.

4. Правила поведения, содержание которых определя­ется не столько естественной нормативностью, сколько це­лями и задачами, стоящими перед обществом, или потреб­ностями конкретной его сферы. Это некоторые юридичес­кие процессуальные нормы, ритуалы и т.п.

При обсуждении роли права в системе социального нор­мативного регулирования значение имеют нормы третьей и четвертой группы, в литературе именно их принято квали­фицировать как социальные нормы. Они не просто суще­ствуют и действуют в обществе, а регулируют обществен­ные отношения, поведение людей, нормируют жизнь обще­ства.

Социальным нормам присущи следующие признаки.

1. Они являются общими правилами. Это означает, что социальные нормы устанавливают правила поведения в об­ществе, т. е. определяют, каким может или должно быть поведение субъектов с точки зрения интересов общества. При этом социальные нормы действуют непрерывно во време­ни, обладают многократностью действия и обращены к нео­пределенному кругу лиц (не имеют конкретного адресата).

2. Данные нормы возникают в связи с волевой, созна­тельной деятельностью людей. Одни социальные нормы со­здаются в процессе целевой деятельности, другие возника­ют в многократно повторяющихся актах поведения, не от­деляются от самого поведения и выступают как его образцы и стереотипы, третьи формируются в виде принципов, зак­репляющихся в общественном сознании и т.д.

3. Названные нормы регламентируют формы социально­го взаимодействия людей, т.е. направлены на регулирова­ние общественных отношений, поведения в обществе.

4. Они возникают в процессе исторического развития (как его фактор и результат) и функционирования общества. Социальные нормы, будучи элементом общества, от­ражают процессы его развития, влияют на их темпы и ха­рактер, словом, имеют свое место в истории общества, свою историческую судьбу.

5. Эти нормы соответствуют типу культуры и характеру социальной организации общества.

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

Из приведенного определения видно, что в юридичес­кой литературе социальные нормы преимущественно рас­сматриваются как регуляторы общественных отношений. Но в более общем плане, их роль не ограничивается данной функцией. Исходя из изложенного, можно назвать по меньшей мере три функции социальных норм.

*Регулятивная.* Эти нормы устанавливают правила поведения в обществе, регламентируют социальное взаимодействие.

*Оценочная.* Социальные нормы выступают в обществе ной практике критериями отношения к тем или иным действиям, основанием оценки социально значимого поведения конкретных субъектов (моральное — аморальное, правомерное — неправомерное).

*Трансляционная.* Можно сказать, что в социальных нормах сконцентрированы достижения человечества в организации общественной жизни, созданная поколениями культуры отношений, опыт (в том числе негативный) общественного устройства.

Классифицировать социальные нормы можно по раз­личным критериям, однако наиболее распространенной яв­ляется их систематизация по основаниям сферы действия и механизма (регулятивным особенностям).

По *сферам действия* различают нормы экономические, политические, религиозные, экологические и др.

*По механизму (регулятивным особенностям)* принято выделять мораль, право, обычаи и корпоративные нормы.

49. Понятие и признаки права.

В современной юридической науке термин "право" ис­пользуется в нескольких значениях.

Во-первых, правом называют социально-правовые при­тязания людей, например, право человека на жизнь, право народов на самоопределение и т.п. Эти притязания обуслов­лены природой человека и общества и считаются естествен­ными правами.

Во-вторых, под правом понимается система юридичес­ких норм. Это — право в объективном смысле, ибо нормы права создаются и действуют независимо от воли отдель­ных лиц. В-третьих, названным термином обозначают официаль­но признанные возможности, которыми располагает физи­ческое или юридическое лицо, организация. Так, граждане имеют право на труд, отдых, охрану здоровья, имущество и т.д. Во всех этих случаях речь идет о праве в субъективном смысле, т.е. о праве, принадлежащем отдельному лицу — субъекту права.

В-четвертых, термин "право" используется для обозна­чения системы всех правовых явлений, включая естествен­ное право, право в объективном и субъективном смысле. Здесь его синонимом выступает термин "правовая система". Например, существуют такие правовые системы, как анг­лосаксонское право, романо-германское право, нацио­нальные правовые системы и т.д.

В каком смысле употребляется термин "право" в каж­дом случае, следует решать исходя из контекста, что обыч­но не вызывает затруднений.

Надо помнить также, что термин "право" употребляет­ся и в неюридическом смысле. Существуют моральные пра­ва, права членов общественных объединений, партий, со­юзов, права, возникающие на основании обычаев, и т.д. Поэтому особенно важно дать точное определение понятия права, установить признаки и свойства, отличающие его от других социальных регуляторов.

В юридической науке выработано множество опреде­лений права, которые различаются в зависимости от того, что именно в правовых явлениях принимается за главное, самое существенное. В таких случаях речь идет об опреде­лении сущности права.

Право имеет закономерные связи с экономикой, поли­тикой, нравственностью и особенно глубокие связи с госу­дарством. Все эти связи так или иначе выражаются в его признаках.

Следует различать признаки и свойства права. *Призна­ки* характеризуют право как понятие, *свойства —* как ре­альное явление.

*Право —* это обусловленная природой человека и обще­ства и выражающая свободу личности система регулиро­вания общественных отношений, которой присущи норма­тивность, формальная определенность в официальных источниках и обеспеченность возможностью государствен­ного принуждения.

Рассмотрим важнейшие свойства (признаки) права, ко­торые характеризуют его как специфическую систему ре­гулирования общественных отношений.

*Нормативность.* Право имеет нормативный характер, что роднит его с другими формами социального регулиро­вания — нравственностью, обычаями и т.д.

Права, которыми располагает каждый человек или юри­дическое лицо, не произвольны, они отмерены и определе­ны в соответствии с действующими нормами. В действительности имеет место противоположная за­висимость: в результате многократного повторения каких-либо вариантов поведения формируются соответствующие правила. Знание сложившихся правил облегчает человеку выбор верного решения относительно того, как ему следует поступать в той или иной жизненной ситуации.

Специфика нормативности права заключается в том, что право возведено в закон, в ранг официальных правил.

Формально нормативность выражена в позитивном праве, т.е. в законодательстве, где нормы существуют в чистом виде.

*Интеллектуально-волевой характер права.* Право — проявление воли и сознания людей. Интеллектуальная сто­рона права состоит в том, что оно есть форма отражения социальных закономерностей и общественных отношений — предмета правового регулирования. В праве отражаются и выражаются потребности, интересы, цели общества, отдель­ных лиц и организаций.

*Обеспеченность возможностью государственного при­нуждения.* Это специфический признак права, отличающий его от иных форм социального регулирования: нравственно­сти, обычаев, корпоративных норм и т.д. Государство, име­ющее монополию на осуществление принуждения, представ­ляет собой необходимый внешний фактор существования и функционирования права. Исторически право возникло и развивалось во взаимодействии с государством, первоначаль­но выполняя главным образом охранительную функцию. Именно государство придает праву в высшей степени цен­ные свойства: стабильность, строгую определенность и обес­печенность "будущего", которое по своим характеристикам приближается к "сущему", как бы становится частью суще­ствующего. Право, таким образом, раздвигает границы ста­бильности, определенности, а следовательно, и рамки сво­боды в сфере социальной жизни.

Государственное принуждение реализуется в двух на­правлениях. Во-первых, оно обеспечивает защиту субъек­тивного права и преследует цель принудить правонаруши­теля к исполнению обязанности в интересах пострадавшей стороны (например, взыскание долга, возмещение причи­ненного ущерба). Во-вторых, в определенных законом слу­чаях виновный привлекается к юридической ответственнос­ти и подвергается наказанию (лишение свободы, конфиска­ция имущества, штраф и т.п.).

*Формальная определенность.* Следует заметить, что формальная определенность в некоторой степени свойствен­на и другим нормативным системам. Так, корпоративные нормы закрепляются в уставах, положениях и других нор­мативных актах. Религиозные нормы-заповеди формулиру­ются в священных книгах. Однако в перечисленных случаях форма соответствующим правилам придается не государ­ством, а другими организациями (общественными, религи­озными). Государство, в отличие от них, придает праву об­щеобязательное значение, возводя право в закон, придает ему официальную форму выражения.

Нормы права официально закрепляются в законах, иных нормативных актах, которые подлежат единообразному тол­кованию. В прецедентном праве формальная определенность достигается официальной публикацией судебных решений, признаваемых в качестве образцов, обязательных при рас­смотрении аналогичных юридических дел. В обычном праве она обеспечивается формулой закона, который санкциони­рует применение обычая, либо текстом судебного решения, принятого на основании обычая. В результате на основе норм права и индивидуальных юридических решений четко и од­нозначно определяются субъективные права, обязанности, ответственность граждан и организаций.

*Системность.* Право представляет собой сложное сис­темное образование. В настоящее время в свете новых под­ходов к пониманию права особую значимость приобретает деление его на три элемента, на естественное, позитивное и субъективное право. Первый элемент — естественное пра­во, состоящее из социально-правовых притязаний, содер­жание которых обусловлено природой человека и общества. Важнейшая часть естественного права — права человека, или, иначе говоря, возможности, которые общество и госу­дарство способны обеспечить каждому гражданину. Второй элемент — позитивное право. Это — законодательство и другие источники юридических норм, в которых получают официальное государственное признание социально-право­вые притязания граждан, организаций, социальных групп. Третий элемент — субъективное право, т. е. индивидуаль­ные возможности, возникающие на основе норм позитивно­го права и удовлетворяющие интересы и потребности его обладателя.

50. Естественное и позитивное право.

Основной тезис теории **естественного права** (Гроций, Гоббс, Чокк, Монтескье, Руссо и др.) заключается в том, что наряду с правовыми нормами, установленными государством, право вклю­чает в себя также естественное право. Последнее понимается как совокупность прав, которыми все люди обладают от природы в силу самого факта своего рождения: право на жизнь, свободу, равенство, частную собственность, право быть счастливым и т.д. Государство не может посягать на эти естественные и неотъем­лемые права человека.

Возникновение естественно-правовой теории связано с разви­тием революционной буржуазной идеологии в XVII—XVIII вв.

Естественно-правовая теория весьма наглядно демонстрирует ценностный подход к пониманию такого явления, как право. Однако в период борьбы буржуазии за власть, становления развития основных принципов буржуазной законности эта теория сыграла определенную прогрессивную роль. Не случайно в тех или иных модификациях она сохраняет свое значение и сегодня.

Согласно теории **возрожденного естественного права** (совре­менная модификация естественно-правовой теории), то право, которое создается государством, является производным по отно­шению к высшему, естественному праву, вытекающему из чело­веческой природы. Позитивное право, то есть нормы, установ­ленные государством, признается правом только в том случае, если оно не противоречит естественному праву, то есть общече­ловеческим принципам свободы, равенства, справедливости для всех людей.

В рамках теории возрожденного естественного права выделя­ются два основных направления — неотомистская теория права и "светские" концепции естественного права.

**Неотомизм** — по существу, новейшая интерпретация средне­векового учения Фомы Аквинского. Рассматривая вопрос о при­роде, сущности права, неотомистская теория пытается найти ос­новные права в мировом порядке, согласующемся с религиозны­ми догматами, вечным законом, высшим божественным разумом. Божественный закон призван устранять несовершенство челове­ческого, положительного закона, если он расходится с естествен­ным правом. Сторонники неотомизма подчеркивают превосход­ство естественного права над правом человеческим, позитивным, то есть установленным государством. При этом они отмечают, что право частной собственности, хотя и имеет государственное про­исхождение, не противоречит естественному праву.

**"Светская" доктрина** естественного права исходит из этичес­кой первоосновы права, из необходимости соответствия правовых установлении моральным требованиям естественного права, ос­нованного на стандартах справедливого поведения. Для этой тео­рии характерным является признание в качестве основы "пра­вильного", "законного" права некоей естественной нормативной системы, не совпадающей с позитивным правом.

**Позитивизм** — направление юриспруденции, которое, фети­шизируя словесно-символическую форму существования права, фиксирует в основном лишь результаты правотворческой деятель­ности, отрывая тем самым нормативные установления от суще­ствующих правоотношений. Это учение основывается на анализе и оценке правовых норм с формальной точки зрения, то есть с точки зрения их внешней формы. Иными словами, акцент делается на формальной характеристике права. Не случайно поэтому позитивизм нередко остается на уровне описательной социологии.

Юридико-позитивистские концепции, воспринимающие право через его текстуальную форму и, по сути дела, отождест­вляющие право с его текстуальной формой, рассматривают право либо в качестве фактических результатов правоприменительной деятельности, либо в качестве нормативно-правовых текстов.

Действительно, текстуальная форма права — необходимый его атрибут, однако полное отождествление права как сложнейшего социального феномена с текстуальностью как одним из призна­ков атрибутов права, думается, ошибочно. При этом положитель­ным моментом здесь является внимание к позитивному содержа­нию правовых текстов.

Право есть нормативно закрепленная справедливость. В свою очередь, закон, не соответствующий справедливости, не есть право, а справедливый закон — это правовой закон.

"Широкое" толкование права включает в его понятие не толь­ко нормы, но и правоотношения (нередко и правосознание, субъ­ективные права граждан). Сторонники такого толкования исходят из различения права и закона. При этом подчеркивается, что норма права, взятая вне регулируемых общественных отношений, лишается своих регулятивных свойств, утрачивает свою сущность. Это не мешает, однако, рассматривать нормативность как важ­нейшее качество права. Речь идет не об отказе от понимания права как системы норм, а о поиске более емкого определения, которое должно охватить все богатство правовой материи. Нормы

— важнейший, но не единственный элемент права как сложного, единого, целостного явления. Нормы, если они действующие, не могут застыть в кодексах и предписаниях закона; они воплоща­ются в правоотношениях. Таким образом, право выражается дво­яко, в предписаниях закона и правоотношениях.

Приверженцы "широкой" концепции права понимают (и видят в этом его социальную ценность) право как систему норм свобо­ды, которые объективно обусловлены, отражают идеалы равенства и справедливости и приобретают юридическую силу посредством их официального признания. Право формируется обществом, и законодатель формулирует лишь то, что уже сложилось (или скла­дывается) в обществе. При этом важно, чтобы официальный закон был справедливым, то есть правовым. В правовом государ­стве должен господствовать правовой закон, отвечающий идеям демократии, свободы, справедливости и гуманности.

Следует подчеркнуть, что сторонники и той, и другой позиции

— "широкого" и собственно нормативного понимания права — сходятся в том, что определение права в качестве основного, главного элемента включает систему норм, установленных либо санкционированных и охраняемых государством.

Позитивное право действительно вырастает из общественного правосознания, в том числе и из имеющихся в обществе правовых идей и представлений, тех или иных устоявшихся жизненных правил и обычаев, но это отнюдь не означает, что следует при­знавать действующим юридическим правом все, что имеет пра­вовое значение. Такое широкое понимание права под предлогом несводимости права к закону вольно или невольно допускает отход от законности, ослабляет роль и авторитет закона в обще­стве.

Новые идеи различения права и закона, признания правовых или нравственных, но обязательных для самого государства и его политики постулатов, от которых не должны отступать ни зако­нодатели, ни сами законы демократического и правового государ­ства, сейчас только начинают складываться в российском праве и правоведении. В этих правовых конституционных идеях отра­жены общечеловеческие идеи о сущности права как средстве общественного согласия, учета интересов всех социальных групп общества, принятые демократическими государствами современ­ного мирового сообщества.

51. Юридический позитивизм: понятие и основные направления.

ПОЗИТИВИЗМ ЮРИДИЧЕС­КИЙ (лат. positivus — положитель­ный) — направление в юриспруденции, сторонники которого ограничивают за­дачи юридической науки изучением по­зитивного права.

Возникновение юридического позитивизма относится к первой трети XIX в. и было связано с процессами утверждения промышленно­го капитализма в странах Западной Ев­ропы. Решающую роль при этом сыгра­ли процессы формирования в наиболее развитых странах национального рынка, потребовавшие ликвидации пережитков средневекового партикуляризма, расши­рения сферы законодательного регули­рования общественных связей и уста­новления единого для всей страны пра­вопорядка. На этой почве сложились ранние концепции юридического позитивизма (далее ЮП), для которых были характерны идеи верховенства за­кона как источника права, отождествле­ние правовых норм с предписаниями го­сударственной власти. ЮП пришел на смену доктринам естественного права, господствовавшим в правовой мысли Западной Европы XVII — XVIII вв.

Начало теоретическому обоснова­нию ЮП положил английский юрист Джон Остин (1790—1859), последо­ватель утилитаризма И. *Бентама.* В 1832 г. он опубликовал книгу «Опре­деление предмета юриспруденции» — первую часть своих лекций, прочитан­ных в Лондонском университете. Полно­стью его «Лекции по юриспруденции. или философии позитивного права» были изданы посмертно, в 1863 г. Под влиянием работ Остина в правовой на­уке Англии и США сформировалась шко­ла. получившая название аналитической юриспруденции. К ней принадлежали Э.Ч. Кларк, Т. Холланд, В. Маркой, Дж. Сальмонд, М. Амос и др.

Предметом юриспруденции, по Остину. является позитивное право. Остин не отрицал естественное право и оценоч­ный подход к законам, действующим в государстве, но вывел эти проблемы за рамки юридической науки. Согласно его взглядам, существует несколько видов законов: а) божественные законы (дан­ный термин представлялся ему более точным, чем естественное право); б) за­коны позитивной морали, основанные на мнениях (например, законы чести):

в) позитивные законы, установленные политической властью. Эти законы, со­ответственно, изучают такие науки, как этика или деонтология (к ее ведению относятся вопросы критики позитивных за­конов с точки зрения божественного пра­ва), наука морали и юриспруденция. За­дачу юридической науки Остин видел в том, чтобы построить систему взаимо­связанных правовых понятий — *источ­ника права,* юридической обязанности, правонарушения, санкции и т.д. — пу­тем анализа их содержания и логическо­го объема.

Остин стремился отделить правове­дение от смежных областей знания, ис­ключить из юридической науки пробле­мы этико-философского порядка. Юри­спруденция, писал он, «имеет дело с по­зитивными законами, или законами в строгом смысле слова, без рассмотрения того, хороши они или плохи». Впослед­ствии эти идеи широко использовались сторонниками ЮП, выступавшими за разграничение теории права и науки по­литики права как самостоятельных юри­дических дисциплин.

По учению Остина. позитивное пра­во состоит из императивных велений или приказов суверенной государственной власти. Право есть «совокупность норм, установленных политическими верха­ми». Его источник — воля суверена (в Англии суверенитет принадлежит ко­ролю, пэрам и электорату палаты об­щин). Как подчеркивал Остин. суверен не связан принятыми законами, так как в любой момент может их изменить — в противном случае он не суверен. Огра­ничениями государственной власти в действительности служат божественное право и мораль. В концепции Остина были разработаны основы императивной теории права, согласно которой законы государства обращены исключительно к подвластным и не способны ограничить волю суверена. Международное право, по этой теории, содержит лишь нормы морали, поскольку в нем нет императив­ных предписаний.

В первой половине XIX в. идеи ЮП получили распространение во *Франции,* где была проведена наиболее полная для того времени *кодификация* права. Гос­подствующее положение во француз­ском правоведении занимали тогда кон­цепции экзегезов — комментаторов *Ко­декса Наполеона* (А. Дюрантон. Ш. Ту­лье, Ф. Лоран, Ш. Демоломб и др.). Отождествив право с законом, экзегезы свели задачи юридической науки к фор­мально-догматическому описанию и ком­ментированию действующего законода­тельства. Результатом их творчества явились многотомные постатейные ком­ментарии к Гражданскому кодексу (А. Дюрантон написал «Курс француз­ского права в последовательности статей Гражданского кодекса» в 19 томах; I Ш. Демоломб — «Курс Кодекса Наполеона» — 31 том). Экзегезы уделяли мно­го внимания анализу правовых норм приемам и способам толкования законов, но крайне редко обращались к общетеоретическим и методологическим) проблемам правовой науки.

Сфера распространения ЮП значительно расширилась во второй половине XIX в., когда позитивистские доктри­ны утвердились в правоведении европей­ских стран. К тому же времени относит­ся зарождение ЮП в России. Виднейши­ми его представителями являлись: в *Гер­мании —* Карл Бергбом (1849—1927). во Франции — Аремар Эсмен (1848— 1913). в России— Габриэль Феликсович Шершеневич (1863—1912).

ЮП претерпел в этот период ряд изменений. Во-первых, позитивисты конца XIX — начала XX в. стремились расширить философско-методологическое обоснование своих концепций, в том числе за счет положений, воспринятых из позитивистской философии и социо­логии (например. Г.Ф. Шершеневич со­циологические методы исследования ставил в один ряд с догмой права). Это обстоятельство породило непрекращаю­щуюся до сих пор дискуссию о соотно­шении ЮП с философским позитивиз­мом О. Конта. Г. Спенсера и др. (ранний ЮП не имел связей с позитивистской философией — ее влияние на догмати­ческую юриспруденцию прослеживает­ся лишь с конца XIX в.). Во-вторых, на рубеже XIX—XX вв. последователи ЮП отказались от многих положений импе­ративной теории права и разработали концепцию правового самоограничения государства. Согласно последней, нормы "позитивного права обращены к самому государству. ЮП. приобрел тем самым более последовательный характер. В нем появляются доктрины, полностью отри­цающие естественное право (К. Берг­бом), выделяются идеи создания «чистой теории права» (Э. Рогэн, *Бельгия}.* В свя­зи с этим наметилась тенденция к сбли­жению ЮП с концепциями правового го­сударства и господства права. В-третьих. принципы ЮП с конца XIX в. получают распространение в науке международно­го права, что приводит к отказу от преж­них учений, отождествлявших право с законами государства. Со временем в ЮП утверждаются идеи так называемо­го монистического подхода к праву, т.е. трактовка международного права и на­циональных правовых систем как струк­турных элементов единого правопо­рядка.

Развитие ЮП в XX в. главным обра­зом было связано с такими доктринами, как *нормативизм* и лингвистическая теория Г. Харта.

52. Социологическая школа права: основные направления.

Предтечей этой теории явилась «школа свободного права», представители которой (Эрлих и др.) выступали за «живое право народа», основанное не на законе, а на свободном усмотрении судей.

Социологическая школа права, как одно из основных направ­лений буржуазной правовой науки, внешне противоположное абстрактно-нормативному и выступающее с его критикой, сло­жилась в первой трети **XX** в. первоначально в Европе, а затем получила наибольшее распространение в США. Представители этого направления, пронизанного философией прагматизма и распадающегося на ряд течений (Дж. Дьюи, Р. Паунд, Д. Фрэнк, Левеллин и др.), эклектически охватывают собирательным поня­тием «право» административные акты, судебные решения и при­говоры, обычаи, правосознание судей и иных должностных лиц, правоотношения, а также и юридические нормы, значение кото­рых среди названных правовых средств воздействия на поведение людей всячески принижается.

В представлениях сторонников социологической теории право должно рассматриваться не иначе, как в «действии», в про­цессе применения. «Право, — по утверждению Джона Дьюи, — есть деятельность, посредством которой можно осуществлять вмешательство в другую деятельность». Что касается правовой нормы, то она лишена сколько-нибудь активной роли: «глас во­пиющего в пустыне», «клочок бумаги», «голый стандарт», напол­няемый содержанием в каждом конкретном случае посредством издания индивидуальных административных или судебных актов. Способностью творить право наделяются судьи: «право состоит из норм, которые устанавливает суд, определяя права и обязанности сторон». При этом подчеркивается значение психи­ческого переживания судьей того, что есть право, при разреше­нии конкретного дела.

Несмотря на различные модификации, общее во взглядах юристов-«социологов» на право состоит в том, что все они, так или иначе, понимают под ним совокупность «правовых» отноше­ний, возникающих и существующих независимо от норм; сло­жившийся в жизни «социальный порядок» или «правопорядок», а в конечном счете «фактический образ деятельности правитель­ства, судов и других государственных органов и его должностных лиц».

Не трудно заметить, что подобное понимание права, с одной стороны, приближает его к реальной жизни, юридической прак­тике, на что ссылаются представители социологической школы права, а с другой — теоретически обосновывает и оправдывает административный и судебный произвол.

53. Сущность права.

Сущность— главное, основное в рассматриваемом объек­те, а потому ее уяснение представляет особую ценность в процессе познания. Однако к правильному выводу о сущно­сти какого-либо явления можно прийти лишь в случае, ког­да оно получило достаточное развитие, в основном сфор­мировалось. Применительно к праву это положение имеет первостепенное значение. По мнению С. С. Алексеева, "на первых фазах развития человеческого общества (в азиат­ских теократических монархиях, в рабовладельческих и феодальных государствах) существовали, как правило, не­развитые правовые системы'". С этим мнением следует со­гласиться. Действительно, в период рабовладельческого и феодального строя право было традиционным, или обыч­ным (исключение — древнеримское частное право). Нераз­витость традиционного права, прежде всего, состояла в том, что оно выполняло лишь охранительную функцию и высту­пало частью единой системы социального регулирования, в которой регулирующую функцию осуществляли религия, нравственность и обычаи.

Сейчас уже можно констатировать, что государство и право возникли намного раньше, чем общество раздели­лось на классы. Возникшее вместе с государством право длительное время лишь дополняло укоренившуюся систему социального регулирования. Определяющей чертой появив­шегося традиционного права была государственная прину­дительность, а не классовость.

Дальнейший ход экономического и социального разви­тия повлек за собой классовое деление общества, вызвал к жизни антагонистические противоречия. Однако и при ра­бовладельческом строе, и при феодализме право по-преж­нему оставалось традиционным, обычным и не играло существенной роли в системе социального регулирования. Следовательно, классовую сущность имела регулятивная си­стема в целом, в которой право было еще чужеродным и слаборазвитым образованием.

Только с утверждением буржуазного экономического и социального строя и соответствующей ему системы духов­ных ценностей право как регулятор общественных отноше­ний вышло на первый план. Появившееся и ставшее во мно­гих развитых странах господствующим юридическое миро­воззрение не имеет ничего общего с классовой идеологией, основывается на идеях равенства, свободы, разума, прав человека.

Право построено на трех "китах". Это нравственность, государство, экономика. Право возникает на базе нравствен­ности как отличный от нее метод регулирования; государ­ство придает ему официальность, гарантированность, силу;

экономика — основной предмет регулирования, первопри­чина возникновения права, ибо это та сфера, где нравствен­ность как регулятор обнаружила свою несостоятельность.

Нравственность, государство и экономика — внешние условия, вызвавшие право к жизни как новое социальное явление. Специфика права состоит в том, что в центре его находятся отдельный человек с его интересами и потребно­стями, его свобода. Конечно, свобода человека исторически подготавливается всесторонним развитием общества, важ­нейших его сфер *—* духовной, экономической, политичес­кой. Однако именно в праве и через право свобода закреп­ляется и доводится до каждого человека, до каждой орга­низации.

**Изложенное позволяет сделать вывод, что право имеет общесоциальную сущность, служит интересам всех без ис­ключения людей, обеспечивает организованность, упорядоченность, стабильность и развитие социальных связей.**

Когда люди вступают в отношения между собой как субъек­ты права, это значит, что за ними стоит авторитет обще­ства и государства и они могут действовать свободно, не опасаясь неблагоприятных последствий в социальном плане.

Общесоциальная сущность права конкретизируется в его понимании как меры свободы. В пределах своих прав чело­век свободен в своих действиях, общество в лице государ­ства стоит на страже этой свободы. Таким образом, право не просто свобода, а свобода, гарантированная от посяга­тельств, защищенная свобода. Добро защищено от зла. Бла­годаря праву добро становится нормой, жизни, зло — нару­шением этой нормы.

54. Принципы права: понятие и классификация, роль в правовом регулировании.

**Принципы права — это руководящие идеи, характеризующие содержание права, его сущность и назначение в обществе.** С одной стороны, они выражают закономерности права, а с другой — представляют собой наиболее общие нормы, которые действуют во всей сфере правового регулирования и распространяются на всех субъектов. Эти нормы либо прямо сформулированы в законе, либо выводятся из общего смысла законов.

Принципы права определяют пути совершенствования правовых норм, выступая в качестве руководящих идей для законодателя. Они являются связующим звеном между основными закономерностями развития и функционирования общества и правовой системой. Благодаря принципам пра­вовая система адаптируется к важнейшим интересам и по­требностям человека и общества, становится совместимой с ними.

Правовые принципы подразделяются на свойственные праву в целом (общеправовые), его отдельным отраслям (от­раслевые) или группе смежных отраслей (межотраслевые). Например, к отраслевым относится принцип индивидуали­зации наказания в уголовном праве, к межотраслевым - принцип состязательности в гражданском процессуальном и уголовно-процессуальном праве.

К числу принципов, прямо не сформулированных в за­коне, относятся принципы ответственности за вину, нераз­рывной связи прав и обязанностей.

Рассмотрим некоторые общеправовые принципы более подробно.

*Принцип справедливости* имеет особую значимость. Он в наибольшей степени выражает общесоциальную сущность права, стремление к поиску компромисса между участниками правовых связей, между личностью и обществом, гражданином и государством. Справедливость требует соответствия между действиями и их социальными последствиями. Должны быть соразмерны труд и его оплата, нанесение вреда и его возмещение, преступление и наказание. Законы отра­жают эту соразмерность, если отвечают принципу справед­ливости.

*Принцип уважения прав человека* отражает тот факт, что естественные, прирожденные, неотчуждаемые права человека составляют ядро правовой системы государства. В соответствии со ст. 2 Конституции РФ человек, его права и свободы являются высшей ценностью.

*Принцип равноправия* закрепляет равный правовой ста­тус всех граждан, т.е. равные конституционные права и еди­ную для всех правосубъектность. В ч. 2 ст. 19 Конституции Российской Федерации говорится: "Государство гарантиру­ет равенство прав и свобод человека и гражданина незави­симо от пола, расы, национальности, языка, происхожде­ния, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлеж­ности к общественным объединениям, а также других об­стоятельств. Запрещаются любые формы ограничения прав граждан по признакам социальной, расовой, национальной, языковой или религиозной принадлежности".

Содержание *принципа законности* заключается в том, что, как гласит ст. 15 Конституции РФ, "Конституция Рос­сийской Федерации имеет высшую юридическую силу, пря­мое действие и применяется на всей территории Россий­ской Федерации. Законы и иные правовые акты, принимае­мые в Российской Федерации, не должны противоречить Конституции Российской Федерации. Органы государствен­ной власти, местного самоуправления, должностные лица, граждане и их объединения обязаны соблюдать Конститу­цию Российской Федерации и законы".

*Принцип правосудия* выражает гарантии защиты субъек­тивных прав в судебной порядке. В ч. 1 ст. 46 Конституции РФ записано: "Каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод".

55. Функции права: понятие и классификация.

Сущность и социальное значение права проявляются в его *функциях.* Они отражают основные направления воз­действия права на общественные отношения и поведение людей, позволяют дать обобщающую характеристику "работы" юридических норм.

Прежде всего, право воздействует на различные сферы жизни общества — экономику, политику, духовные отно­шения, а значит, выполняет общесоциальные функции — экономическую, политическую и воспитательную. Здесь оно действует вместе с другими социальными институтами, но своими, специфическими средствами.

Помимо социального право имеет *функциональное* на­значение. Оно выражается в том, что право выступает ре­гулятором общественных отношений. Это основное функци­ональное предназначение права проявляется в ряде более конкретных функций.

1. *Регулятивно-статическая функция, или* функция закрепления, стабилизации общественных отношений, наиболее отчетливо выражается при определении обществен­ного статуса различных субъектов: закреплении основных прав и свобод человека и гражданина, компетенции органов и должностных лиц, правосубъективности физических и юридических лиц. Данная функция в наибольшей степени отражает природу права: гражданам и организациям предо­ставляются правомочия, в границах которых они действуют свободно, по своему усмотрению. И чем шире раздвинуты эти границы, тем более свободны люди в своих действиях.

2. С помощью *регулятивно-динамической функции* пра­во определяет, каким должно быть будущее поведение людей. Эта функция осуществляется с помощью обязываю­щих норм. Так, законодательством установлены обязанности выполнить воинский долг, платить налоги, соблюдать тру­довую дисциплину, выполнять обязательства по договору и т. д. Регулятивно-динамическая функция находит свое про­явление в правоотношениях активного типа.

3. *Охранительная функция* выделяет право из других систем социальной регуляции, поскольку осуществляется орга­нами государства, принимающими индивидуальные властные решения, исполнение которых гарантировано государствен­ным принуждением. Охранительная функция способствует выработке в праве как регуляторе общественных взаимосвя­зей ценных для личности и общества качеств: стабильности, детальной и ясной регламентации, четких процедур.

Охранительная функция реализуется путем применения специальных охранительных норм, а также действующих в охранительном режиме регулятивных норм. Последнее име­ет место при нарушении субъективных прав и обращении для их защиты в компетентные государственные органы (пра­во притязания).

4. *Оценочная функция* позволяет праву выступать в ка­честве критерия правомерности или неправомерности чьих-либо решений и поступков. Если человек действует право­мерно, то государство и общество не должны предъявлять к нему претензий. Человек признается действующим ответ­ственно. Это *позитивная* ответственность исключает *нега­тивную* юридическую ответственность. Следовательно, пра­во предоставляет свободу действий его обладателю, а так­же, будучи юридическим основанием решений (действий), предохраняет человека от неблагоприятных социальных по­следствий их принятия (совершения).

Особую роль в реализации оценочной функции играют охранительные и поощрительные нормы, в которых, в об­щем виде, содержится отрицательная или положительная оценка тех или иных возможных действий. В процессе при­менения этих норм конкретизируется нормативная оценка поступка, определяется индивидуальная мера юридической ответственности или поощрения (например, наказание по приговору суда, награждение орденом по указу Президента).

56. Право и государство.

Довольно сложная проблема соотношения государства и права приобрела в последнее время дискуссионный харак­тер. В литературе сформулированы две противоположные теоретические позиции по этой проблеме.

*Этатически-тоталитарная концепция* исходит из того, что государство выше и важнее права, что он творит право и использует его как инструмент своей политики. Дан­ная концепция опирается на марксистское понимание госу­дарства и права и была широко распространена, в отече­ственной научной и учебной литературе.

*Либеральная концепция* базируется на естественно-пра­вовой теории, согласно которой право выше и важнее госу­дарства. Она стала активно утверждаться в нашем обще­ственном сознании в последние годы.

Обе концепции не имеют сколько-нибудь серьезного на­учного обоснования. Они не только не анализируют соотно­симые явления, но, по сути дела, противопоставляют их друг другу. На практике же противопоставление, столкно­вение государства и права неизбежно приводит лишь к их взаимному ослаблению.

В действительности взаимосвязь государства и права до­статочно сложна. А потому соотношение между ними следу­ет проводить под углом зрения анализа их единства, разли­чия и многостороннего воздействия друг на друга.

Государство и право нерасторжимы. Как надстроечные явления они имеют единую социально-экономическую осно­ву, у них во многом одинаковая судьба, они не могут суще­ствовать и развиваться друг без друга. Вместе с тем госу­дарство и право различаются по своей структуре, способам функционирования и т.п. Например, если рабочая, "механизменная" часть государства состоит из органов и учреж­дений, в которых работают люди, то центральная часть, "ядро" права — нормы, которые объединяются в правовые институты, отрасли. Государство входит в политическую систему общества как ее стержневой элемент, право — в нормативную систему.

Пожалуй, самый важный аспект рассматриваемого со­отношения, нуждающийся в обстоятельной научной прора­ботке — воздействие государства на право и влияние права на государство. Подчеркнем, что только при активном взаи­модействии государство и право могут полноценно и эф­фективно функционировать, приобрести социальную цен­ность.

Современная юридическая наука считает, что основны­ми сферами воздействия государства на право являются правотворчество и (особенно) правореализация. Исторический опыт показывает, что государство активно участвует в правотворчестве, однако абсолютизировать его роль в этом про­цессе нельзя. В такой абсолютизации как раз и заключается коренной недостаток юридического позитивизма.

Государство в буквальном смысле не творит, не созда­ет право, оно юридически оформляет и закрепляет лишь то, что уже созрело в обществе в виде объективных по­требностей, притязаний — общественных правовых и нрав­ственных идеалов и других общезначимых факторов. Но, так или иначе, государство придает праву важные свойства — формальную определенность, общеобязательность.

За правом всегда стоят авторитет и ре­альная сила государства. Вместе с тем государство само должно строго соблюдать и исполнять правовые предписа­ния, а в реализации права наряду с государством могут и должны активно участвовать и граждане, и институты граж­данского общества.

Итак, право без поддержки и воздействия государства обойтись не может, но и само государство объективно нуж­дается в праве. Иными словами, между ними складывается устойчивое функциональное взаимовлияние.

Право юридически оформляет государство, регулирует все основные стороны его функционирования и тем самым придает государству и его деятельности легитимный харак­тер. Оно регламентирует порядок формирования органов го­сударства, закрепляет их компетенцию и упорядочивает их отношения между собой, подчиняет деятельность государ­ства определенному правовому режиму, устанавливает пре­делы вмешательства государства в работу институтов граж­данского общества, частную жизнь граждан и т.д. С помо­щью права определяются вид и мера государственного при­нуждения, вследствие чего оно становится правовым и кон­тролируемым. Право — важнейшее и необходимое средство юридического общения со всеми субъектами права как внутри страны, так и за ее пределами, с мировым сообществом в целом.

57. Право и экономика.

В марксистской науке господствовало положение о первен­стве, главенстве базиса над надстройкой, и юристы последова­тельно исходили из того, что развитие производительных сил и производственных отношений объективно обусловливает все по­литические и правовые формы. Правда, в трудах советских ученых указывалось на большие возможности социалистического госу­дарства и права эффективно воздействовать на экономику. И это вполне понятно: с октября 1917 г. утверждается беспрекословная практика тоталитарного переустройства экономической жизни. Эту практику освящала теория построения социализма в одной отдельно взятой и преимущественно отсталой стране, способной с помощью государства перешагнуть через естественные фазы развития. Своего рода отступление от классического марксизма проявляется и в тех положениях, согласно которым "после уста­новления диктатуры рабочего класса законы закрепляют его по­беду во всех областях общественной жизни и тем самым... как бы "создают" новые общественные отношения, поскольку социалис­тические общественные отношения не могут сложиться при ка­питализме.

Уязвимость взглядов советских юристов на соотношение права и экономики состояла в том, что применительно к социалистическому обществу подчеркивался принципиально иной характер этого соотношения. В таком случае должен был следовать вывод (которого, разумеется, никто не делал), что или наше право, или наша экономика представляют собой нечто иное, нежели эконо­мика и право в общепринятом их значении.

В современных условиях стала совершенно очевидной декла­ративность многих прежних положений, стало понятно, что желаемое сознательно или бессознательно выдавалось за действи­тельное. Плановое хозяйствование далеко не всегда направлялось на удовлетворение потребностей граждан, не было и провозгла­шенного гармоничного пропорционального роста производитель­ных сил. Воздействие государства охватывало и производство, и обращение, и потребление. Помимо того, что столь широкая сфера воздействия сама по себе сомнительна, экономическая деятельность государства была далека от подлинно научного обо­снования и направлялась не столько законом, сколько партийны­ми директивами и подзаконными актами. Нормативные акты не допускали эксплуатацию человека человеком, но они фактически освящали эксплуатацию человека государством.

Долгое время в советской науке считалось, что экономическая конкуренция различных предприятий возможна была лишь в ус­ловиях многоукладной экономики в период восстановления на­родного хозяйства после гражданской войны. Вообще же наибо­лее эффективное воздействие на производительные силы и про­изводственные отношения государство оказывает тогда, когда оно выступает и как организация политической власти, и как собст­венник, распоряжающийся материальными и трудовыми ресурса­ми, направляя деятельность производственных коллективов и граждан. И хотя в отдельные периоды истории СССР (например, 1964—1965 гг.) поднимался вопрос об экономической самостоя­тельности хозяйствующих субъектов, все-таки в реализации из­вестного принципа демократического централизма превалировал откровенный централизм. Система планирования, снабжения, финансирования и другие хозяйственные формы базировались на государственной собственности, исключая какую-либо частную инициативу.

Общая схема соотношения экономики и права представлялась следующим образом: право есть концентрированное выражение политики, а политика — концентрированное выражение эконо­мики. Однако такая схема не учитывала многих реалий. Во-пер­вых, в праве выражается не только политика, но и многое другое. Во-вторых, государственная политика не может сводиться к по­литике одной политической партии, как это имело место и всеми одобрялось. В-третьих, политика в первую очередь выражала ин­тересы правящих группировок, а не требования народа, не по­требности экономики.

Поскольку в силу идеологических причин при существовав­шей практике правотворчества в нормативных актах (чаще под­законных) закреплялась отнюдь не воля трудящихся, предпочте­ние отдавалось преимущественно командно-административным методам проведения правовых норм в жизнь. Не экономические методы, а прямое государственное руководство, в том числе ко­оперативными организациями, составляло суть правового режи­ма. Борьба с правонарушениями в экономической сфере только подтверждала практику игнорирования в нормативно-правовых актах интересов производителей и потребителя.

Непоследовательность советских официальных научных тео­рий состояла в том, что экономические реформы в бывших со­циалистических странах подавались в качестве полностью соот­ветствующих марксистско-ленинским положениям о роли госу­дарства и права в решении экономических проблем. Утвержда­лось, что во всех странах идет поиск оптимального соотношения централизованного государственного руководства с системой дей­ствия экономических факторов. Недоговоренность в теории, ла­вирование в пропагандистской литературе, заидеологизированность производственных вопросов неблагоприятно сказались на экономической практике и правопорядке...

Не один раз реформы провозглашались, имитировались, даже получали закрепление в партийно-государственных директивах, но уступали место прежнему командному регулированию эконо­мики. И это несмотря на то, что последние пятилетние планы уже не выполнялись. По-прежнему продолжала существовать ори­ентация на принудительное, монопольное производство и прину­дительное распределение. План, как известно, рассматривался в качестве закона, и с помощью такого "закона" часто предписыва­лось производить никому не нужные товары, капитальные вло­жения омертвлялись, распылялись, а диспропорции между раз­личными отраслями производства увеличивались. Но зато система плановых регуляторов экономики позволяла кормиться тысячам управленцев, для которых собственные интересы становились важнее интересов дела.

Объявление плана законом совмещалось с практикой, когда министерствам и ведомствам в порядке исключения было разре­шено не выполнять отдельные плановые задания и требования законодательства. Соответственно и подчиненные органу управ­ления предприятия могли договориться о невыполнении каких-то актов. Широкие компетенционные нормы позволяли управлен­ческим структурам обходить законы, издавать распорядительные акты, руководствуясь собственными выгодами. Система факти­чески исключала выполнение хозяйствующими субъектами зако­нодательных актов напрямую, без посредничества административных звеньев. Правовое регулирование вытеснялось тем самым регулированием с помощью оперативных актов индивидуального характера. Множественность, пробельность и противоречивость правового регулирования экономики — характерная черта совет­ской действительности, не изжитая до настоящего времени.

58. Право и политика. Правовая политика.

Юридическое право (законодательство) возникло и развива­лось вместе с государством — главным институтом (органом) политики, под которой издавна понималось искусство управления людьми в цивилизованном обществе, участие классов, социаль­ных групп и их организаций в управлении государством, в делах государства. Политика — более широкое явление, чем деятель­ность государства. К числу современных политических институ­тов (организаций) относятся также политические партии, другие общественные объединения, прежде всего — профсоюзы, объеди­нения предпринимателей, иные организации, выражающие такие важные интересы общества, как охрана окружающей среды, за­щита прав человека, и многие другие объединения. Однако госу­дарство занимает особое место в выработке и осуществлении политики как орган выражения национальных интересов населе­ния данной страны, то есть всех социальных групп общества.

Соотношение права с государством и иными общественными институтами складывалось по-разному в истории человечества. В древнейшую эпоху цивилизации в странах Древнего Востока (Египет, Шумер, Вавилон) возникали деспотические государства, в которых воля верховного правителя, а его личность чаще всего обожествлялась, определяла содержание закона и означала высшую справедливость.

Государство в лице царя, фараона творило и закон, и право. Но и в те давние времена политика государства опиралась на поддержку таких важнейших институтов, как войско, религия и представляющие ее храмы, чиновничество, община и семья. Со­хранялось и влияние обычаев на правовые системы, особенно на общинные порядки, быт и семейные отношения. В древних го­сударствах Индии и Китая первыми правовыми источниками служили священные книги (веды), философские политические трактаты (конфуцианство, Артхашастра), на которых основыва­лись законы царей. Здесь религиозно-общинные и нравственные традиции служили основой государственных законов.

Таким образом, в древнейших цивилизациях позитивное право все же не было Простым произволом царей. Государственная власть не представлялась еще самостоятельным политическим институтом — она опиралась на божественный промысел, а за­коны и право — на заповеди религии, древние обычаи общинного быта, нравственные устои брака и семьи.

В античных государствах Древней Греции и Рима получили развитие различные формы правления (демократия или аристо­кратия, монархия, тирания). Соотношение права и государства получало более разнообразные формы. Именно в античных госу­дарствах зародилось и понятие политики как общественного (светского) института, выражавшего общие дела (интересы) поли­са, города-государства, типичного для государственности Древней Греции и Рима. Конечно, и в античные времена сохранялись представление о божественном происхождении государства и по­кровительстве богов его политике (войнам) и влияние древних обычаев (мифов) на политику, на решение государственных дел, происходившее часто в сакральных формах (например, выборы должностных лиц по жребию, влияние знатных, древнейших по происхождению — аристократии, совета старейшин — ареопага, сената и т.п.). Однако все более получало научное признание первенства законов перед государственной властью (Платон), справедливости как главной основы политики (АристотельВ средние века политические институты были сосредоточены в руках верховных феодалов и церкви. Большую роль играли щарский двор, различные его "партии", добившиеся влияния на монарха часто путем заговоров и применения силы, заключения соглашений между группами феодалов и придворных в борьбе за власть. Характерной чертой политики средневековых государств была раздробленность власти между отдельными герцогствами, (княжествами — сеньоральная монархия. Следствием этого был и партикуляризм (разобщенность) феодального права. Особое по­ложение городов в феодальном обществе, завоевание ими само­стоятельности (Ганзейский союз, Магдебург, Венеция и другие [города Италии, Новгород и Псков в феодальной России) порождали и особое право городов, выражавшее интересы купечества, ремесленных цехов, развития мореплавания. В средние века сохранялось и большое влияние религии, а также местных обычаев на правовые системы. Одним из главных орудий политики были войны между государствами и отдельными феодальными владель­цами.

В условиях образования централизованных монархий (абсолю­тизма) в Европе, крупных теократических монархий в Азии и Северной Африке право и закон становятся все более подчинен­ными политике этих государств, их бюрократической и военной машине, выражавшей интересы правящих сословий — дворянства и духовенства. Крупные империи стремились закрепить привиле­гии дворянства и чиновничества, формирующегося главным об­разом из дворян, а также привилегии церкви, монастырей. Им­ператорская власть опиралась не столько на право как меру спра­ведливости, сколько на произвол, закрепляя в своих законах жестокие наказания непокорным, суд по доносам и показания под пытками, уголовную ответственность за святотатство, колдовство и иные преступления против религии.

Коренной поворот в соотношении политики и права произошел в ходе буржуазных революций в Европе и Северной Америке. Этот процесс занял в развитии стран Европы целое столетие и сопровождался возвратами к имперской, но теперь уже — буржу­азной власти, медленными уступками в сохранившихся империях.

Однако рано или поздно законодательная власть перешла в руки органов народного представительства — парламентов, В XIX в. законодательство становится выражением воли народа (нации), избирающего парламент. Разумеется, такой поворот происходит не сразу, поскольку избирательное право еще долго остается ог­раниченным различными цензами, прежде всего имущественны­ми, цензами оседлости и грамотности. Однако буржуазия, а затем и средние классы мелких предпринимателей, фермеров, служа­щих, квалифицированных рабочих получают возможность выра­зить свои интересы в законах государства. Для этого различные слои общества объединяются в политические партии, профсоюзы, другие организации, становящиеся основными проводниками по­литики различных классов и социальных групп общества.

Важно при этом подчеркнуть, что законы парламента стано­вятся обязательными для исполнительной и судебной ветвей влас­ти. И хотя сохранялись влияние крупного капитала на законода­тельство и его исполнение, бюрократизм и другие "вечные" по­роки государственности, все же принципы равноправия и судеб­ной защиты позволяли защищать законом и интересы трудящих­ся. Эти тенденции, часто искажавшиеся реакционной политикой властей, все более крепли в буржуазном мире, в частности, и под влиянием социальной политики социалистических государств, со­циал-демократических и коммунистических партий, побуждав­ших государства к достижению полного равноправия граждан, защите интересов трудящихся.

Существенный прогресс в достижении приоритета права по отношению к политике произошел после второй мировой войны. Этот прогресс был обусловлен достижением единства объединен­ных наций в борьбе против фашизма и провозглашения Всеобщей декларации прав человека, закреплявшей свободу и достоинство человека основной целью политики и законодательства госу­дарств — членов ООН.

Поворот России и других государств — участников СНГ к полному признанию принципов Декларации и пактов о правах человека, к разоружению и другим совместным действиям по укреплению всеобщего мира и доверия открыл возможности для всех новых демократических государств воплотить общепризнан­ные демократические основы современного права в своих кон­ституциях и начать строительство правового государства, в кото­ром право, его общепризнанные международные нормы и права человека должны стать главным ориентиром и средством осуществления политики как государства, так и политических пар­тий, общественных объединений, всех слоев общества — пред­принимателей, государственных служащих и политических деяте­лей, рабочих и служащих, сельских тружеников.

В современную эпоху вопрос о взаимосвязи и взаимодействии политики государства с правом приобретает важнейшее значение также потому, что юридическое право только тогда справедливо и гуманно, когда оно одинаково обязательно, а права и обязан­ности равны для всех граждан, в том числе и для чиновников госаппарата, депутатов, руководителей государства. Разумеется, при этом речь идет не об особых полномочиях органов государ­ства и должностных лиц на осуществление государственной влас­ти. Такие полномочия делегированы им обществом (через парла­мент или непосредственно в порядке референдума).

'' Таким образом, политика правового государства, даже в том приближении к нему, в котором сегодня находится Россия, не может быть свободна от требований конституции и других зако­нов, а также норм международного права и договоров с другими государствами. Государство должно их неукоснительно соблюдать во всех своих политических решениях. Такова самая важная и очевидная грань соотношения политики государства с правом, юридически воплощенном в законах.

Некоторые религиозные праздники официально признаны го­сударством с учетом исторических традиций. Однако сложность заключается в том, что в светском государстве, где много религий, отмечающих разные праздничные дни и даты, практически не­возможно официально обозначить общие для всех верующих и неверующих религиозные праздничные дни.

59. Право и мораль.

Мораль — важнейший социальный институт, одна из форм общественного сознания. Она представляет собой известную совокупность исторически складывающихся и развивающихся жизненных принципов, взглядов, оценок, убеждений и основанных на них норм поведения, определяющих и регулирующих отношения людей друг к другу, обществу, государству, семье, коллективу, классу, окружающей действительности.

Главное в морали — это **представления о добре и зле.**

Соотношение между правом и моралью сложное, оно включа­ет в себя четыре компонента: *единство, различие, взаимодействие и противоречия.* Внимательное сопоставление права и морали, выяснение взаимосвязей между ними позволяют более глубоко познать оба эти явления.

ЕДИНСТВО ПРАВА И МОРАЛИ состоит в том, что:

**во-первых,** они представляют собой разновидности социаль­ных норм, образующих в совокупности целостную систему нор­мативного регулирования и в силу этого обладают некоторыми общими чертами, у них единая нормативная основа;

**во-вторых,** право и мораль преследуют в конечном счете одни и те же цели и задачи — упорядочение и совершенствование об­щественной жизни, внесение в нее организующих начал, разви­тие и обогащение личности, защиту прав человека, утверждение идеалов гуманизма, справедливости;

**в-третьих,** у права и морали один и тот же объект регулирова­ния — общественные отношения (только в разном объеме), они адресуются к одним и тем же людям, слоям, группам, коллекти­вам; их требования во многом совпадают;

**в-четвертых,** право и мораль в качестве нормативных явлений определяют границы должных и возможных поступков субъек­тов, служат средством выражения и гармонизации личных и об­щественных интересов;

**в-пятых,** право и мораль в философском плане представляют собой надстроечные категории, обусловленные прежде всего экономическими, а также политическими, культурными и иными детерминирующими факторами, что делает их социально однотипными в данном обществе или в данной формации;

**в-шестых,** право и мораль выступают в качестве фундамен­тальных общеисторических ценностей, показателей социального и культурного прогресса общества, его созидательных и дисцип­линирующих начал. Цель права — «установить совместную жизнь людей так, чтобы на столкновения, взаимную борьбу, ожесточенные споры тратилось как можно меньше душевных сил»

ОТЛИЧИТЕЛЬНЫЕ ОСОБЕННОСТИ данных явлений за­ключаются в следующем.

1. Право и мораль различаются прежде всего **по способам их установления, формирования.** Как известно, правовые нормы со­здаются либо санкционируются государством и только государ­ством. Нормы морали создаются не го­сударством непосредственно, а возникают и развиваются спонтанно в процессе практической деятельности людей.

2. Право и мораль различаются **по методам их обеспечения.** Если право создается государством, то оно им и обеспечивается, охраняется, защищается. Мораль опирается не на силу государственного аппарата, а на силу общественного мне­ния. Нарушение нравственных норм не влечет за собой вмеша­тельства государственных органов.

3. Право и мораль различаются **по форме их выражения, фикса­ции.** Если правовые нормы закрепляются в специальных юриди­ческих актах государства (законах, указах, постановлениях), моральные нормы и принципы, возникая под влиянием оп­ределенных социальных условий в различных слоях и группах общества, распространяются затем на более широкий круг субъ­ектов, становятся устойчивыми правилами и мотивами поведе­ния.

4. Право и мораль различаются **по характеру и способам их воздействия на сознание и поведение людей.** Если право регулирует взаимоотношения между субъектами с точки зрения их юриди­ческих прав и обязанностей; правомерного — неправомерного, законного — незаконного, наказуемого — ненаказуемого, то мо­раль подходит к человеческим поступкам с позиций добра и зла, похвального и постыдного, честного и бесчестного, благородно­го и неблагородного, совести, чести, долга и т.д.

5. Право и мораль различаются **по характеру и порядку ответ­ственности за их нарушение.** Противоправные действия влекут за собой реакцию государства, т.е. не просто ответственность, а осо­бую, юридическую ответственность, причем порядок ее возложе­ния строго регламентирован законом — он носит процессуаль­ный характер. Иной характер носит «воздаяние» за нарушение нравствен­ности. Здесь четкой процедуры нет. Наказание выражается в том, что нарушитель подвергается моральному осуждению, порица­нию, к нему применяются меры общественного воздействия (вы­говор, замечание, исключение из организации и т.п.). Это — от­ветственность не перед государством, а перед обществом, кол­лективом, семьей, окружающими людьми.

6. Право и мораль различаются **по уровню требований, предъ­являемых к поведению человека.** Этот уровень значительно выше у морали, которая во многих случаях требует от личности гораздо больше, чем юридический закон.

7. Право и мораль различаются **по сферам действия**. Моральное пространство гораздо шире правового, границы их не совпадают. Право, как известно, регулирует далеко не все, а лишь наиболее важные области общественной жизни (собственность, власть, труд, управление, правосудие), оставляя за рамками своей регла­ментации такие стороны человеческих отношений, как, напри­мер, любовь, дружба, товарищество, взаимопомощь, вкусы, мода, личные пристрастия, и т.д.

9. Наконец, у права и морали **различные исторические судьбы.** Мораль «старше по возрасту», древнее, она всегда существовала и будет существовать в человеческом обществе, тогда как право возникло лишь на определенной ступени социальной эволюции.

ВЗАИМОДЕЙСТВИЕ ПРАВА И МОРАЛИ. Мораль осуждает совершение правонарушений и особенно преступлений. В оценке таких деяний право и мораль едины.

Всякое противоправное поведение, как правило, является также противонравственным. Право предписывает соблюдать за­коны, того же добивается и мораль.

Право и мораль плодотворно «сотрудничают» в сфере отправ­ления правосудия, деятельности органов правопорядка, юсти­ции. Выражается это в различных формах: при разрешении кон­кретных дел, анализе всевозможных жизненных ситуаций, про­тивоправных действий, а также личности правонарушителя.

ПРОТИВОРЕЧИЯ МЕЖДУ ПРАВОМ И МОРАЛЬЮ.

Причины противоречий между правом и моралью заключают­ся уже в их специфике, в том, что у них разные методы регуляции, различные подходы, критерии при оценке поведения субъектов. Имеет значение неадекватность отражения ими реальных обще­ственных процессов, интересов различных социальных слоев, групп, классов. Расхождения между правом и моралью вызыва­ются сложностью и противоречивостью самой жизни, бесконеч­ным разнообразием возникающих в ней ситуаций, появлением новых тенденций в общественном развитии, неодинаковым уровнем нравственного и правового сознания людей, изменчи­востью социальных условий и т.д.

Право по своей природе более консервативно, оно неизбежно отстает от течения жизни, к тому же, в нем самом немало колли­зий. Даже самое совершенное законодательство содержит пробе­лы, недостатки. Мораль же более подвижна, динамична, актив­нее и эластичнее реагирует на происходящие изменения. Эти два явления развиваются неравномерно, у морали преобладают эле­менты гибкости, стихийности. Отсюда в любом обществе всегда разное правовое и моральное состояние.

60. Понятие источника права: основные подходы.

Под формой права понимается объективиро­ванное закрепление и проявление содержания права в определенных актах государственных органов, решениях судов, договорах, обычаях и иных источниках.

Но прежде чем рассмотреть эти акты, решения, договоры и иные источники права, необхдимо сделать несколько общих замечаний.

Прежде всего о том, что не все ученые юристы и философы согла­шались с подобным нормативистским подходом к форме права. Те, кто, опираясь на естественно-правовые концепции, разводил право и закон, полагали, что право — естественные, неотчуждаемые права — закреп­ляется, выражается в различных рациональных построениях (как одна из форм общественного сознания), а нравственных началах (у тех, кто сводит право к справедливости или приплюсовывает справедливость к закону и объявляет эту совокупность правом). Ту же часть права, кото­рая идет от государства, от власти путем установления или признания правил поведения и формально закрепляется в различных актах и иных источниках, приверженцы естественно-правовых концепций обозначают как положительное, позитивное или объективное право.

Таким образом, вопрос о форме права становится одним из основ­ных узлов, которые пытаются развязать как нормативисты, так и сторонники естественно-правовой концепции, поле теоретических сражений разного понимания права.

К этому надо добавить и дополнительные проблемы, которые вно­сят сторонники психологической школы права в понимание формы права. Л. Петражицкий и его сторонники предложили различать и такие формы права, как объективное и интуитивное право, полагая формой последнего сочетание неких атрибутивных и императивных притязаний, проявляющих себя в комплексе, в эмоциональной сфере адресата права. Таким обра­зом, одной из форм права — интуитивному праву — придается чувствен­ный и рациональный характер. Но Л. Петражицкий и его последователи это определение формы права используют для критики и противопостав­ления объективной, позитивной форме права. Идет речь у них о крестьян­ском, рабочем праве или о «нашем», «моем», «чужом» праве и т. д.

Однако надо обратить внимание и на следующее. Действительно, на протяжении длительной истории существования права как социального института развивались и изменялись взгляды на форму права. И связано это было с разными условиями и потребностями того или иного этапа общественного развития, прежде всего в Европе.

Уже юристы Древнего Рима выделяли в праве всех народов нечто общее, присущее всем системам, и особенное, те черты права, которые были характерны для отдельных государств и правовых систем.

«Все народы, — писал Гай, — которые управляются на основании законов и обычаев, пользуются частью своим собственным правом, час­тью правом, общим для всех людей». А в XIII веке Фомой Аквинским была предложена концепция о двух формах существования права: в виде боже­ственного закона, закреплявшего гуманистические и нравственные начала появления и существования человечества, и в форме законов, идущих от власть предержащих, от государства, от человека.

Затем в XVIII-X1X веках резко усилилась дискуссия о соотношении естественного и позитивного (законодательного) права. Сторонники есте­ственного права действительно могли опираться в своих логических по­строениях на подчас отсутствие разумных, нравственных обоснований законодательства абсолютистских монархий, прежде всего закреплявших крепостничество, произвол, дикие формы судопроизводства и т. п. Вспом­ним знаменитое выражение одного из выдающихся просветителей: чело­век рождается свободным, а везде он в оковах!

В атмосфере европейского просвещения критика законодательства с позиций разума, морали, которая опиралась на выведенные и сформу­лированные трудами просветителей естественно-правовые идеалы (право на жизнь, на свободу, на безопасность, на собственность и др.) имела, конечно же, положительное и даже сокрушительное для абсолютизма значение. Как имела такое же значение и критика с естественно-правовых позиций в XX веке социалистического законодательства. Эта критика опиралась на так называемое «широкое» понимание права, в которое вкладывались рациональные естественно-правовые идеи. Критиковалось, в частности, «узкое» понимание права, которое, по мнению критиков, сво­дило форму права лишь к законам.

В XX веке естественно-правовая доктрина приобрела форму кон­цепции о правах и свободах человека, причем набор этих прав и свобод стал общепризнанным и четко определенным. И самое главное — эти права и свободы перестали быть некими логическими построениями, ре­зультатами умственных усилий тех или иных юристов и философов, а при­обрели юридически законченную форму. Они вошли в четко очерченных формулировках в международные декларации, конституции, иные акты. Особенно значимым является закрепление прав и свобод человека, составляющих ядро в основополагающих разделах конституций.

Таким образом, в XX веке по критерию формы права исчезает раз­ница между естественно-правовыми положениями, вытекающими из са­мого существования человека (его основными правами и свободами), и другими правовыми положениями. Форма становится единой для всех

сфер права — объективированное закрепление получают все правила поведения в актах и иных источниках.

Некоторые ученые полагают, в этой связи надо говорить о двух формах права — внешней и внутренней. По их мнению, внешняя форма — это закрепленные в актах и иных источниках объективированные правила поведения, а внутренняя — эта та самая формальная определенность, которая четко закрепляет меру свободы, границы, масштаб поведения в конкретной норме, устанавливает ее иерархию в системе права, отражает иные аспекты устройства права как системы.

Однако практическое значение все же имеет предложенное выше определение формы права. Именно оно позволяет ориентировать юриди­ческих работников на конкретные нормы права, их закрепление, использо­вание, совершенствование и т. д. В целом такое понимание формы права способствует и упорядочению, стабилизации общества. Но, разумеется, эти нормы должны быть обоснованными, формально определенными, исполнены в лучших традициях законодательной техники и т. д.

Отмечу, что в отечественной теории права развивается еще один подход к определению формы права — информационный.

Как уже упоминалось в первой теме, право имеет информационную природу — содержание правил поведения можно трактовать как перспективную (предписывающую) информацию. Современные технологии позво­ляют хранить эту информацию на различных носителях — бумажных носителях, магнитных лентах, дискетах и т. д. С учетом появления новых носителей информации, а не только бумажных, форму права можно опре­делить как общеобязательные правила поведения, зафиксированные на самых различных носителях информации. И это «информационное» опре­деление формы права учитывает современные представления о новых источниках права и отражает некоторые новые требования, которые предъявляются к оформлению правовых правил поведения.

Например, в ФРГ имеется законодательно установленное правило, согласно которому является обязательным такая формализация акта, принятого государственным органом (формат, расположение грамматиче­ских структур и т. п.), которая бы позволила обрабатывать его на ЭВМ — хранить, выдавать и т. п. При несоблюдении этих требований запрещается регистрация акта и он не приобретает юридического значения, становится юридически ничтожным.

Наконец, об источниках права. Это понятие получило широкое рас­пространение в XIX веке, стало предметом исследования в отечественной теории государства и права. Ученые выделяли два главных способа обра­зования норм права. Первый проистекал из решающего участия госу­дарства в создании правовой нормы. Это был, по их мнению, наиболее распространенный способ. Прямое предписание власти устанавливало законы, обязательные для всех членов общества. Но нормы позитивного права, отмечали они, могут возникать и без непосредственного участия законодателя — они складываются в виде обычая и уже затем утвержда­ются законодателем. Эти две формы права — закон и правовой обычай — и называли в XIX веке источниками права. В этом смысле источник права, как утверждалось в дореволюционной юридической литературе, это и определенным образом формализованный акт, откуда, собственно, и проистекают сведения о правиле поведения. Однако высказывании и иные взгляды на источник права. Под источником права предлагалось понимать силы, причины, образующие право, но вовсе не те причины, которые так или иначе влияют на содержание правовых норм, а только те причины или силы, которые сообщают тем или другим правилам значение правовых норм, т. е. обусловливают, обеспечивают их обязательность.

Словом, существуют разные подходы к определению источника права. Но в современной теории права особых проблем с этим понятием уже не возникает. Учитывая предыдущие разработки, в том числе в дореволюцион­ной литературе, наиболее распространенным является вывод, что понятие источник права — это синоним понятия формы права. Поэтому в учебных курсах по теории права можно встретить такое обозначение темы «формы (источники) права». В этом контексте говорится и о видах источников права. При этом имеется в виду разновидность формы права (акты госорганов, прецедентные решения судов и т. д.).

61. Источник (форма) права: понятие, виды.

Понятие "источник права" существует много веков. Сто­летиями его толкуют и применяют правоведы всех стран. Если исходить из общераспространенного значения термина "источник", то в сфере права под ним нужно понимать силу, создающую право. Такой силой, прежде всего, является власть государства, которая реагирует на потребности общества, развитие общественных отношений и принимает соответству­ющие правовые решения.

Наряду с этим источником права следует также при­знать форму выражения государственной воли, форму, в которой содержится правовое решение государства. С помо­щью формы право обретает свои неотъемлемые черты и' признаки: общеобязательность, общеизвестность и т.д. Это понятие источника имеет значение емкости, в которую зак­лючены юридические нормы.

Обычно в теории называют четыре вида источников права: нормативный акт, судебный прецедент, санкциони­рованный обычай и договор. В отдельные исторические пе­риоды источниками права признавали правосознание, пра­вовую идеологию, а также деятельность юристов.

Наиболее древней формой права является правовой *обы­чай,* т.е. правило, которое вошло в привычку народа и со­блюдение которого обеспечивается государственным принуж­дением. Правовой обычай признается источником права тог­да, когда он закрепляет уже давно сложившиеся отноше­ния, одобряемые населением. В рабовладельческих и фео­дальных обществах обычаи санкционировались решениями суда по поводу отдельных фактов. Сейчас встречается и дру­гой способ санкционирования государством обычаев — от­сылка к ним в тексте законов.

Сущность *судебного прецедента* заключается в прида­нии нормативного характера решению суда по конкретному делу. Обязательным для судов является не все решение или приговор, а только "сердцевина" дела, суть правовой пози­ции судьи, на основе которой выносится решение. Это, как называют специалисты по англосаксонской правовой систе­ме, "ratio decidendi". Из прецедента постепенно могут скла­дываться и нормы законов.

В недавнем прошлом в советской правовой науке преце­дент как источник права оценивался только отрицательно, однако в последнее время тон критических высказываний несколько смягчился. Более того, уже встречаются предло­жения о необходимости приравнять судебную доктрину к источникам права. Думается, что предлагаемое возможно, но для этого необходимы независимый суд и соответствую­щая правовая подготовка судей, а также формирование их правосознания в том направлении, при котором станет воз­можным их правотворчество.

*Нормативный акт —* доминирующий источник права во всех правовых системах мира. Он имеет ряд неоспоримых преимуществ.

62. Право и закон

Вопрос о соотношении права и закона вызывает много споров в юридической литературе. Чтобы понять их суть, необходимо учитывать, что термин "закон" достаточно мно­гозначен. В узком смысле это акт высшей юридической силы, принятый органом законодательной власти или путем всена­родного голосования, в широком — любой источник права.

В определении К. Маркса и Ф. Энгельса, в котором право рассматривается как воля, возведенная в закон, анализиру­емый термин употреблен в широком смысле, включает в себя и нормативный акт, и судебный прецедент, и санкциониро­ванный обычай. Возвести волю в закон — значит придать ей общеобязательное значение, юридическую силу, обеспечить государственную защиту. Спор о том, совпадают ли право и закон, будет содержателен только в случае, когда термин "закон" понимается в широком смысле.

Стремление отождествить право и закон имеет опреде­ленное основание: в этом случае рамки права строго фор­мализуются, правом признается лишь то, что возведено в закон; вне закона права нет и быть не может. Особо отме­тим, если под правом понимать только нормы права, то вывод о тождестве права и закона неизбежен, поскольку вне ис­точников права юридические нормы не существуют. Однако право нельзя сводить к нормам. Кроме норм оно (повторим) включает в себя социально-правовые притязания (естествен­ное право) и субъективные права. В этой триаде назначе­ние норм состоит в том, чтобы социально-правовые, притя­зания трансформировать в субъективные права — "юриди­ческую кладовую" всевозможных духовных и материальных благ. Следовательно, право охватывает сферу не только должного (нормативные и индивидуальные предписания и решения), но и сущего (реальное использование юридичес­ких возможностей, реальное использование обязанностей). Право есть и *регулятор,* и появляющаяся в результате ре­гулирования *юридическая форма* общественных отношений, представляющих бытие общества.

При таком широком понимании права становится оче­видным, что его содержание создается обществом и лишь придание этому содержанию нормативной формы, т. е. "воз­ведение его в закон", осуществляется государством. Фор­мула "Право создается обществом, а закон — государством" наиболее точно выражает разграничение права и закона. Нужно только не забывать о единстве правового содержа­ния и правовой формы и возможных противоречиях между ними. Правовое содержание, не возведенное в закон, не имеет гарантий реализации, а значит, не является правом в точном смысле этого слова. Закон может быть неправовым, если содержанием его становится произвол государственной власти. Подобные законы можно определить как формаль­ное право, т.е. право с точки зрения формы, но не содер­жания. Жизнь показывает, что и законодательство в целом может не иметь ничего общего с истинным правом (тотали­тарные государства) (см. схему).

Разграничение права и закона имеет большой гуманис­тический смысл, ибо тогда право рассматривается как кри­терий качества закона, установления того, насколько после­дний признает права человека, его интересы и потребности.

63. Законы и подзаконные акты.

**Законы** занимают главное место в системе нормативно-право­вых актов. Их ведущее положение определяется следующими ос­новными признаками.

*Во-первых,* они принимаются только законодательными (представительными) органами государственной власти или не­посредственно народом в порядке референдума.

*Во-вторых,* обладают высшей юридической силой, которая оз­начает, что содержание всех иных нормативно-правовых актов не должно противоречить законам : никто не вправе отменить или заменить закон, кроме органа, который его издал.

*В-третьих,* регулируют наиболее важные основополагающие отношения. В законах закрепляется общественный и государст­венный строй, компетенция центральных звеньев государствен­ного механизма, основные права и свободы граждан и т.д.

*В-четвертых,* содержат нормы первичного, исходного харак­тера. Все иные акты призваны в основном детализировать и кон­кретизировать нормативные установления законов.

*В-пятых,* принимаются в особом процессуальном порядке.

Таким образом, закон — это принятый в особом порядке акт законодательного органа, обладающий высшей юридической силой и направленный на регулирование наиболее важных обще­ственных отношений.

Законы многообразны, поэтому нуждаются в классификации. Критерии этой классификации обусловлены особенностями ре­гулируемых отношений, своеобразием субъекта правотворчества, адресата, территории, на которой они действуют, и т.д.

Особый интерес представляет деление законов в зависимости от их значимости в системе действующего законодательства. По этому основанию различают законы конституционные и те­кущие.

**Конституционные** законы закрепляют основы общественного и государственного строя, служат юридической базой для теку­щего законодательства. К ним относятся Конституция и законы, вносящие в нее изменения и дополнения, а также законы, кон­кретизирующие ее содержание.

Конституция является основным законом государства. Ее сущность состоит в том, что она отражает расстановку полити­ческих сил в обществе, юридически закрепляет баланс их интере­сов. Различают фактическую и юридическую конституции. Фак­тическая конституция — это реальные отношения в обществе. Юридическая конституция представляет собой правовое офор­мление этих отношений.

Приоритетное значение Конституции состоит в том, что она, как акт высшей юридической силы, составляет нормативную базу всего текущего законодательства.

Перечень конституционных законов исчерпывающе опреде­лен Конституцией Российской Федерации. Это законы о порядке деятельности Правительства **РФ,** судебной системе, Конститу­ционном Суде, чрезвычайном положении, режиме военного по­ложения и т.д. (всего их 14).

**Текущие** (обыкновенные) законы принимаются на основе и во исполнение конституционных законов, составляют текущее за­конодательство и регулируют различные стороны экономичес­кой, политической, культурной жизни страны.

Особой разновидностью текущих законов являются органи­ческие и чрезвычайные законы.

*Органические* (кодифицированные) законы — юридически цельные, внутренне согласованные акты, отличающиеся высо­ким уровнем нормативных обобщений и призванные комплекс­но регулировать определенную сферу общественной жизни. К таким законам могут быть отнесены Основы законодательства и кодексы по различным отраслям законодательства.

*Чрезвычайные* (исключительные) законы принимаются при тех или иных чрезвычайных обстоятельствах, вызванных природ­ными, экологическими, социальными и иными причинами, носят временный характер.

**Подзаконные нормативно-правовые акты.** Своеобразие указов и распоряжений Президента Российской Федерации связано с его компетенцией. Они не могут противоречить федеральным законам, но имеют приоритетное значение по отношению к иным подзаконным актам.

В зависимости от характера полномочий Президента все его указы можно классифицировать на:

— указы в границах собственных полномочий;

— указы на основе полномочий, делегированных Парламен­том;

— указы, подлежащие утверждению Советом Федерации ( о введении военного положения, чрезвычайного положения, пред­ставления о назначении на должность судей Конституционного Суда, Верховного Суда, Высшего Арбитражного Суда, Генераль­ного прокурора).

По юридической значимости указы делятся на нормативные и правоприменительные.

*Нормативные указы* содержат нормы права и регулируют раз­нообразные сферы общественной жизни, имеют общеобязатель­ный характер. Особенно много указов принимается для регули­рования отношений в области экономики (о приватизации, рынке ценных бумаг, инвестициях и т.д.). Иногда они сопровож­даются утверждением положений об органах, выполняющих оп­ределенные функции, или о порядке деятельности в конкретной сфере общественных отношений.

*Правоприменительные указы* носят индивидуально-разовый характер и принимаются по конкретным вопросам управления (о назначении на должность, присвоении звания и т.д.).

*Распоряжения Президента* также ненормативны и принима­ются по оперативным вопросам государственного управления (создание рабочих комиссий, выделение регионам средств из ре­зервного фонда и т.д.). Их отличие от ненормативных указов не­сколько условно и может рассматриваться (анализироваться) применительно к каждому конкретному случаю.

Президенты республик, входящих в состав Российской Фе­дерации, тоже издают правовые акты в форме *указов и распоря­жений.*

Очень важны и многообразны по содержанию нормативно-правовые акты российского Правительства.

Эти акты можно подразделить на акты, издаваемые во испол­нение Конституции, федеральных законов и нормативных указов Президента, и акты по вопросам собственной компетенции. Спе­цифика координирующей, управленческой деятельности Прави­тельства сказывается на содержании и массиве принимаемых актов.

Правительство разрабатывает, утверждает и реализует базо­вые нормативно-правовые акты и целевые комплексные про­граммы, рассчитанные на длительный период действия (феде­ральный бюджет, федеральная программа поддержки малого предпринимательства и т.д.).

Принимаемые им акты:

*во-первых,* оперативно регулируют отношения в различных от­раслях общественной и государственной жизни;

*во-вторых,* устанавливают правовые ориентиры для деятель­ности всех органов исполнительной власти, предприятий и уч­реждений;

*в-третьих,* вводят нормативно-правовые основы для издания других правовых актов.

В соответствии с действующим законодательством Прави­тельство **РФ** для осуществления своих полномочий по управле­нию обществом принимает *постановления и распоряжения.*

Министерства, государственные комитеты и иные федераль­ные ведомства издают правовые акты, именуемые *приказами и инструкциями.* В них обычно определяется порядок деятельности отраслевых подведомственных предприятий, организаций и уч­реждений по решению задач, стоящих перед отраслью.

На уровне субъектов Федерации используются те же формы правовых актов, что и на федеральном уровне (законы, указы, постановления, распоряжения, приказы, другие установления). Основным нормативным актом, регламентирующим взаимоотношения органов власти и граждан на уровне области, является *устав,* выполняющий функции региональной конституции.

Губернаторы, главы администраций областей, краев, авто­номных областей, округов, городов федерального значения при осуществлении своих полномочий издают *постановления и распо­ряжения.*

В ряде областей, краях и городах федерального значения сформированы правительства, принимающие *постановления.* Их специализированные министерства и ведомства наделены пра­вом на издание *приказов и инструкций.*

Весьма существенно расширены полномочия органов мест­ного самоуправления. Их представительные" органы (дума, му­ниципальный совет и др.) по вопросам своего ведения прини­мают коллегиальные *решения,* а главы органов местного само­управления (главы администраций, мэры, старосты) — *поста­новления и распоряжения.* Форма опубликования данных актов определяется уставом данной административно-территориаль­ной единицы.

Система нормативно-правовых актов Российской Федерации была бы неполной без выделения группы международно-право­вых актов. В соответствии с пунктом 4 статьи 15 Конституции РФ «общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются со­ставной частью ее правовой системы. Если международным до­говором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила междуна­родного договора».

Среди международно-правовых актов можно выделить два ос­новных вида — *директивы и постановления.* Директивы дают участнику сообщества при переработке своего законодательства возможность выбора способов, средств и форм реализации меж­дународных обязательств. В постановлениях же содержатся соот­ветствующие требования, подлежащие прямому исполнению каждой стороной.

64. Судебный прецедент и нормативный договор.

*Правовой прецедент* представляет собой такое решение госу­дарственного органа, которое принимается за образец (правило) при последующем рассмотрении аналогичных дел. С его помо­щью может быть подтвержден или объяснен какой-либо анало­гичный факт или обстоятельство'.

Как форма (источник) права, юридический прецедент полу­чил наиболее широкое распространение в системе общего права Англии, США, Канады, Австралии, где он имеет силу законода­тельного акта. Однако его элементы имеют место и в российской правовой системе, что связано прежде всего с деятельностью Конституционного, Верховного и Арбитражного судов, руково­дящие разъяснения которых кладутся в основу решений конкрет­ных юридических споров всеми нижестоящими судебными орга­нами.

Прецедент может быть как судебным, так и административ­ным. Он предоставляет судье или должностному лицу непростую возможность личного усмотрения, поскольку при отсутствии полной аналогии жизненных ситуаций именно они обладают правом оценивать степень аналогичности рассматриваемых об­стоятельств. Причем в прецеденте не обязательно все предшест­вующее решение, а лишь суть правовой позиции суда, вынесшего первоначальное решение или приговор. Степень обязательности прецедента зависит также от положения в судебной системе как суда, разрешающего конкретную жизненную ситуацию, так и суда, чье решение берется за образец по аналогичным делам. Чем выше положение суда, тем меньше он связан прецедентами.

*Договор с нормативным содержанием.* В условиях реформиро­вания политической и экономической систем в России, когда существенно расширяются полномочия субъектов Федерации, хозяйственных предприятий и отдельных граждан, оптимальной формой учета многообразного спектра интересов становится не властный приказ из центра, а договор.

Нормативные договоры получают все более широкое распро­странение в конституционном, трудовом, гражданском, между­народном и других отраслях права. Они бывают внутригосударст­венными и международными, учредительными и обычными, ти­повыми и текущими.

Любой договор с нормативным содержанием имеет следую­щие свойства: 1) содержит норму общего характера; 2) доброволь­ность заключения; 3) общность интереса; 4) равенство сторон;

5) согласие участников по всем существенным аспектам догово­ра; 6) эквивалентность и, как правило, возмездность; 7) взаим­ную ответственность сторон за невыполнение или ненадлежащее исполнение принятых обязательств; 8) правовое обеспечение'.

В отличие от договоров-сделок, нормативный договор не носит персонифицированного, индивидуально-разового харак­тера, его содержание составляют правила поведения общего ха­рактера — нормы.

Наиболее распространенным примером такого рода актов яв­ляется коллективный договор между администрацией предпри­ятия и профсоюзной организацией, представляющей трудовой коллектив. Он выполняет весьма значительную роль при регули­ровании трудовых отношений. К числу нормативных относится и Федеративный договор, заключенный между федеральной властью и субъектами Российской Федерации.

65. Норма права: понятие, признаки, виды.

**В современной юридической литературе под нормой права понимается общеобязательное формально-опреде­ленное правило поведения, установленное и обеспеченное обществом и государством, закрепленное и опубликован­ное в официальных актах, направленное на регулирование общественных отношений путем определения прав и обя­занностей их участников.**

Можно выделить следующие существенные признаки правовых норм.

1. Норма права есть мера свободы волеизъявления и по­ведения человека.

2. Это форма определения и закрепления прав и обязан­ностей.

3. Норма права представляет собой правила поведения общеобязательного характера, т.е. она: а) указывает, каким образом, в каком направлении, в течение какого времени, на какой территории необходимо действовать тому или ино­му субъекту; б) предписывает правильный с точки зрения общества и потому обязательный для конкретного индивида образ действий; в) носит общий характер, выступает в каче­стве равного, одинакового масштаба для всех и каждого, кто оказывается в сфере ее действия.

4. Это формально-определенное правило поведения. Внутренняя определенность нормы проявляется в содержа­нии, объеме прав и обязанностей, четких указаниях на по­следствия ее нарушения. Внешняя определенность заключа­ется в том, что любая норма закреплена в статье, главе, разделе официального документа — нормативно-правовом акте.

5. Норма права есть правило поведения, гарантирован­ное государством.

6. Она обладает качеством системности, которое прояв­ляется в структурном построении нормы, в специализации и кооперации норм различных отраслей и институтов права.

Правовыми можно считать нормы, которые:

• исторически сложились и дожили до наших дней в виде обычаев, традиций, прецедентов, не противоречащих общегуманистическим идеалам и признанных государством;

• исходят непосредственно от общества (страны), тер­риториального образования и выражают волю всего населе­ния или его большинства, т.е. нормы, принятые путем все­народного голосования (референдума), предусмотренного Конституцией;

• изданы легитимными органами государства, избран­ными или назначенными в соответствии с Конституцией, и не противоречат международно-правовым актам, закрепля­ющим естественные права человека;

закреплены в договорах, заключенных между субъек­тами права в соответствии с действующим законодательством и общепризнанными принципами и нормами международно­го права.

Классификация правовых норм:

1. По субъектам правотворчества различают нормы, ис­ходящие от государства, и непосредственно от гражданско­го общества. В первом случае это нормы органов представи­тельной государственной власти, исполнительной государ­ственной власти и судебной государственной власти (в тех странах, где имеет место прецедент). Во втором случае нор­мы принимаются непосредственно населением конкретного территориального образования (сельский сход и .т.д.) или населением всей страны (всенародный референдум). Так, 12 декабря 1993 г. всенародным голосованием была принята Конституция Российской Федерации.

2. По социальному назначению и роли в правовой систе­ме нормы можно подразделить: на учредительные (нормы-принципы), регулятивные (нормы-правила поведения), ох­ранительные (нормы-стражи порядка), обеспечительные (нормы-гарантии), декларативные (нормы-объявления), де­финитивные (нормы-определения), коллизионные (нормы-арбитры), оперативные (нормы-инструменты).

*Учредительные нормы* отражают исходные начала пра­вового регламентирования общественных отношений, право­вого положения человека, пределов действия государства.

Например, норма, закрепленная в ст. 2 Конституции Российской Федерации, гласит: "Человек, его права и свободы являются высшей ценностью. Признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и граждани­на — обязанность государства".

*Регулятивные нормы* непосредственно направлены на регулирование фактических отношений, возникающих между различными субъектами, путем предоставления им прав и возложения на них обязанностей. В зависимости от характе­ра субъективных прав и обязанностей различают три основ­ных вида регулятивных норм: управомочивающие (предос­тавляющие своим адресатам право на совершение положи­тельных действий); обязывающие (содержащие обязанность совершения определенных положительных действий); зап­рещающие (устанавливающие запрет на совершение дей­ствий и поступков, которые определены законом как право­нарушения).

*Охранительные нормы* фиксируют меры государствен­ного принуждения, которые применяются за нарушение правовых запретов. Они определяют также условия и поря­док освобождения от наказания.

*Обеспечительные нормы* содержат предписания, гаран­тирующие осуществление субъективных прав и обязаннос­тей в процессе правового регулирования. Социальная цен­ность их зависит от того, насколько эффективно они спо­собствуют созданию механизмов и конструкций беспрепят­ственной реализации права. Эти нормы могут располагаться в различных нормативных актах, связанных между собой.

*Декларативные нормы* обычно включают в себя поло­жения программного характера, определяют задачи право­вого регулирования отдельных видов общественных отно­шений, содержат нормативные объявления. Например, в ч. 2 ст. 1 Конституции РФ говорится: "Наименования Россий­ская Федерация и Россия равнозначны".

*Дефинитивные нормы* формулируют определения тех или иных правовых явлений и категорий (понятия преступ­ления в уголовном законодательстве, сделки в гражданском праве и т.п.).

*Коллизионные нормы,* призваны устранять возникающие противоречия между правовыми предписаниями. Так, п. 5 ст. 3 ГК РФ гласит: "В случае противоречия указа Прези­дента Российской Федерации или постановления Правитель­ства Российской Федерации настоящему Кодексу или иному закону применяется настоящий Кодекс или соответствую­щий закон".

*Оперативные нормы* устанавливают даты вступления нормативного акта в силу, прекращения его действия и т.п.

3. По предмету правового регулирования различают нор­мы конституционного, гражданского, уголовного, админист­ративного, трудового и иных отраслей права. Отраслевые нормы могут подразделяться на материальные и процессу­альные. Первые являются правилами поведения субъектов, вторые содержат предписания, устанавливающие процеду­ру применения этих правил.

4. По методу правового регулирования выделяются им­перативные, диспозитивные, рекомендательные нормы.

*Императивные нормы* имеют сугубо строгий, властно-категоричный характер, не допускающий. отклонений в ре­гулируемом поведении. Это, как правило, нормы админист­ративного права.

*Диспозитивным нормам* присущ автономный характер, позволяющий сторонам (участникам) отношений самим до­говориться по вопросам объема, процесса реализации субъек­тивных прав и обязанностей или использовать в определен­ных случаях резервное правило. Они реализуются преиму­щественно в гражданско-правовых отношениях. /

*Рекомендательные нормы* обычно адресуются негосу­дарственным предприятиям, устанавливают варианты же­лательного для государства поведения.

По этому же основанию нормы можно разграничить на позитивные, поощрительные и наказательные.

5. По сфере действия вычленяются нормы общего дей­ствия, нормы ограниченного действия и локальные нормы.

*Нормы общего действия* распространяются на всех граж­дан и функционируют на всей территории государства.

*Нормы ограниченного действия* имеют пределы, обус­ловленные территориальными, временными, субъективны­ми факторами. Это нормы, издаваемые высшими органами власти республик, входящих в состав Российской Федера­ции, или нормы, исходящие от представительных или ис­полнительных органов краев, областей и др.

*Локальные нормативные предписания* действуют в рам­ках отдельных государственных, общественных или част­ных структур.

6. Нормы права классифицируются также по времени (постоянные и временные). По кругу лиц (распространяются или на всех, кто подпадает под их действие, или на четко обозначенную группу субъектов: военнослужащих, желез­нодорожников и т.п.).

66. Структура правовой нормы.

Будучи "клеточкой" права, норма в то же время есть сложное образование, имеющее собственную структуру.

Традиционно считается, что норма права состоит из трех элементов: гипотезы, диспози­ции и санкции.

*Гипотеза* указывает на конкретные жизненные обстоя­тельства (условия), при наличии или отсутствии которых и реализуется норма. В зависимости от количества обстоятельств, обозначенных в норме, гипотезы бывают простые и сложные. Альтернативной называют гипотезу, которая свя­зывает действия нормы с одним из нескольких перечислен­ных в статье нормативного акта обстоятельств.

*Диспозиция* содержит само правило поведения, соглас­но которому должны действовать участники правоотноше­ния. По способу изложения диспозиция может быть прямой, альтернативной и бланкетной. Альтернативная диспозиция дает возможность участникам правоотношения варьировать свое поведение в пределах, установленных нормой. Блан­кетная диспозиция содержит правило поведения в самой общей форме, отсылая субъекта реализации к другим пра­вовым нормам.

*Санкция* указывает на неблагоприятные последствия, возникающие в результате нарушения диспозиции право­вой нормы. По степени определенности санкции подразделя­ются на абсолютно определенные (точно указанный размер штрафа), относительно определенные (лишение свободы на срок от трех до десяти лет), альтернативные (лишение сво­боды на срок до трех лет, или исправительные работы на срок до одного года, или штраф).

**Таким образом, структура правовой нормы есть логи­чески согласованное ее внутреннее строение, обусловлен­ное фактическими общественными отношениями, харак­теризуемое наличием взаимосвязанных и взаимодейству­ющих элементов, реально выраженное в нормативно-пра­вовых актах.**

67. Система права: понятие и структура.

Под системой права понимается определенная внутренняя его структура (строение, организация), которая складывается объек­тивно как отражение реально существующих и развивающихся общественных отношений. Она не результат произвольного ус­мотрения законодателя, а своего рода слепок с действительности. Фактический социальный строй общества, государства опреде­ляет в конечном счете ту или иную систему права, его отрасли, институты, другие подразделения. Система права показывает, из каких частей, элементов состоит право и как они соотносятся между собой.

Система права характеризуется такими чертами, как единст­во, различие, взаимодействие, способность к делению, объектив­ность, согласованность, материальная обусловленность. Единст­во юридических норм, образующих право, определяется: *во-пер­вых,* единством выраженной в них государственной воли; *во-вто­рых,* единством правовой системы, в рамках которой они существуют и действуют; *в-третьих,* единством механизма пра­вового регулирования, его исходных принципов; *в-четвертых,* единством конечных целей и задач.

Структурными элементами системы права являются: **а) норма права; б) отрасль права; в) подотрасль права; г) институт права;**

**д) субинститут.** Именно они образуют юридическую ткань рас­сматриваемого явления.

*Правовая норма* — первичный элемент системы права. Это ис­ходящее от государства общеобязательное правило поведения властного характера. Правовые нормы регулируют не все, а лишь определенные виды и разновидности общественных отношений, объективно нуждающихся в таком опосредовании. Остальные от­ношения регулируются другими социальными нормами.

*Отрасль права* - это главное подразделение системы права, отличающееся специфическим режимом юридического регулирования и охватывающее целые участки, комплексы однородных общественных отношений. Отрасль права не представляет собой механическое объединение норм из нескольких институтов. Это целостное образование, характеризующееся рядом свойств, признаков, не присущих правовым институтам. В частности, отрасль права регулирует общественные отношения, связанные с осуществлением какой-либо широкой сферы предметной деятельности общества, государства, граждан и иных субъектов права. Например, гражданское право регулирует все имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, семейное право — отношения, связанные с браком и принадлежностью человека к семье. Трудовое право регулирует отношения, в которые вступают рабочие и служащие в процессе осуществления трудовой деятельности в сфере производства. Способность осуществлять правовое регулирование обширной сферы общественных отношений отличает отрасль права от любого правового института, регулятивные функции которого ограничиваются какой-либо сравнительно узкой совокупностью отношений. Кроме того, в отличие от института отрасль права содержит исчерпывающий набор юридических средств, методов правового воздействия, устанавливаемых государством в процессе регулирования отношений соответствующей сферы.

Отрасль права содержит полный набор юридических средств, призванных обеспечить эффективное действие как отрасли в целом, так и каждого ее компонента на уровне правовых институтов и конкретных норм права. При этом для каждой отрасли характерен специфический, только ей присущий набор юридических средств правового регулирования, что позволяет не только объединять нормы права единое целое, придавать им упорядоченный, системный характерно и отличать одну отрасль права от другой. В крупных и сложных по составу отраслях права имеется еще один компонент — под отрасль права — целостное образование, которым регламентируется специфический вид отношений в пределах сферы правового регулирования соответствующей отрасли права. Так, в гражданском праве в качестве подотраслей выделяют жилищное, транспортное, авторское, наследственное право. Имеются подотрасли в трудовом, уголовном и других отраслях права. В отличие от правового института под отрасль не является обязательным элементом каждой отрасли права. В небольших и тесно консолидированных отраслях (например, в уголовно-процессуальном, гражданско-процессуальном праве) подотраслей вообще нет. Таким образом, система права представляет собой совокупность действующих норм права, объединенных по институтам, подотраслям и отраслям в соответствии с характером и спецификой регулируемых ими общественных отношений.

Система права современного общества объединяет следующие основные отрасли:

1. *Государственное (конституционное) право* — это отрасль права, закрепляющая основы общественного и государственного устройства страны, основы правового положения граждан, систему органов государства и их основные полномочия.

2.*Административное право* регулирует общественные отношения, которые складываются в процессе осуществления исполнительно-распорядительной деятельности органов государства.

3. *Финансовое право* представляет собой совокупность норм, регулирующих общественные отношения в сфере финансовой деятельности.

4. *Земельное право* регулирует общественные отношения в области использования и охраны земли, ее недр. вод, лесов, что является материальной основой жизнеобеспечения человеческого общества.

5. *Гражданское право* - наиболее объемная отрасль системы права, которая регулирует разнообразные имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения. Нормы гражданского права закрепляют и охраняют различные формы собственности, определяют права и обязанности сторон в имущественных отношениях, регламентируют отношения, связанные с созданием произведений искусства, литературы и т. д. Гражданским правом охраняются и такие личные неимущественные права, как честь и достоинство гражданина или организаций.

6. *Трудовое право* — это отрасль права, регулирующая общественные отношения в процессе трудовой деятельности человека. Нормы трудового права определяют, например, условия приема на работу, устанавливают рабочее время и время отдыха, правила безопасности условий труда.

7. *Семейное право* — отрасль права, которая регулирует брачно-семейные отношения. Ее нормы ставят условия и устанавливают порядок вступления в брак, определяют права и обязанности супругов, родителей и детей по отношению друг к другу.

8. *Гражданско-процессуальное право* регулирует отношения, возникающие в процессе рассмотрения судами гражданских, трудовых и семейных споров. Нормы гражданско-процессуального права определяют цели, задачи, права и обязанности суда при осуществлении правосудия; закрепляют правовое положение участников гражданского процесса; регламентируют ход судебного разбирательства; порядок вынесения и обжалования судебного решения.

9. *Уголовное право* представляет собой комплекс норм, которые устанавливают, какое общественно опасное поведение является преступным и какое наказание за его совершение применяется. Нормы уголовного права определяют понятие преступления; устанавливают круг преступлений, виды и размеры наказания за преступное поведение и другое.

10. *Уголовно-процессуальное* *право* объединяет нормы, определяющие порядок производства по уголовным делам. Нормы данной отрасли регулируют деятельность органов дознания предварительного следствия, прокуратуры, суда и их взаимоотношения с гражданами при расследовании, в ходе судебного разбирательства и при разрешении уголовных дел.

11. *Исправительно-трудовое право* регулирует отношения, складывающиеся при исполнении мер уголовного наказания и связанные с исправительно-трудовым воздействием. Нормы этой отрасли устанавливают порядок отбытия осужденными назначенной им меры уголовного наказания, а также регламентируют деятельность по исправлению осужденных при отбытии наказания.

*Институт права —* это сравнительно небольшая, устойчивая группа правовых норм, регулирующих определенную разновид­ность общественных отношений. Если юридическая норма — «исходный элемент, «живая» клеточка правовой материи, то пра­вовой институт представляет собой первичную правовую об­щность»'.

Правовые институты призваны регламентировать отдельные *участки, фрагменты, стороны* общественной жизни. Институт — составная часть, блок, звено отрасли. В каждой отрасли их мно­жество. Они обладают относительной автономией, так как каса­ются в известной мере самостоятельных вопросов.

Примеры правовых институтов: в уголовном праве — инсти­тут необходимой обороны, институт крайней необходимости, не­вменяемости; в гражданском праве — институт исковой давнос­ти, институт дарения, сделки, купли-продажи; в государствен­ном праве — институт гражданства; в административном — ин­ститут должностного лица; в семейном праве — институт брака и т.д. Все институты функционируют в тесной взаимосвязи друг с другом — как внутри данной отрасли, так и вне ее.

**Виды правовых институтов.** Прежде всего институты делятся по отраслям права на гражданские, уголовные, административ­ные, финансовые и т.д. Сколько отраслей — столько соответству­ющих групп институтов. Отраслевая принадлежность правовых институтов — наиболее общий критерий их дифференциации. По этому же признаку они подразделяются на *материальные и процессуальные.* Далее институты классифицируются на *отрасле­вые и межотраслевые (или смешанные), простые и сложные (или комплексные), регулятивные, охранительные и учредительные (за­крепительные).*

Внутриотраслевой институт состоит из норм одной отрасли права, а межотраслевой — из норм двух и более отраслей. Напри­мер, институт государственной собственности, институт опеки и попечительства.

Простой институт, как правило, небольшой и не содержит в себе никаких других подразделений. Сложный или комплекс­ный, будучи относительно крупным, имеет в своем составе более мелкие самостоятельные образования, называемые *субинститу­тами.* Например, институт поставки в гражданском праве вклю­чает в себя институт штрафа, неустойки, ответственности.

Регулятивные институты направлены на регулирование соот­ветствующих отношений, охранительные — на их охрану, защиту (типичны для уголовного права), учредительные — закрепляют, учреждают, определяют положение (статус) тех или иных орга­нов, организаций, должностных лиц, а также граждан (характер­ны для государственного и административного права).

Таким образом, система права представляет собой сложное, полиструктурное динамическое образование, в котором четко выделяются четыре ступени: *1) структура отдельного норматив­ного предписания; 2) структура правового института; 3) структу­ра правовой отрасли; 4) структура права в целом'.* Все эти уровни субординированы, логически и функционально предполагают друг друга. Вместе взятые, они образуют достаточно сложную конструкцию.

68. Предмет и метод правового регулирования.

**Правовое регулирование — это целенап­равленное воздействие на поведение людей и обществен­ные отношения с помощью правовых (юридических) средств.**

Право не должно, да и не может регулировать все об­щественные отношения, все социальные связи членов общества. Поэтому на каждом конкретно-историческом этапе общественного развития должна быть достаточно точно оп­ределена сфера правового регулирования.

В сферу правового регулирования должны входить те отношения, которые имеют следующие признаки. Во-пер­вых, это отношения, в которых находят отражение как ин­дивидуальные интересы членов общества, так и интересы общесоциальные. Во-вторых, в этих отношениях реализу­ются взаимные интересы их участников, каждый из кото­рых идет на какое-то ущемление своих интересов ради удов­летворения интересов другого. В-третьих, отношения эти строятся на основе согласия выполнять определенные пра­вила, признания обязательности этих правил. В-четвертых, эти отношения требуют соблюдения правил, обязательность которых подкреплена достаточно действенной силой.

История правовой жизни общества показала, что в сферу правового регулирования входят три группы общественных отношений, отвечающих перечисленным признакам.

*Первую группу* составляют отношения людей по обмену ценностями (как материальными, так и нематериальными). Здесь наиболее ярко проявляется возможность и необходи­мость правового регулирования имущественных отношений.

*Вторую группу* образуют отношения по властному уп­равлению обществом.

В *третью группу* входят отношения по обеспечению правопорядка, которые призваны обеспечить нормальное протекание процессов обмена ценностями и процессов уп­равления в обществе.

Общественные отношения, входящие в эти группы, и будут составлять **предмет правового регулирования.**

В теории право­вого регулирования принято выделять два метода правово­го воздействия.

*Метод децентрализованного, диапозитивного регулиро­вания* построен на координации целей и интересов сторон в общественном отношении субъектов гражданского общества, удовлетворяющих в первую очередь свои частные интере­сы, т.е. в сфере отраслей частноправового характера.

*Метод централизованного, императивного регулирова­ния* базируется на отношениях субординации между участ­никами общественного отношения. При его помощи регули­руются отношения, где приоритетным, как правило, явля­ется общесоциальный интерес. В государственно-организо­ванном обществе общесоциальные интересы выражает в первую очередь государство, осуществляющее централизо­ванное управление социальными процессами, наделенное властными общезначимыми полномочиями. Поэтому центра­лизованные, императивные методы используются в публич­но-правовых отраслях (конституционном, административном, уголовном праве).

69. Система современного российского права.

Система права Российской Федерации включает одиннадцать отраслей: государственное право, административное, финансовое, хмельное, гражданское, трудовое, природоохранительное, семей­ное, уголовное, уголовно-процессуальное и гражданско-процессуальное.

Ведущей отраслью является **государственное право.** Оно объ­единяет нормы,, закрепляющие основы общественного строя и политики Российской Федерации, основные права, свободы и обязанности граждан, национально-государственное устройство, избирательную систему, порядок создания и компетенцию феде­ральных органов государственной власти и управления и субъектов федерации — республик в составе Российской Федерации, краев, областей, автономных образований, — а также органов

местного самоуправления. Нормы государственного права сфор­мулированы в Конституции Российской Федерации, принятой народом России в ходе референдума 12 декабря 1993 г., консти­туциях республик, уставах краев, областей и иных субъектов Фе­дерации, а также некоторых других актах.

**Административное право** регулирует отношения, складываю­щиеся в процессе государственного управления. Оно (в отличие от государственного) в основном регулирует деятельность Прави­тельства Российской Федерации и иных исполнительных органов Федерации и ее субъектов, порядок прохождения государственной службы, а также устанавливает систему административных про­ступков и порядок применения административной ответственнос­ти к виновным лицам.

Нормы административного права содержатся в Конституции Российской Федерации, в Кодексе об административных право­нарушениях, иных федеральных законах, а также в указах Прези­дента Российской Федерации, в постановлениях Правительства России, в приказах и инструкциях федеральных министерств и ведомств, актах органов субъектов Российской Федерации, ре­шениях органов местного самоуправления.

**Финансовое право** представляет собой совокупность норм, ре­гулирующих отношения по накоплению и распределению финан­сов. Его составной частью служат нормы, предусматривающие формирование государственного бюджета, бюджетные права фе­деральных органов государственной власти Российской Федера­ции, органов субъектов федерации и местного самоуправления, порядок составления и утверждения бюджета, контроль за его

выполнением.

Значительную часть финансового права составляют нормы, которыми устанавливаются обязательные платежи и налоги, по­рядок их взимания, кредитование, имущественное и личное стра­хование, а также регулируются отношения в сфере государствен­ного финансирования капитального строительства, социально-культурных мероприятий, расходов на управление и оборону Финансовое право содержит и нормы, закрепляющие правовые основы денежного обращения и порядок осуществления валютных операций на территории Российской Федерации и за рубе­жом.

Нормы финансового права содержатся в Конституции Россий­ской Федерации, законах о государственном бюджете, налогах и сборах, в указах Президента Российской Федерации, постановле­ниях Правительства России и в других источниках.

**Земельное право** — это совокупность норм, регулирующих отношения, складывающиеся по поводу распоряжения и управ­ления земельными ресурсами, находящимися в собственности государства или в частном владении, в связи с их использованием и охраной. В них устанавливаются компетенция федеральных органов исполнительной власти, исполнительных органов субъ­ектов Российской Федерации и органов местного самоуправления в сфере регулирования земельных отношений, порядок предо­ставления, использования и изъятия земельных участков, особен­ности использования земель сельскохозяйственного, городского, промышленного и иного назначения, земель водного и лесного фонда, порядок разрешения земельных споров.

Земельные отношения регулируются Земельным кодексом, иными федеральными законодательными актами, указами Прези­дента Российской Федерации, нормативными решениями Прави­тельства России, а также законами субъектов Российской Феде­рации и решениями органов местного самоуправления.

**Гражданское право** объединяет нормы, которые определяют правовое положение участников гражданского оборота, основания возникновения и порядок осуществления права собственнос­ти и других вещных прав, регулирует договорные, другие имуще­ственные и связанные с ними личные неимущественные отноше­ния. Участниками гражданских правоотношений выступают чаще всего граждане и юридические лица.

В Российской Федерации имущественные отношения регули­руются не только гражданским, но и административным, финан­совым и другими отраслями права. В отличие от этих отраслей права предмет гражданского права специфичен в силу того, что участники гражданских отношений занимают равноправное по­ложение, они сами (в установленных законом рамках) определяют свое поведение по отношению друг к другу. Это, так сказать, "горизонтальные" отношения, в которых участники не подчинены | друг другу.

Гражданское право закрепляет правовое положение государст­венной, частной и иной собственности (на основе и в развитие норм государственного права), регулирует различные имущест­венные сделки, вопросы наследования, авторства, изобретатель­ства и др.

**Трудовое право** объединяет систему норм, которые регулируют трудовые отношения рабочих и служащих (работников) с пред­приятиями, организациями, учреждениями. Трудовое право регу­лирует такие вопросы, как порядок заключения и расторжения трудового договора, рабочее время и время отдыха, заработная плата, трудовая дисциплина и материальная ответственность, раз­решение трудовых споров.

В трудовом праве имеется подотрасль — **право социального обеспечения,** которым регулируются пенсионные отношения граждан по возрасту, в случае утраты трудоспособности, потери кормильца и в иных установленных законом случаях.

Основным актом трудового права является Кодекс законов о труде, законы, регулирующие пенсионные отношения, и другие акты.

**Природоохранительное право** регулирует общественные отно­шения в сфере освоения, использования и охраны обществом, государством, предприятиями, гражданами окружающей природ­ной среды. Основная задача данной отрасли сводится к сохране­нию природных богатств и естественной среды обитания челове­ка, предотвращению экологически вредного воздействия хозяйст­венной и иной деятельности, оздоровлению и улучшению каче­ства окружающей природной среды.

Нормы природоохранительного права закрепляют права граж­дан на здоровую и благоприятную природную среду, устанавли­вают экологический и юридический механизм ее охраны, порядок проведения государственной экологической экспертизы и осу­ществления экологического контроля за соблюдением требований природоохранительного законодательства и нормативов качества окружающей природной среды.

Основным актом природоохранительного права является Закон РСФСР "Об охране окружающей природной среды".

**Семейное право** представляет собой совокупность норм, регу­лирующих отношения, связанные с браком и принадлежностью человека к семье: порядок вступления в брак, основания его прекращения, взаимные права и обязанности супругов, родителей **1и** детей, а также других членов семьи, условия и порядок усынов­ления, установления опеки и попечительства. В основе семейного права Российской Федерации лежит Кодекс о браке и семье.

**1 Уголовное право** объединяет нормы, которыми устанавливают­ся основания уголовной ответственности и освобождения от нее, формулируются понятие преступления и цели наказания, виды уголовных санкций и порядок их применения, определяется круг общественно опасных деяний, которые признаются преступными.

Источником уголовного права Российской Федерации является Уголовный кодекс.

**Уголовно-процессуальное право** составляют нормы, регламен­тирующие порядок производства по уголовным делам. Данная отрасль права регулирует деятельность органов дознания, предва­рительного следствия, прокуратуры и суда при расследовании и разрешении уголовных дел. Нормы уголовно-процессуального права определяют цели и задачи уголовного судопроизводства, правовое положение участников уголовного процесса, права и обязанности правоохранительных органов в этом процессе, рег­ламентируют порядок проведения дознания и предварительного следствия, сбора и оценки доказательств, разрешения уголовных дел судебными органами, обжалования и опротестования судебных приговоров, их исполнения. В основе уголовно-процессуального права Российской Федерации лежит Уголовно-процессуальный кодекс.  **Нормы гражданского процессуального права** определяют цели и задачи гражданского судопроизводства, подведомственности и подсудности рассматриваемых споров, устанавливают круг и правовое положение участников процесса, порядок сбора и оценки [доказательств по гражданским делам, регламентируют порядок судебного разбирательства общими и арбитражными судами, порядок вынесения и обжалования решений по гражданским делам, **а** также исполнения вынесенных и вступивших в законную силу решений.

Источником процессуального права являются Гражданский процессуальный кодекс и Арбитражный процессуальный кодекс. В системе права Российской Федерации обособленное положение занимает **международное право.** Оно не входит в систему какого-либо внутригосударственного права, поскольку устанавливается не отдельным государством, а соглашениями разных государств и регулирует взаимоотношения этих государств и иных субъектов международного права.

Международное право подразделяется на **международное пуб­личное право,** которым регулируются отношения между государ­ствами, и **международное частное право,** регулирующее граждан­ско-правовые отношения с участием иностранных физических или юридических лиц либо по поводу имущества, находящегося за границей. Нормы международного права содержатся в конвен­циях, актах, уставах международных организаций, международ­ных договорах и обычаях.

70. Система права и система законодательства.

Система права и система законодательства — тесно взаимо­связанные, но самостоятельные категории, представляющие два аспекта одной и той же сущности — права. Они соотносятся между собой как содержание и форма. Система права как его содержание — это внутренняя структура права, соответствующая характеру регулируемых им общественных отношений. Система законодательства — внешняя форма права, выражающая стро­ение его источников, т.е. систему нормативно-правовых актов. Право не существует вне законодательства, а законодательство в широком его понимании и есть право.

Структура права носит объективный характер и обусловлена экономическим базисом общества. Она не может строиться по произволу законодателя. Ее элементами, как известно, являются: норма права, отрасль, подотрасль, институт и субинститут, кото­рые в своей совокупности призваны максимально учитывать многообразие регулируемых общественных отношений, их спе­цифику и динамизм. Обновление системы права связано прежде всего с развитием и совершенствованием общественных процес­сов, актуальность которых способствует появлению новых пра­вовых институтов и отраслей.

Вместе с тем структура системы права не может быть раскрыта с достаточной полнотой и точностью, если не видеть ее органи­ческого единства с внешней формой права — системой законода­тельства. Законодательство — форма существования прежде всего правовых норм, средство придания им определенности и объективности, их организации и объединения в конкретные правовые акты. Но система законодательства — это не просто совокупность таких актов, а их *дифференцированная система,* ос­нованная на принципах субординации и скоординированное ее структурных компонентов. Взаимосвязь между ними обеспе­чивается за счет различных факторов, главным из которых явля­ется предмет регулирования и интерес законодателя в рациональ­ном, комплексном построении источников права.

Однако система права и система законодательства не тождест­венны. Между ними имеются существенные различия и несовпа­дения, которые позволяют говорить об их относительной само­стоятельности.

*Во-первых,* это выражается в том, что первичным элементом системы права является норма, а первичным элементом системы законодательства выступает нормативно-правовой акт.

*Во-вторых,* система законодательства по объему представлен­ного в нем материала шире системы права, так как включает в свое содержание положения, которые в собственном смысле не могут быть отнесены к праву (различные программные положе­ния, указания на цели и мотивы издания актов и т.п.).

*В-третьих,* в основе деления права на отрасли и институты лежит предмет и метод правового регулирования. Поэтому нормы отрасли права отличаются высокой степенью однород­ности. Отрасли же законодательства, регулируя определенные сферы государственной жизни, выделяются только по предмету регулирования и не имеют единого метода. Кроме того, предмет отрасли законодательства включает в себя весьма различные от­ношения, в связи с чем, и отрасль законодательства не является столь однородной, как отрасль права.

*В-четвертых,* внутренняя структура системы права не совпа­дает с внутренней структурой системы законодательства. Верти­кальная структура системы законодательства строится в соответ­ствии с юридической силой нормативно-правовых актов, компе­тенцией издающего их органа в системе субъектов нормотворчества. В этом плане система законодательства непосредственно отражает национально-государственное устройство Российской Федерации, в соответствии с которым ведется федеральное и рес­публиканское законодательство.

*В-пятых,* если система права носит объективный характер, то система законодательства в большей степени подвержена субъек­тивному фактору и зависит во многом от воли законодателя. Объ­ективность системы права объясняется тем, что она обусловлена различными видами и сторонами общественных отношений. Субъективность законодательства относительна, ибо она тоже в известных пределах детерминирована определенными объектив­ными социально-экономическими процессами.

Необходимость проведения различия между системой права и системой законодательства вызывается, помимо прочего, по­требностями систематизации законодательства, т.е. деятель­ностью государственных органов, направленной на упорядочение законодательства, приведение его в стройную, логичную систему.

71. Правовая система: понятие и структура.

Правовая система — широкая реаль­ность, охватывающая собой всю совокупность *внутренне согласо­ванных, взаимосвязанных, социально однородных юридических средств (явлений), с помощью которых официальная власть оказы­вает регулятивно-организующее и стабилизирующее воздействие на общественные отношения, поведение людей (закрепление, регу­лирование, дозволение, связывание, запрещение, убеждение и принуждение, стимулирование и ограничения, превенция, санкция, от­ветственность и т.д.).*

Это комплексная, интегрирующая категория, отражающая всю правовую организацию общества, целостную правовую дей­ствительность. По меткому выражению французского правоведа Ж. Карбонье, правовая система — это «вместилище, средоточие разнообразных юридических явлений». Он отмечает, что юриди­ческая социология прибегает к понятию «правовая система» для того, чтобы охватить весь спектр явлений, изучаемых ею. Если бы выражение «правовая система» было лишь простым синонимом объективного (или позитивного) права, то его значение было бы сомнительным'.

Право — ядро и нормативная основа правовой системы, ее связующее и цементирующее звено. По характеру права в данном обществе легко можно судить о сущности всей правовой системы этого общества, правовой политике и правовой идеологии госу­дарства. Помимо права как стержневого элемента правовая сис­тема включает в себя множество других слагаемых: правотворчество, правосудие, юридическую практику, нормативные, правоприменительные и правотолкующие акты, правоотношения, субъективные права и обязанности, правовые учреждения (суды, прокуратура, адвокатура), законность, ответственность, меха­низмы правового регулирования, правосознание и др.

Исчерпывающий их перечень дать затруднительно, поскольку правовая система — сложное, многослойное, разноуровневое, иерархическое и динамическое образование, в структуре которо­го есть свои системы и подсистемы, узлы и блоки. Многие ее составляющие выступают в виде *связей, отношений, состояний, режимов, статусов, гарантий, принципов, правосубъектности* и других специфических феноменов, образующих обширную ин­фраструктуру или среду санкционирования правовой системы.

Если говорить о ее блоках, то можно выделить такие, как *нор­мативный, правообразующий, доктринальный (научный), статис­тический, динамический, блок прав и обязанностей и др.* Между ними существуют многочисленные горизонтальные и вертикаль­ные связи и отношения. Все это отражает сложный правовой уклад данного общества.

Категория правовой системы относительно новая в нашей ли­тературе, она вошла в научный обиход лишь в 80-е годы и раньше практически не использовалась, хотя зарубежные исследователи, особенно французские и американские, уже давно и активно опе­рируют этим понятием. Сама эта конструкция почти не представ­лена в учебных программах и курсах по теории государства и права, другим дисциплинам.

Ценность понятия правовой системы заключается в том, что оно дает дополнительные (и немалые) аналитические возмож­ности для комплексного анализа правовой сферы жизни общест­ва. Это новый, более высокий уровень научной абстракции, иной срез с правовой действительности и, следовательно, иная плоскость ее рассмотрения. Преимущество названного подхода со­стоит в том, что, будучи предельно широким, он призван отразить в целостном виде общую панораму правового пространства — тот сложный юридический мир, в котором постоянно находятся, вращаются участники социального общения.

Входящие в правовую систему компоненты неодинаковы по своему значению, юридической природе, удельному весу, само­стоятельности, степени воздействия на общественные отноше­ния, но в то же время они подчинены некоторым общим законо­мерностям, характеризуются единством.

Понятия правовой системы и правовой надстройки очень близки, но не идентичны, не взаимозаменяемы. Правовая систе­ма более гибко и полно отражает структуру правовой материи, все ее мельчайшие связи, «капилляры», в то время как правовая над­стройка традиционно понимается как единство трех компонен­тов: взглядов, отношений, учреждений.

Правовая система и правовая надстройка различаются по своему содержанию, элементному составу, гносеологическим функциям, социальному назначению, роли в общественной жизни, характеру детерминации материальными и иными факторами, генезису. Правовая система — более дробная и более диф­ференцированная категория; она многоэлементна, полиструк­турна, иерархична.

Право, как уже подчеркивалось, — эпицентр правовой систе­мы. Юридические нормы, будучи обязательными эталонами об­щественно необходимого поведения, опираясь на возможность государственного принуждения, выступают интегрирующим и цементирующим началом. Это своего рода каркас, несущие кон­струкции правовой системы, без которых она могла бы превра­титься в простой конгломерат элементов, не связанных между собой единым нормативно-волевым началом. Согласованность и координация между ними оказались бы в значительной мере ос­лабленными.

Особенно это касается конституционных норм, играющих в правовой системе опорную приоритетную роль. Сама Конститу­ция венчает собой все законодательство, выступает правообразующим ядром, устанавливает виды юридических актов, их соотно­шение, субординацию, способы разрешения коллизий между ними, служит главным ориентиром в деле организации правового регулирования в стране2.

Нормы права вместе с порождаемыми ими правоотношения­ми — это необходимые крепления, связки правовой системы. Но право — тоже система, и притом наиболее устойчивая и дисцип­линирующая, содержащая в себе четкие оценочные критерии. Это — базовая система в системе. Являясь первичными клеточками правовой системы, юридические нормы и составляют ее пер­вооснову, придают ей жизненные силы. Именно через эти нормы достигаются прежде всего основные цели правового регулиро­вания.

Право доминирует в правовой системе, играет в ней роль кон­солидирующего фактора, «центра притяжения». Все другие ее элементы являются фактически производными от права. И вся­кие изменения в нем неизбежно порождают изменения во всей правовой системе или по крайней мере во многих ее частях.

Иными словами, правовая система общества не охватывается и не может быть охвачена понятием права даже и в широком (социологическом) смысле, подобно тому как политическая сис­тема не исчерпывается понятием государства. Безусловно, «для характеристики правовой системы решающее значение имеет сущность и содержание права, но из этого не следует, что любую правовую систему достаточно свести к праву»

72. Типология и классификация правовых систем.

Исторически в каждой стране действуют свои право­вые обычаи, традиции, законодательство, юрисдикционные органы, сформировались особенности правового менталите­та, правовой культуры. Правовое своеобразие стран позво­ляет говорить об их самобытности, о том, что каждая из них образует свою правовую систему — совокупность всех правовых явлений (норм, учреждений, отношений, право­сознания), существующих в ее рамках (правовая система в узком смысле). Однако наряду с особенностями, отличиями в этих правовых системах можно заметить и общие черты, элементы сходства, которые позволяют группировать их в "правовые семьи" (правовые системы в широком смысле), объединяющие несколько родственных в правовом отноше­нии стран.

Существует несколько критериев объединения, клас­сификации правовых систем различных государств.

1. *Общность генезиса* (возникновения и последующего развития). Иначе говоря, системы связаны между собой ис­торически, имеют общие государственно-правовые корни (произрастают из одного древнего государства, основаны на одних и тех же правовых началах, принципах, нормах).

2. *Общность источников, форм закрепления и выраже­ния норм права.* Речь идет о внешней форме права, о том, где и как фиксируются его нормы (в законах, договорах, судебных решениях, обычаях), об их роли, значении, соот­ношении.

3. *Структурное единство, сходство.* Правовые систе­мы стран, входящих в одну правовую семью, должны обла­дать сходством структурного построения нормативно-пра­вового материала. Как правило, это находит выражение на микроуровне — на уровне строения нормы права, ее эле­ментов, а также на макроуровне — на уровне строения круп­ных блоков нормативного материала (отраслей, суботрас­лей, других подразделений).

4. *Общность принципов регулирования общественных отношений.* В одних странах это идеи свободы субъектов, их формального равенства, объективности правосудия и т.д., в других — теологические, религиозные начала (например, мусульманские страны), в третьих — социалистические, национал-социалистические идеи и т.п.

5. *Единство терминологии, юридических категорий и понятий, а также техники изложения и систематизации норм права.* Родственные в правовом отношении страны обыч­но используют тождественные или сходные по своему зна­чению термины, что объясняется единством их происхож­дения. По этой же причине законодатели стран, входящих в одну правовую систему, при разработке правовых текстов применяют одинаковые юридические конструкции, спосо­бы построения нормативного материала, его упорядочения, систематизации.

С учетом изложенного в науке выделяют следующие правовые системы: 1) англосаксонскую (Англия, США, Ка­нада, Австралия, Новая Зеландия и др.); 2) романо-германскую (страны континентальной Европы, Латинской Амери­ки, некоторые страны Африки, а также Турция); 3) рели­гиозно-правовые (страны, исповедующие в качестве госу­дарственной религии ислам, индуизм, иудаизм); 4) социа­листическую (Китай, Вьетнам, КНДР, Куба); 5) систему обычного права (экваториальная Африка и Мадагаскар).

73. Правотворчество: понятие, принципы.

Одно из важнейших направлений государственной деятель­ности — правотворчество. В его понимании сегодня обозначи­лись два аспекта. В узком смысле под правотворчеством подразу­мевается непосредственно сам процесс создания правовых норм компетентными органами. В широкой трактовке данный процесс «исчисляется» с момента правотворческого замысла и до практи­ческой реализации юридической нормы (подготовка, принятие, опубликование и т.д.).

Правотворческий процесс основывается на определенных принципах, к числу которых можно отнести следующие: демо­кратизм и гласность правотворчества; профессионализм; закон­ность; научный характер; связь с правоприменительной прак­тикой.

**1. Демократизм и гласность правотворчества.** Суть принципа заключается в процедуре разработки и принятия нормативного акта правотворческим органом. Большая роль при этом отводит­ся привлечению граждан, трудовых коллективов к правотворчес­кой деятельности, гласности ее осуществления, что выступает своеобразной гарантией от келейности и бюрократизма в реали­зации такой важнейшей государственной функции. Распростра­нена практика всенародного обсуждения законопроектов при помощи средств массовой информации: печати, радио, телевиде­ния. Поступившие при обсуждении проекта замечания и предло­жения анализируются правотворческим органом, после чего в подготавливаемый акт вносятся соответствующие изменения. Но высшим проявлением демократизма правотворчества являет­ся референдум.

**2. Профессионализм правотворчества.** Этот принцип прямо и непосредственно связан с качеством правотворчества, эффек­тивностью механизма принятия государственных решений. К та­кого рода деятельности должны привлекаться компетентные спе­циалисты (юристы, социологи, политологи), которые обладают профессиональными знаниями и опытом в моделировании зако­нопроектов. Между тем нередко депутаты, не являясь специалис­тами в области юриспруденции, самостоятельно «творят» зако­ны, тогда как они должны работать уже с законопроектами, под­готовленными высококвалифицированными юристами. Работа по совершенствованию правотворческого процесса должна осуществляться постоянно и по нескольким направле­ниям. Во-первых, необходимо долгосрочное и краткосрочное пла­нирование законоподготовительных работ; во-вторых, нужны единые правила разработки и оформления проектов законов и подзаконных актов в виде специального закона; в-третьих, тре­буется независимая научная экспертиза вносимых на рассмотре­ние парламента законопроектов. Ее мог бы проводить научно-консультационный совет по законодательству при высшем орга­не законодательной власти; в-четвертых, необходимо провести юридический всеобуч парламентариев правилам законодатель­ной работы.

**3. Законность правотворчества.** В основу этого принципа поло­жено правило, согласно которому вся правотворческая работа по подготовке, принятию и опубликованию нормативно-правовых актов должна осуществляться в рамках закона, и, прежде всего, Конституции РФ. При этом необходимо четкое соблюдение регламентационных процедур обсуждения, порядка опубликования нормативно-правовых актов. Законность правотворчества также предполагает строгое исполнение правил юридической техники, и в первую очередь субординацию правовых актов. Кроме того, содержание правовых актов не должно быть «антиправовым», а призвано отвечать идеалам правового государства, началам демо­кратизма и гуманизма, общепризнанным нормам международно­го права.

**4. Научный характер правотворчества и его связь с правоприменительной практикой.** Главные требования этого принципа сво­дятся к тому, что законопроект готовится не просто сам по себе, произвольно, а при тщательном анализе социально-экономичес­кой ситуации в стране, политической обстановки, потребностей правового регулирования тех или иных сторон общественной жизни, целесообразности подобного регламентирования и т.д.

Правотворчество представляет собой *особую форму государственной деятельности по созданию, изменению и отмене правовых норм, основанную на познании объективных соци­альных потребностей и интересов общества*

74.Стадии законотворческого процесса.

Законодательный процесс выступает составной частью правотворческого процесса и включает в себя четыре основные стадии:

*1) законодательную инициативу; 2) обсуждение законопроекта;3) принятие закона; 4) обнародование закона.* Все эти процедурные моменты нашли свое отражение в новой российской Конс­титуции.

Законодательная инициатива — право компетентных орга­нов, общественных организаций и лиц возбуждать перед законо­дательной инстанцией вопрос об издании, изменении или отмене закона либо иного акта, поступление которого влечет за собой обязательное рассмотрение его парламентом. Это право выража­ется в форме предложений или готового законопроекта, которые высший законодательный орган обязан принять к своему произ­водству. Такие предложения должны иметь необходимые обос­нования.

Согласно статье 104 Основного Закона Российской Федера­ции, правом законодательной инициативы обладают: Президент Российской Федерации; Совет Федерации; члены Совета Феде­рации; депутаты Государственной Думы; Правительство Россий­ской Федерации; представительные органы субъектов Россий­ской Федерации; Конституционный Суд Российской Федера­ции; Верховный Суд Российской Федерации; Высший Арбит­ражный Суд Российской Федерации. Все перечисленные судеб­ные органы обладают правом законодательной инициативы толь­ко по вопросам их ведения.

Законопроекты вносятся в Государственную Думу.

Законопроекты о введении или отмене налогов, освобожде­нии от их уплаты, о выпуске государственных займов, об измене­нии финансовых обязательств государства, другие законопроек­ты, предусматривающие расходы, покрываемые за счет феде­рального бюджета, могут быть внесены только при наличии за­ключения Правительства Российской Федерации.

Обсуждение законопроекта происходит на заседании Госу­дарственной Думы. На этой стадии допускаются поправки, изме­нения, дополнения или исключения ненужных положений.

Федеральные законы принимаются Государственной Думой большинством голосов от общего числа ее депутатов и в течение пяти дней передаются на рассмотрение Совета Федерации (ст. 105 Конституции **РФ).**

Федеральный закон считается одобренным Советом Федера­ции, если за него проголосовало более половины от общего числа этой палаты либо если в течение четырнадцати дней он не был рассмотрен Советом Федерации.

В случае отклонения федерального закона Советом Федера­ции палаты могут создать согласительную комиссию для преодоления возникших разногласий, после чего федеральный закон подлежит повторному рассмотрению Государственной Думой.

При несогласии Государственной Думы с решением Совета Федерации федеральный закон считается принятым, если при повторном голосовании за него проголосовало не менее двух тре­тей от общего числа депутатов Государственной Думы.

Некоторые законы, принятые Государственной Думой, под­лежат обязательному рассмотрению в Совете Федерации. К их числу статья 106 Конституции РФ относит законы, связанные с вопросами федерального бюджета; федеральных налогов и сбо­ров; финансового, валютного, кредитного права; таможенного регулирования; денежной эмиссии; ратификации и денонсации международных договоров Российской Федерации; статуса и за­щиты Государственной границы Российской Федерации; войны и мира.

Принятый федеральный закон в течение пяти дней направля­ется Президенту Российской Федерации для подписания и обна­родования. На эту процедуру ему отводится четырнадцать дней (ст. 107 Конституции РФ). Вместе с тем если Президент в течение указанного срока с момента поступления федерального закона отклонит его, то Государственная Дума и Совет Федерации п установленном Конституцией РФ порядке вновь рассматривают данный закон.

Если при повторном рассмотрении федеральный закон будет одобрен в ранее принятой редакции не менее чем двумя третями голосов от общего числа членов Совета Федерации и депутатов Государственной Думы, он подлежит подписанию Президентом **РФ** в течение семи дней и обнародованию.

75. Порядок опубликования и вступления в силу нормативных актов.

Согласно статье 2 Федерального закона «О порядке опублико­вания и вступления в силу федеральных конституционных зако­нов, федеральных законов, актов палат Федерального Собрания» от 25 мая 1994г., датой принятия конституционного федерально­го закона считается день, когда он одобрен палатами Федераль­ного Собрания, а датой принятия текущих федеральных законов считается день принятия их Государственной Думой в оконча­тельной редакции.

Все федеральные законы подлежат официальному опублико­ванию в течение семи дней после их подписания Президентом Российской Федерации.

Акты палат Федерального Собрания публикуются не позднее десяти дней после их принятия.

Федеральные законы и акты палат Федерального Собрания вступают в силу одновременно на всей территории Российской Федерации по истечении десяти дней после их официального опубликования, если самими законами или актами палат не уста­новлен другой порядок вступления их в силу.

Источниками официального опубликования федеральных за­конов и актов палат Федерального Собрания считается первая публикация их полного текста в «Российской газете» или «Собра­нии законодательства Российской Федерации».

76. Действие нормативных актов во времени, пространсте и по кругу лиц.

**Действие нормативных актов во времени.** Можно выделить не­сколько вариантов вступления нормативно-правовых актов в действие.

*Во-первых,* наиболее распространенным моментом начала действия нормативного акта являются истечение определенного срока после его официального опубликования. Так, федеральные законы и нормативные акты федеральных органов исполнитель­ной власти вступают в силу одновременно на территории **РФ** по истечении десяти дней после дня их опубликования, а акты Президента РФ, имеющие нормативный характер, — по истечении семи дней после их первого официального опубликования. Также по истечении семи дней после опубликования вступают в силу и акты Правительства РФ, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина, устанавливающие правовой статус федеральных органов исполнительной власти, а также ор­ганизаций. Иные акты Правительства РФ вступают в силу со дня их подписания.

*Во-вторых,* начало действия некоторых актов определяется моментом их принятия или официального опубликования. Так, например, акты глав местной администрации вступают в силу с момента их опубликования, если иное не определено самим актом.

*В-третьих,* время вступления нормативного акта в действие может быть указано в нем самом в специально принятом по этому поводу акте. Например, ныне действующий ГК РФ или принятый Госдумой УК РФ, который вступил в силу с 1 января 1997 г.

*В-четвертых,* те нормативные акты, которые не публикуются, а рассылаются в соответствующие ведомства и учреждения, всту­пают в действие с момента их получения этими органами, если в самих актах не указан иной срок введения их в действие.

Прекращение действия нормативных актов связывается со следующими обстоятельствами:

1) истечением срока действия, на который был принят тот или иной акт;

2) в связи с прямой отменой нормативного акта уполномочен­ным на то органом;

3) в связи с фактической заменой нормативного акта иным актом, регулирующим ту же группу общественных отношений. Этот вариант прекращения действия нормативного акта менее желателен, так как зачастую порождает противоречивую правоприменительную практику, возникновение пробелов и коллизий правовых норм.

Вновь принятый нормативный акт, как правило, распростра­няет свое действие на те общественные отношения, которые воз­никли после его принятия. Закон обратной силы не имеет. Одна­ко из этого правила есть исключение:

1) когда в самом нормативном акте указано, что его предписа­ния распространяются на общественные отношения, возникшие до его принятия;

2) когда нормативный акт смягчает уголовную ответствен­ность;

3) когда нормативный акт отменяет уголовную ответствен­ность.

Исключение составляет и «переживание» старого норматив­ного акта, при котором утративший юридическую силу норма­тивный акт по специальному указанию правотворческого органа продолжает регулировать некоторые отношения, возникшие или существовавшие во время действия этого акта.

**Действие нормативных актов в пространстве** осуществляется на основе территориального и экстерриториального принципов.

Территориальный принцип предполагает действие норматив­ного правового акта в пределах государственных или админи­стративных территориальных границ деятельности правотвор­ческого органа.

Под государственной территорией принято понимать часть земной поверхности в пределах государственных границ, ее недра, внутренние и территориальные воды, воздушное про­странство над ними, территории посольств, военных и иных ко­раблей в открытом море, летательные аппараты.

В федеративных государствах регулирование отношений осу­ществляется на основе приоритета общефедерального законода­тельства. Акты общефедеральных органов действуют в пределах территориальных границ федерации в целом. Акты субъектов фе­дерации регулируют отношения в рамках их территориальных границ. Нормативные акты органов местного самоуправления действуют в пределах административных границ каждого из этих органов.

Экстерриториальность действия нормативных актов означает распространение правовых актов данного субъекта правотворчества за пределы территории его юрисдикции. Например, при рас­смотрении судом определенных внешнеторговых сделок, по не­которым делам о наследстве допускается использование ино­странного законодательства.

Кроме того, в соответствии с законодательством Российской Федерации при рассмотрении вещных гражданских споров суд или иной орган, управомоченный на разрешение возникшего конфликта, должны применять правовые акты тех государствен­ных органов, на территории которых находится оспариваемое имущество.

**Действие нормативных актов по кругу лиц** тесно связано с тер­риториальными пределами функционирования актов. Существу­ет общее правило, в соответствии с которым нормативные акты распространяются на всех лиц, находящихся на территории юрисдикции правотворческого органа (как на граждан данного государства, так и на иностранцев и лиц без гражданства). Однако из этого правила есть исключения:

*во-первых,* действующее уголовное законодательство Россий­ской Федерации распространяется не только на лиц, находящих­ся на территории России, но и на ее граждан за границей;

*во-вторых,* адресность нормативных актов производна от их содержания и назначения. Так, некоторые акты могут иметь зна­чение для всех индивидуальных и коллективных субъектов, нахо­дящихся на территории юрисдикции правотворческого органа (Конституция или УК РФ). Другие нормативно-правовые акты могут иметь ограниченную значимость и адресоваться лишь кон­кретной категории лиц (студентам, пенсионерам, военнослужа­щим, лицам, проживающим в районах Крайнего Севера, и т.д.);

*в-третьих,* свои особенности имеет действие нормативных актов РФ в отношении иностранцев и лиц без гражданства:

— им не предоставляются некоторые права и не возлагаются определенные обязанности (право избирать и быть избранными в государственные органы, обязанность службы в Вооруженных Силах России и т.д.);

— представители иностранных государств (главы государств и правительств, дипломатический персонал посольств, другие иностранные граждане) наделяются правом дипломатического иммунитета (экстерриториальности). Вопрос об их уголовной и административной ответственности за правонарушения, совер­шенные на территории РФ, решается дипломатическим путем.

Несмотря на эти изъятия, в России признается и гарантирует­ся Конституцией весь комплекс основополагающих прав и сво­бод человека согласно общепризнанным принципам и нормам международного права.

77. Систематизация нормативно-правовых актов: понятие и виды.

В ходе общественного развития государство активно осуществляет правотворческие функции, в результате чего издаются сотни различных нормативно-правовых актов по широкому кругу вопросов. Формирование законодательства как взаимосогласованной и эффективной системы происхо­дит в результате не только планирования законотворческих работ нормотворческим органом, но и систематизации. Систематизация законодательства — это целенаправленная работа законодателя по упорядочению и приведению в еди­ную систему действующих законодательных актов с целью их доступности, лучшей обозримости и эффективного при­менения. В основе такой работы лежат знания о системе права, ее отраслях и подотраслях.

Целями систематизации являются: создание стройной системы законов, обладающей качествами полноты, доступ­ности и удобства пользования нормативными актами, устра­нение устаревших и неэффективных норм права, разреше­ние юридических коллизий, ликвидация пробелов и обнов­ление законодательства.

Юридической науке известны два основных вида систе­матизации: инкорпорация и кодификация.

*Инкорпорация —* вид систематизации, в ходе которой действующие нормативные акты сводятся воедино без из­менения их содержания, переработки и редактирования. В этом случае текстуальное изложение юридических норм (правил поведения) не подвергается изменению. Результа­том инкорпорации является издание различных сборников или собраний, которые формируются по тематическому принципу (т.е. по предмету регулирования) или по годам издания нормативных актов (т.е. по хронологическому прин­ципу).

Инкорпорация подразделяется на официальную и нео­фициальную. К официальной можно отнести Собрание зако­нодательства Российской Федерации. В его первом разделе публикуются нормативные акты Президента и Правитель­ства за определенный период, во втором — их индивиду­альные правовые акты. К неофициальной инкорпорации от­носятся сборники нормативных материалов по отраслям пра­ва, издаваемых в учебных целях, для просвещения населе­ния и т.д. На подобного рода неофициальные инкорпоративные материалы нельзя ссылаться в ходе рассмотрения юри­дических дел в суде, арбитраже и других правоприменительных органах.

*Кодификация* предполагает переработку норм права по содержанию и их систематизированное, научно обоснован­ное изложение в новом законе (своде законов, кодексе, ос­новах законодательства и др.). Кодификация — это систематизационная работа более высокого уровня, чем инкорпора­ция, так как в ходе кодификации происходит качественная переработка действующих юридических норм, устраняются несогласованности, дублирование, противоречия и пробелы в правовом регулировании, отменяются неэффективные и устаревшие нормы. Нормативный материал приводится за­конодателем в стройную, внутренне согласованную право­вую систему. На смену ранее действовавшему большому числу юридических нормативных документов приходит новый еди­ный сводный акт, изданием которого достигается четкость и эффективность в правовом регулировании.

Кодификация - законодательства может быть всеобщей (когда переработке подвергается все законодательство го­сударства), отраслевой (если перерабатываются нормы оп­ределенной отрасли законодательства) или специальной (ох­ватывающей нормы -какого-либо правового института).

78. Правовые отношения: понятие и признаки.

Право регулирует общественные отношения, в резуль­тате чего они приобретают *правовую форму,* т. е. становятся *правовыми отношениями.*

**Правовое отношение — это возникающая на основе норм права общественная связь, участники которой имеют субъективные права и юридические обязанности, обеспе­ченные государством.** Это центральное звено механизма правового регулирования, главный канал реализации права. Как разновидности общественных отношений правоотноше­нию присущи следующие признаки.

1. Стороны правоотношения всегда обладают субъектив­ными правами и несут обязанности. Содержание правоотно­шения формируется в результате волеизъявления его уча­стников, действия юридических норм, а также в соответ­ствии с решениями правоприменительных органов.

Правоотношение представляет собой двустороннюю связь. Это значит, что в любом правоотношении участвуют две стороны: управомоченная и обязанная. Например, по договору займа (ст. 807 ГК РФ) управомоченной стороной является заимодавец, обязанной — заемщик.

2. Правовое отношение суть такое общественное отно­шение, в котором осуществление субъективного права и исполнение обязанности обеспечены возможностью госу­дарственного принуждения. В большинстве случаев осуще­ствление субъективного права и исполнение обязанности имеют место без применения мер государственного при­нуждения. Если же в этом возникает необходимость, то заинтересованная сторона обращается в компетентный го­сударственный орган, который, рассмотрев юридическое дело, выносит властное решение (акт применения права), где точно определяются субъективные права и обязаннос­ти сторон.

3. Правоотношение выступает в виде конкретной обще­ственной связи, причем степень конкретизации может быть различной.

Минимально конкретизируются правоотношения, кото­рые возникают непосредственно из закона. В подобных слу­чаях все адресаты юридической нормы имеют общие (оди­наковые) права и свободы и несут равные обязанности неза­висимо от каких-либо условий. Типичный пример — кон­ституционные права и свободы.

79. Структура правовых отношений.

Правоотношение обладает сложной по составу элемен­тов структурой. В нее входят *субъект, объект* и *содержание правоотношения.*

Содержание правоотношения имеет двойственный ха­рактер. Различают юридическое и фактическое содержание.

*Юридическое* содержание правоотношения — это воз­можность определенных действий управомоченного, необходимость определенных действий или необходимость воз­держания от запрещенных действий обязанного, а *факти­ческое —* сами действия, в которых реализуются права и обязанности.

*Содержание правоотношения* (повторим) — это субъек­тивные юридические права и обязанности. Субъективное право и соответствующая ему обязанность образуют юриди­ческую связь управомоченной и обязанной сторон. Причем правовое отношение может состоять из одной или несколь­ких юридических связей. Например, правоотношение, воз­никающее на основе договора купли-продажи, включает в себя как минимум две правовые связи: первая — право по­купателя получить товар и обязанность продавца передать товар покупателю; вторая — право продавца получить деньги за товар и обязанность покупателя заплатить за него согла­сованную в договоре сумму.

Существует два типа правовых связей: относительные, возникающие между отдельными лицами (субъектами пра­ва), и абсолютные — между субъектом права и обществом (всяким и каждым).

**Субъективное право — это предусмотренная для управомоченного лица в целях удовлетворения его интере­сов мера возможного поведения, обеспеченная юридичес­кими обязанностями других лиц.**

Каковы же признаки данного права?

1. Субъективное право есть мера возможного поведе­ния.

2. Содержание анализируемого права устанавливается нормами права и юридическими фактами.

3. Осуществление субъективного права обеспечено обя­занностью другой стороны. В одних случаях эта обязанность состоит в воздержании от действий, нарушающих субъек­тивное право другой стороны, в других — данное право обеспечивается исполнением обязанности, т.е. активными действиями обязанного лица.

4. Субъективное право предоставляется управомоченному лицу для удовлетворения его интересов; при отсут­ствии последнего стимул для осуществления субъективного права теряется.

5. Данное право состоит не только в возможности, но и в юридическом или фактическом поведении управомоченного лица.

Субъективное право — сложное явление, включающее в себя ряд правомочий: а) право на *собственные фактичес­кие действия,* направленные на использование полезных свойств объекта права (например, собственник вещи вправе использовать ее по прямому назначению); б) право *на юри­дические действия,* на принятие юридических решений (соб­ственник вещи может ее заложить, подарить, продать, за­вещать и т.д.); в) право требоватъ от другой стороны испол­нения обязанности, т.е. право на чужие действия (заимода­вец имеет право требовать от заемщика возврата денег или вещей); г) *право притязания,* которое заключается в воз­можности привести в действие аппарат принуждения про­тив обязанного лица, т.е. право на принудительное испол­нение обязанности (в принудительном порядке может быть взыскан долг, произведено восстановление рабочего или служащего на работе).

**Юридическая обязанность есть предписанная обязан­ному лицу и обеспеченная возможностью государственного принуждения мера необходимого поведения, которой оно должно следовать в интересах управомоченного лица.**

Юридическая обязанность имеет следующие признаки.

1. Это мера необходимого поведения, точное определе­ние того, каким оно должно быть.

2. Она устанавливается на основе юридических фактов и требований правовых норм.

3. Обязанность устанавливается в интересах управомоченной стороны — отдельного лица или общества (государ­ства) в целом.

4. Обязанность есть не только (и не столько) должен­ствование, но и реальное фактическое поведение обязан­ного лица.

5. У обязанного лица нет выбора между исполнением и неисполнением обязанности. Невыполнение или ненадлежа­щее выполнение юридическое обязанности является пра­вонарушением и влечет меры государственного принуж­дения.

Юридическая обязанность имеет три основные формы:

воздержание от запрещенных действий (пассивное поведе­ние); совершение конкретных действий (активное поведе­ние); претерпевание ограничений в правах личного, имуще­ственного или организационного характера (мер юридичес­кой ответственности).

**Субъектами права являются индивиды или организа­ции, которые на основании юридических норм могут быть участниками правоотношений, т. е. носителями субъективных прав и обязанностей.**

*Правосубъектностъ есть предусмотренная нормами права способность (возможность) быть участником пра­воотношений.* Она представляет собой сложное юридическое свойство, состоящее из двух элементов — правоспособ­ности и дееспособности.

*Правоспособность —* это предусмотренная нормами права способность (возможность) лица иметь субъективные права и юридические обязанности.

Дееспособность — предусмотренная нормами права спо­собность и юридическая возможность лица своими действи­ями приобретать права и обязанности, осуществлять и ис­полнять их. Разновидностями дееспособности являются *сделкоспособность,* т.е. способность (возможность) лично, свои­ми действиями совершать гражданско-правовые сделки, и *деликтоспособность —* предусмотренная нормами права спо­собность нести юридическую ответственность за совершен­ное правонарушение.

Субъектами права могут быть индивиды (граждане Рос­сийской Федерации, иностранные граждане, лица без граж­данства, лица с двойным гражданством), организации и со­циальные общности.

**Объект правоотношения — это то реальное благо, на использование или охрану которого направлены субъек­тивные права и юридические обязанности.**

Объект правоотношения теснейшим образом связан с ин­тересом управомоченной стороны и является благом, нахо­дящимся в его распоряжении и охраняемым государством. Объектами могут быть разнообразные предметы, представ­ляющие ценность для субъекта права. Например, по жи­лищному законодательству для нанимателя объект — жи­лое помещение, необходимое ему для проживания. В соот­ветствии со ст. 35 Конституции РФ каждый вправе иметь имущество в собственности, владеть, пользоваться и распо­ряжаться им единолично или совместно с другими лицами. В силу ст. 36 Конституции граждане, их объединения могут иметь в собственности землю.

Объектами правоотношений выступают предметы духов­ного творчества (например, объект авторского права — со­зданное автором произведение), различные нематериаль­ные блага (право на личную и семейную тайну, тайну пере­писки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений и т.д.).

Одно и то же благо может быть объектом разнообраз­ных правоотношений. Так, вещь может быть объектом права собственности, правоотношений купли-продажи, залога, наследования, страхования и т.д.

80. Юридические факты: понятие и виды. Юридический состав.

**Юридические факты** — *это определенные жизненные обстоя­тельства (условия, ситуации), с которыми нормы права связывают возникновение, прекращение или изменение правоотношений.*

Придание правового характера тем или иным обстоятельствам целиком зависит от воли законодателя, офици­альной власти, а не от самих участников жизненного процесса, хотя без них эти обстоятельства могли бы и не наступить. Не право порождает подобные факты, они возникают и существуют помимо него, но право придает им статус юридических в целях их регуляции и упорядочения общественной и государственной жизни.

Это — реакция правовой нормы на конкретную ситуацию, предусмотренную в ее гипотезе. Юридические факты служат непосредственными поводами, основаниями для появления и функционирования правоотношений.

Юридические факты многочисленны и разнообразны, поэто­му они довольно подробно классифицируются наукой по различ­ным основаниям в целях выявления их особенностей и более глубокого познания.

По волевому признаку юридические факты делятся на **собы­тия и действия.**

*События —* это такие обстоятельства, которые объективно не зависят от воли и сознания людей. Например, стихийные бедст­вия — пожары (но не поджоги), наводнения, землетрясения, в результате которых гибнут люди, причиняется вред их имущест­ву, а стало быть, возникают соответствующие правоотношения связанные с возмещением ущерба, наследованием, страховым вознаграждением и т.д. Сами по себе указанные явления ничего юридического в себе не содержат и автоматически никаких обя­зательств не порождают, но служат поводами, причинами для этого.

*Действия —* это такие факты, которые зависят от воли людей, поскольку совершаются ими. Действия, в свою очередь, подраз­деляются на *правомерные* (поступление на работу или в вуз, выход на пенсию, регистрация брака) и *неправомерные* (все виды право­нарушений).

Среди юридических фактов выделяются также **правовые со­стояния** (нахождение на воинской службе, в браке, в родстве, в розыске, в должности и т.д.). По характеру последствий различа­ют *правообразующие, правопрекращающие и правоизменяющие факты* (например, поступление в вуз порождает правоотношение между студентом и учебным заведением, окончание вуза — пре­кращает, а перевод на другую форму обучения в том же вузе — видоизменяет данное правоотношение).

К числу правомерных действий, вызывающих соответствую­щие правоотношения, относятся многочисленные *акты-доку­менты* различных государственных органов и должностных лиц (судебные приговоры и решения, управленческие постановле­ния, распоряжения и приказы, гражданские сделки, договоры, завещания, соглашения и т.д.). В литературе указывается на юри­дические *факты-поступки* длящегося характера, например со­здание художественного произведения, которое, в конечном счете, приводит к возникновению авторского правоотношения.

Особую роль в динамике правоотношений играют так назы­ваемые **юридические составы** или **сложные, комплексные** факты, когда для возникновения определенного правового отношения требуется не одно, а несколько условий (совокупность фактов).

Так, для того чтобы возникло пенсионное правоотношение, необходимо: а) достижение лицом соответствующего возраста;

б) наличие трудового стажа; в) представление положенных доку­ментов; г) принятие компетентным органом решения о назначе­нии пенсии. Для правоотношения типа «студент — вуз» требуют­ся следующие условия: а) аттестат об окончании средней школы;

б) сдача вступительных экзаменов; в) проходной балл по конкур­су; г) приказ ректора о зачислении на первый курс соответствую­щего учебного заведения.

В целом юридические факты играют весьма важную и актив­ную роль в общей правовой системе, являясь своего рода ее «нервными окончаниями» (рецепторами), сцепляющими нормы права с реальными общественными отношениями. С помощью хорошо продуманной шкалы (набора) юридических фактов, т.е. путем придания юридического значения тем или иным жизненным обстоятельствам, можно существенным образом влиять на динамику развития социальных процессов, направлять их в нуж­ное русло.

81. Реализация права: понятие и формы.

Право имеет смысл и ценность для личности, общества, если оно реализуется. Если же право не претворяется в жизнь, оно неизбежно омертвляется. Главное назначение норм права состоит в том, что они помогают определить со­держание права субъекта и тем самым способствуют его реализации.

**Реализация права — это осуществление юридически закрепленных и гарантированных государством возмож­ностей, проведение их в жизнь в деятельности людей и их организаций.**

Реализация права есть сложный процесс, протекающий во времени. В нем участвуют не только стороны, носители субъективных прав и обязанностей, но и государство в лице различных органов: правотворческих, правоисполнительных, правоприменительных. Реализация права как процесс воп­лощения права в жизнь включает в себя, во-первых, юри­дические механизмы реализации права и, во-вторых, формы непосредственной реализации права, когда фактические жизненные отношения обретают юридическую форму. Юридические механизмы реализации права многообраз­ны, их содержание определяется особенностями правовой системы той или иной страны.

Частью механизма реализации права выступают меха­низмы защиты субъективного права, т.е. механизмы юриди­ческой ответственности. В процессе защиты право восста­навливается, и вновь появляется возможность его реализа­ции. Юридическая ответственность в известной мере обес­печивает охрану субъективных прав от незаконных посяга­тельств и тем самым создает необходимые условия для их реализации.

Непосредственная реализация, т.е. осуществление пра­ва в фактическом поведении, происходит в трех формах.

Форма первая — соблюдение запретов. Здесь реализу­ются запрещающие и охранительные нормы. Для соблюде­ния запретов необходимо воздержание от запрещенных дей­ствий, т.е. пассивное поведение. Так, ч. 3 ст. 8 Федерального конституционного закона от 28 апреля 1995 г. "Об арбитражных судах в Российской Федерации" установлено: "Ни одно лицо не может быть представлено к назначению на долж­ность судьи без согласия соответствующей квалификацион­ной коллегии судей". Для соблюдения зафиксированного в данной норме запрета требуется пассивное поведение: воз­держание от представления к "назначению на должность су­дьи, если нет согласия соответствующей квалификационной коллегии судей.

Форма вторая — исполнение обязанностей. Это реали­зация обязывающих норм, предусматривающих позитивные обязанности, для чего требуется активное поведение: упла­тить налог, поставить товар покупателю, выполнить работу по трудовому договору и т.п. Например, в соответствии с ч. 2 ст. 385 ГК РФ "кредитор, уступивший требование друго­му лицу, обязан передать ему документы, удостоверяющие право требования, и сообщить сведения, имеющие значе­ние для осуществления требования".

Форма третья — использование субъективного права. В такой форме реализуются управомочивающие нормы, в диспозициях которых предусмотрены субъективные права. Так, в ч. 1 ст. 209 ГК РФ записано: "Собственнику принадле­жат права владения, пользования и распоряжения своим иму­ществом". Субъективное право предполагает как активное, так и пассивное поведение. Субъект ведет себя пассивно, если отказывается от использования своего права. Субъек­тивное право может быть осуществлено путем собственных фактических действий управомоченного (собственник вещи использует ее по прямому назначению), посредством совер­шения юридических действий (передача вещи в залог, даре­ние, продажа и т.д.), через предъявление требования к обя­занному лицу (требование к должнику вернуть долг) и в форме притязания, т.е. обращения в компетентный государственный орган за защитой нарушенного права (если дол­жник отказывается вернуть долг, кредитор обращается в суд с просьбой о взыскании долга в принудительном по­рядке.

82. Применение права как особая форма реализации права.

Реализация права в большинстве случаев происходит без участия государства, его органов. Граждане и организа­ции добровольно, без принуждения, по взаимному согласию вступают в правовые отношения, в рамках которых исполь­зуют субъективные права, исполняют обязанности и соблю­дают установленные законом запреты. Вместе с тем в неко­торых типичных ситуациях возникает необходимость госу­дарственного вмешательства, без чего реализация права оказывается невозможной.

Во-первых, в механизме реализации отдельных норм заранее запрограммировано участие государства. Это, преж­де всего, нормы, в соответствии с которыми осуществляется государственное распределение имущественных благ. Напри­мер, реализация права на пенсию включает в качестве не­обходимого элемента постановление комиссии органа соци­ального обеспечения о назначении пенсии отдельному граж­данину. Выделение жилья из муниципального или государ­ственного жилого фонда требует индивидуального властно­го решения соответствующего государственного органа или органа местного самоуправления. В том же порядке, т.е. путем принятия индивидуальных властных решений, граж­данам и организациям выделяются земельные участки, на­ходящиеся в собственности государства.

Во-вторых, взаимосвязи между государственными орга­нами и должностными лицами внутри государственного ап­парата имеют в большинстве своем характер власти и под­чинения. Данные правовые отношения включают в качестве необходимого элемента властные решения, т.е. акты приме­нения права (например, указ Президента России о снятии с должности министра).

В-третьих, право применяется в случаях возникнове­ния спора о праве. Если стороны сами не могут прийти к соглашению о взаимных правах и обязанностях, они обра­щаются для разрешения конфликта в компетентный госу­дарственный орган (так, хозяйственные споры между орга­низациями рассматривают арбитражные суды).

В-четвертых, применение права необходимо для опре­деления меры юридической ответственности за совершен­ное правонарушение, а также для применения принудитель­ных мер воспитательного, медицинского характера и др.

**Таким образом, применение права — это властная де­ятельность компетентных органов и лиц по подготовке и принятию индивидуального решения по юридическому делу на основе юридических фактов и конкретных правовых норм.**

Применение права имеет следующие признаки:

1) осуществляется органами или должностными лица­ми, наделенными функциями государственной власти;

2) имеет индивидуальный характер;

3) направлено на установление конкретных правовых последствий — субъективных прав, обязанностей, ответ­ственности;

4) реализуется в специально предусмотренных процес­суальных формах;

5) завершается вынесением индивидуального юридичес­кого решения.

83. Стадии правоприменительного процесса.

Применение норм права — сложный процесс, включа­ющий несколько стадий. Первая стадия — установление фактических обстоятельств юридического дела, вторая — выбор и анализ правовой нормы, подлежащей применению, третья — принятие решения по юридическому делу и его документальное оформление. Первые две стадии являются подготовительными, третья — заключительной, основной. На третьей стадии принимается властное решение — акт при­менения права.

1. Круг *фактических обстоятельств, с установления* которых начинается применение права, очень широк. При совершении преступления — это лицо, совершившее преступление, время, место, способ совершения, наступившие вредные последствия, характер вины (умысел, неосторож­ность) и другие обстоятельства: при возникновении граж­данско-правового спора — обстоятельства заключения сдел­ки, ее содержание, действия, совершенные для ее испол­нения, взаимные претензии сторон и т.д. Фактические об­стоятельства, как правило, относятся к прошлому, и поэто­му правоприменитель не может наблюдать их непосредствен­но. Они подтверждаются доказательствами — материальны­ми и нематериальными следами прошлого, зафиксирован­ными в документах (показаниях свидетелей, заключениях экспертов, протоколах осмотра места происшествия и т.д.). Эти документы составляют основное содержание материа­лов юридического дела и отражают юридически значимую фактическую ситуацию.

2. Сущность *юридической оценки фактических обстоя­тельств, т.е. их юридической квалификации,* состоит в том, чтобы найти, выбрать именно ту норму, которая по замыс­лу законодателя должна регулировать рассматриваемую фактическую ситуацию. Этот поиск происходит путем срав­нения фактических обстоятельств реальной жизни и юриди­ческих фактов, предусмотренных гипотезой применяемой правовой нормы, и установления тождества между ними. Значит, для правильной юридической квалификации фак­тов, установленных на первой стадии, следует выбрать (най­ти) норму (нормы), прямо рассчитанную на эти факты.

Юридическая квалификация облегчает работу правоприменителя по уяснению круга подлежащих установлению фактов. Выясняются не любые факты, а лишь те, которые предусмотрены в гипотезе избранной нормы. Типичная ошиб­ка в этой ситуации — когда начинают "подгонять" факты под гипотезу избранной нормы. В юридической практике выяснение дополнительных обстоятельств часто приводит к изменению юридической квалификации.

3. Содержание *решения по юридическому делу* опреде­ляется главным образом его фактическими обстоятельства­ми. Вместе с тем при вынесении решения правоприменитель руководствуется требованиями диспозиции (санкции) при­меняемой нормы.

Вынесение решения по делу нужно рассматривать в двух аспектах.

Во-первых, это *умственная деятельность,* заключаю­щаяся в оценке собранных доказательств и установлении в окончательной юридической квалификации и в определении для сторон или виновного юридических последствий — прав и обязанностей сторон, меры ответственности виновного.

Во-вторых, решение по делу представляет собой доку­мент — *акт применения права,* в котором закрепляется результат умственной деятельности по разрешению юриди­ческого дела, официально фиксируются юридические по­следствия для конкретных лиц.

Правоприменительное решение играет особую роль в механизме правового регулирования. Ранее уже отмечалось, что юридические нормы и возникающие на их основе субъек­тивные права и юридические обязанности обеспечены воз­можностью государственного принуждения, однако, послед­няя, реализуется именно по индивидуальному правоприменительному решению, поскольку эти решения могут быть исполнены в принудительном порядке.

Возможность принудительного исполнения актов при­менения права обусловливает их особенности и предъявляе­мые к ним требования обоснованности и законности.

84. Толкование: понятие, виды, способы.

Реализация права, т.е. претворение правовых предпи­саний в жизнь, в поведение людей, невозможно без уясне­ния содержания юридических норм, выяснения воли зако­нодателя, заключенной в них. Этот процесс выявления воли в юридической науке и практике определяется понятием "толкование права".

**Толкование права — это интеллектуально-волевая де­ятельность по установлению подлинного содержания пра­вовых актов в целях их реализации и совершенствования.**

Толкование — не обычный мыслительный процесс, не просто акт познания, а деятельность (интеллектуально-во­левая, организационная), процесс, протекающий во време­ни. Он включает в себя два самостоятельных компонента: уяснение и разъяснение.

*Уяснение —* процесс понимания, осознания содержания норм "для себя". *Разъяснение* же — объяснение, доведение усвоенного содержания для других.

Более глубокий анализ позволяет характеризовать тол­кование права как *специфическую деятельность,* как осо­бое социальное явление, как своеобразный фактор правовой культуры, момент существования и развития права, необходимое условие правового регулирования.

Под толкованием, подразумевается и искусство пости­жения значения знаков, передаваемых одним сознанием и воспринимаемых другими сознаниями через их внешнее выражение (жесты, позы, тексты, речь).

В отличие от иных видов толкования толкование права —особая деятельность, чья специфика обусловлена рядом факторов: во-первых, эта деятельность связана с интерпретацией не любых письменных источников, а правовых актов, т.е. объектом его является право — специфи­ческая реальность, обладающая особыми признаками, свойствами, принципами функционирования; во-вторых, толкование в праве, имея целью реализацию правовых предписа­ний, выступает и необходимым условием правового регулирования; в-третьих, в установленных законом случаях эта деятельность осуществляется компетентными государствен­ными органами; в-четвертых, результаты толкования, когда им требуется придать обязательное значение, закрепля­ются в специальных правовых (интерпретационных) актах.

Деятельность государственных органов, общественных орга­низаций и отдельных лиц по разъяснению норм права — вторая сторона процесса толкования. В зависимости от юридических последствий, к которым приводит разъяснение, различают: **офи­циальное и неофициальное** толкование.

*Официальное толкование* дается уполномоченными на то субъектами — государственными органами, должностными лицами, общественными организациями, оно закрепляется в специаль­ном акте и имеет обязательное значение для других субъектов. Такое толкование является юридически значимым, вызывает правовые последствия. Оно ориентирует правоприменителей на однозначное понимание правовых норм и их единообразное при­менение.

*Неофициальное толкование* дается субъектами, не имеющими официального статуса, не обладающими по долгу службы полно­мочиями толковать правовые нормы. Такими субъектами могут быть общественные организации, научные учреждения, ученые, практические работники. Они осуществляют разъяснение норм права в форме рекомендаций и советов. Этот вид разъяснения не имеет юридически обязательного значения и лишен властной юридической силы.

Официальное толкование различают двух видов — норматив­ное (общее) и казуальное (индивидуальное).

Нормативное толкование не ведет к созданию новых право­вых норм, оно только разъясняет смысл уже действующих.

Нормативное толкование применяется в случаях, когда нормы недостаточно совершенны по своей форме, имеют неяс­ность текстуального понимания при неправильной и противоре­чивой практике их применения. Оно призвано обеспечить едино­образие в понимании и применении норм права.

Среди нормативного толкования различают: аутентичное (ав­торское) и легальное (разрешенное, делегированное).

Аутентичное толкование означает, что разъяснение смысла применяемых норм исходит от принявшего их органа. Оно осно­вано на правотворческих функциях этого органа, поэтому, издав нормативный акт, правотворческий орган вправе в любое время дать необходимые с его точки зрения разъяснения.

Субъектами такого толкования могут быть все правотворческие органы, например Государственная Дума **РФ.**

Юридическая практика знает и другой вид нормативного разъяснения — легальное толкование. Оно носит подзаконный характер и осуществляется теми субъектами, которым это пору­чено, разрешено. Так, Верховный Суд, не являясь правотворческим органом, тем не менее имеет право толковать нормативные акты, в том числе и акты, принимаемые высшими законодатель­ными органами.

Казуальное толкование также является официальным, но не имеет общеобязательного значения, а сводится лишь к толкова­нию правовой нормы с учетом ее применения к конкретному случаю. Оно дается компетентным органом по поводу рассмотре­ния конкретного дела и обязательно лишь для него. Цель такого разъяснения — правильное разрешение определенного случая, поэтому оно не имеет значения при рассмотрении других дел.

Неофициальное толкование — это разъяснение норм права, даваемое не уполномоченными на то субъектами. Оно не являет­ся юридически значимым.

Неофициальное толкование подразделяется на обыденное, профессиональное и доктринальное (научное).

Обыденное толкование может осуществляться любым гражда­нином. Особенно четко это проявляется в ходе всенародного обсуждения каких-либо нормативных актов, референдумов.

Профессиональное толкование исходит от субъектов, сведу­щих в правовых вопросах (профессионалов, специалистов в об­ласти права). Например, разъяснение норм права адвокатами, судьями, прокурорами во время приема граждан.

Среди неофициального толкования особое место занимает доктринальное (научное) толкование. Оно так же, как и вышена­званные виды неофициального толкования, не имеет юридичес­кой силы.

Способ толкования представляет собой совокупность при­емов и средств, позволяющих уяснить смысл и содержание нормы права и выраженной в ней воли законодателя. Каждый из них отличается от других своими специфическими особенностя­ми и средствами уяснения правовой нормы.

**Основные способы толкования: грамматический, логический, систематический, историко-политический и специально-юриди­ческий.**

*Грамматический* (филологический, языковой) способ толко­вания представляет собой уяснение смысла правовой нормы на основе анализа текста какого-либо нормативного акта. Такое толкование предполагает, прежде всего, выяснение значения от­дельных слов как в общеупотребительном, так и в терминоло­гическом смысле (эпидемия, эпизоотия, рецидив и т.д.). Глав­ное — понять тот смысл слова, какой вкладывал в него законо­датель.

При *логическом* толковании законы логики используются самостоятельно, обособленно от остальных способов. Здесь ис­следуется логическая связь отдельных положений закона с пра­вилами логики. Анализу подвергаются не сами по себе слова, как при грамматическом толковании, а обозначаемые ими понятия, явления и соотношения их между собой. В данном случае применяются такие приемы, как логическое преобразование, выведе­ние вторичных норм, выводы из понятий, доведение до абсурда.

*Систематическое* толкование — это уяснение содержания правовых норм в их взаимной связи, с их местом и значением в данном нормативном акте, институте, отрасли права в целом.

Данный способ толкования предопределяется внутренними свойствами права, его системностью. Правовые нормы в общей системе правового регулирования связаны между собой много­численными отношениями. Поэтому, чтобы полностью уяснить ту или иную норму права, необходимо учитывать целый ряд других норм, регулирующих смежные общественные отношения, ус­тановить связь между регулятивными и охранительными норма­ми. Все это помогает правильно понять сферу действия нормы, круг заинтересованных лиц, смысл того или иного термина.

Систематическое толкование позволяет выявить факты кол­лизий (противоречий) между правовыми нормами. Такой способ толкования важен при применении нормы права по аналогии, так как помогает найти норму, наиболее близкую по своему содержа­нию к конкретному случаю. Наиболее четко этот способ прояв­ляется при сопоставлении норм Общей части отрасли права с Особенной частью.

*Специально-юридическое толкование* основывается на профес­сиональных знаниях юридической науки и законодательной тех­ники. Такое толкование предусматривает исследование технико-юридических средств и приемов выражения воли законодателя. Оно раскрывает содержание юридических терминов, конструк­ций и т.д. Это обусловлено тем, что в области законодательной стилистики существует свой язык законов как особый стиль речи и в связи с этим имеются термины и конструкции, специфичные для законотворчества. Поэтому, чтобы правильно осуществить правовую квалификацию обстоятельств дела, дать им юридичес­кую оценку, необходимо раскрыть своеобразие языка законов, т.е. уяснить смысл непосредственно юридических понятий, кате­горий, конструкций и т.д.

Этот способ обусловлен и тем, что наука может формулиро­вать новые юридические понятия и категории, используемые за­конодателем. Интерпретатор вынужден обратиться к научным источникам, где находит готовый анализ тех или иных терминов норм права, оценочных понятий (тяжкие последствия, сущест­венный вред, особо крупный размер, неустойка, штраф, залог, поручительство и т.д.), которые влияют на практику решения конкретных дел.

С помощью *историка-политического толкования* выясняются:

во-первых, исторические условия издания нормативного акта, во-вторых, социально-политические цели, которые преследовал законодатель, издавая этот акт. Необходимость этого способа вы­зывается тем, что с помощью лишь установления правовых свя­зей невозможно уяснить глубоко и всесторонне смысл и содержа­ние нормы права.

Историко-политический способ помогает выявить смысл правовой нормы, обращаясь к истории ее принятия, целям и мо­тивам, обусловившим введение ее в систему правового регулирования. Этот способ толкования позволяет анализировать также источники, находящиеся вне права: материалы обсуждения и принятия проектов нормативных актов, первоначальные проек­ты, материалы всенародного обсуждения, различные выступле­ния, мнения и т.д.

Историко-политическое толкование помогает выявить такие правовые нормы, которые хотя формально и не отменены, но фактически уже не действуют, т.е. не существует тех обществен­ных отношений, которые норма регулировала.

Все это способствует более точному установлению смысла правовой нормы.

В связи с результатом толкования различают буквальное (адекватное), **расширительное** (распростра­нительное) и **ограничительное.**

*Буквальное* толкование — наиболее типичный и часто встреча­ющийся вид толкования, когда «дух» и «буква» закона совпадают, т.е. словесное выражение нормы права и ее действительный смысл идентичны.

При *расширительном* толковании действительный смысл и со­держание правовой нормы шире, чем ее словесное выражение. Например, законодатель часто использует термин «закон» (судьи независимы и подчиняются только закону). Но истинный смысл слова «закон» состоит в том, что в этом случае имеются в виду все нормативно-правовые акты, а не только акты высших органов власти. То же самое касается и термина «судьи», поскольку име­ются в виду и народные заседатели, и присяжные.

*Ограничительное* толкование применимо в тех случаях, когда действительный смысл нормы права уже, чем ее словесное выра­жение. Например, в норме права записано: «Все совершеннолет­ние дети обязаны содержать нетрудоспособных родителей». Од­нако не все дети обязаны это делать. От этой обязанности осво­бождаются нетрудоспособные дети, а также дети, которых роди­тели не содержали и не воспитывали. В данном случае сужается круг субъектов, подпадающих под действие правового предпи­сания.

85. Аналогия закона и аналогия права.

Пробелы в законодательстве существуют в основном вследствие двух причин: во-первых, в результате появле­ния новых общественных отношений, которые в момент при­нятия закона не существовали и не могли быть учтены за­конодателем: во-вторых, из-за упущений при разработке закона.

В таких ситуациях обычно используются специальные приемы: аналогия закона и аналогия права.

*Аналогия закона — это применение к не урегулирован­ному в конкретной норме отношению нормы закона, регла­ментирующей сходные отношения.* Необходимость приме­нения данного приема заключается в том, что решение по юридическому делу обязательно должно иметь *правовое ос­нование.* Поэтому если нет нормы, прямо предусматриваю­щей спорный случай, то надо отыскать норму, регулирую­щую сходные со спорным отношения. Правило найденной нормы и используется в качестве правового основания при принятии решения по делу.

Применение аналогии закона в случаях обнаружения пробела предусмотрено законодателем. Так, в ст. 10 Граж­данского процессуального кодекса РСФСР записано: "В слу­чае отсутствия закона, регулирующего спорное отношение, суд применяет закон, регулирующий сходные отношения". Область применения аналогии закона достаточно обширна, поскольку в соответствии со ст. 1 ГПК РСФСР в порядке гражданского судопроизводства рассматриваются дела по спорам, возникающим из гражданских, семейных, трудо­вых, административно-правовых отношений. Приведем один из примеров. В последние годы в стране появилось множе­ство частных фирм, оказывающих правовую помощь граж­данам и юридическим лицам. Однако возмещение расходов на эти услуги процессуальным законом не предусмотрено. Поэтому, например, истец, понесший расходы на юриди­ческую помощь, хотя и выигрывал дело, не мог взыскать такие расходы с ответчика. В настоящее время в судебной практике при рассмотрении подобных дел используется ана­логия закона: правило ст. 91 ГПК РСФСР, предусматривающей возможность взыскания расходов по оплате юридичес­кой помощи адвокатов — членов юридической консульта­ции, признается правовым основанием для возмещения [расходов по оплате помощи, оказанной юридическими фир-1мами.

Заметим, что в связи с возрождением в России частного права и расширением гражданских свобод сфера приме­нения аналогии закона соответственно сужается. Об этом (говорит определение аналогии в Гражданском кодексе Рос­сийской Федерации: в ч. 1 ст. 6 зафиксировано, что в случаях, когда "отношения прямо не урегулированы законода­тельством или соглашением сторон и отсутствует применимый к ним обычай делового оборота, к таким отношениям, если это не противоречит их существу, применяется граж­данское законодательство, регулирующее сходные отноше­ния (аналогия закона)". В гражданском праве, следователь­но, для применения аналогии закона недостаточно отсут­ствия нормы, прямо регулирующей спорное отношение. Необходимо также отсутствие соглашения сторон и приме­нимого к спорному случаю обычая делового оборота. *Аналогия права — это применение к не урегулированному в конкретной норме спорному отношению при от­сутствии нормы, регулирующей сходные отношения, общих начал и смысла законодательства.* Общие начала и смысл законодательства есть не что иное, как принципы права (общеправовые и отраслевые). При аналогии права принципы выполняют непосредственно регулирующую функцию и выступают единственным нормативно-правовым основанием правоприменительного решения. Применение аналогии права, таким образом, обосновано при наличии двух условий: при обнаружении пробела в законодательстве и при отсутствии нормы, регулирующей сходные отношения, что не дает возможности использовать аналогию закона.

86. Правосознание: понятие и структура.

Право как социальное явление вызывает то или иное отношение к нему людей, которое может быть положи­тельным (человек понимает необходимость и ценность пра­ва) или отрицательным (человек считает право бесполез­ным и ненужным). Люди в той или иной форме выражают свое отношение ко всему, что охватывается правовым ре­гулированием, что связано с представлениями о праве (к законам и другим правовым актам, к деятельности суда и других правоприменительных органов, к поведению чле­нов общества в сфере действия права). Человек как-то от­носится к прошлому праву, к праву, существующему сей­час, и к праву, которое он хотел бы видеть в будущем. Это отношение может быть рациональным, разумным и эмоци­ональным, на уровне чувств, настроений. То или иное от­ношение к праву и правовым явлениям в обществе может быть у одного человека и у группы людей, человеческого сообщества.

Если признать право объективной реальностью, то надо признать и наличие субъективной реакции людей на право, именуемой правосознанием. Правосознание — неизбежный спутник права. Это обусловлено тем, что право — регуля­тор отношений людей, наделенных волей и сознанием.

**Правосознание есть совокупность представлений и чувств, выражающих отношение людей к праву и право­вым явлениям в общественной жизни.**

Правосознание теснейшим образом сопряжено с фило­софскими теориями, идеологическими воззрениями, рели­гиозными доктринами.

Влияние правосознания на организацию общественной жизни достаточно велико, ощутимо. Этим объясняется вклю­чение его в механизм правового регулирования как одного из средств воздействия на общественные отношения. Специ­фическая черта правосознания как составной части меха­низма правового регулирования состоит в том, что его роль не ограничена какой-либо одной стадией правового воздей­ствия. Правосознание включается в работу и на стадии правотворчества, и на стадии реализации права. В той или иной степени оно присутствует во всех элементах механизма пра­вового регулирования — нормах права, правоотношениях, актах реализации права.

Правосознание (как индивидуальное, так и коллектив­ное) — сложное структурное образование, в котором мож­но выделить *рациональные компоненты,* обычно называе­мые правовой идеологией. Правовая идеология включает в себя понятия и представления о праве и правовых явлениях и обществе. Уровень и качественные показатели таких представлений могут быть различными: от примитивных, поверх­ностных до научно-теоретических.

Особой значимостью в правовой идеологии обладает юридическая наука. Научная теория определяет стратегию развития правовой жизни общества, осуществляет всесторон­ний анализ современной правовой ситуации.

В правосознании можно выделить и *эмоциональные структурные элементы,* которые называются правовой психологией. Эмоции органически включены в структуру со­знания, и человек не может руководствоваться в сфере пра­вового регулирования только рациональным мышлением. Эмоциональная окраска (положительная или отрицательная) существенно влияет на характер и направленность право­вого поведения. Практика изучения правомерного поведе­ния показывает, что трудно что-либо понять в природе поведения человека, если отвлечься от его эмоциональной сферы. Эмоции влияют и на поведение неправомерное. На­пример, имеют юридическое значение состояние сильного душевного волнения при совершении преступления.

Анализ отношения людей к законам и иным норматив­ным правовым актам позволяет выделить в правосознании и другие элементы.

Первый элемент — *информационный.* Это наличие в сознании того или иного объема информации о законе. Ин­формация может быть полной и всесторонней (например, после работы с текстом закона, знакомства с процессом его принятия, чтения комментариев по данному закону), а мо­жет быть и поверхностной, с чьих-либо слов. Информацион­ный уровень правосознания — обязательная его структур­ная часть, ибо без информации о законе не может быть и отношения к нему.

Второй элемент — *оценочный.* Получив информацию о нормативном акте, человек как-то к нему относится, как-то его оценивает, сопоставляет с собственными ценностями. Аксиологические (ценностные) элементы правосознания за­нимают важное место в его структуре. На основе ценност­ных представлений человека формируются мотивы его по­ведения в правовой сфере. Осознание ценности права лично­стью способствует превращению права из "чужого", исходя­щего от внешних сил, от властных социальных структур, в "свое", способствующее реализации целей и интересов че­ловека.

На основе информационного и оценочного элементов формируется элемент третий — *волевой.* Узнав о законе и оценив его, человек решает, что он будет делать в условиях, предусмотренных законом. Использовать закон для реализа­ции собственных задач или "обойти" его, строго исполнять данный закон или найти другие правовые акты, более отве­чающие интересам и потребностям, — все эти моменты вхо­дят в волевой элемент правосознания. Волевую направлен­ность правосознания иногда именуют правовой установкой, т. е. психологической направленностью, готовностью челове­ка как-то действовать в сфере правового регулирования.

Безусловно, в реальной жизни правосознание проявля­ется как нечто целое, не структурированное. Выделение структурных элементов в правосознании способствует лишь пониманию его роли и места в жизни человека и общества.

87. Деформация правового сознания: правовой нигилизм, правовой идеализм, правовой инфантелизм.

Антиподом правовой культуры является **правовой ни­гилизм, т. е. отрицательное отношение к праву, закону и правовым формам организации общественных отношений.**

Правовой нигилизм может выступать в двух разновид­ностях, или формах — теоретической (идеологической) и практической. В первом случае имеет место теоретическое, концептуальное обоснование правового нигилизма, когда ученые, философы, политологи доказывают (думается, впол­не искренне), что есть гораздо более важные ценности (на­пример, мировая пролетарская революция), чем право во­обще, а тем более право отдельного человека. Во втором случае происходит реализация указанных взглядов и уче­ний на практике, что часто выливается в террор государ­ства против своего народа, в многомиллионные жертвы среди населения, в превращении правящей элиты в конечном сче­те в преступную клику (вот почему становится закономер­ной и легкой опора государственных органов и должностных лиц, например, органов безопасности, тюремной админист­рации и т.д., в проведении государственной политики на уго­ловные элементы).

Понятно, что в тех обществах, где правовой нигилизм воспроизводится самим государством в соответствующих масштабах, очень трудно, почти невозможно воспитать сколько-нибудь позитивное отношение к праву и среди на­селения, поскольку под правом неверно понимаются тот по­рядок, те предписания, которые устанавливаются закона­ми и ведомственными нормативными актами. И тогда в об­ществе складывается широко распространенный среди населения обыденный, массовый правовой нигилизм. Кроме того, установленные государством предписания не соблюдаются государственными же органами, ведомственными и должностными лицами, чему тоже находятся соответству­ющие объяснения и оправдания (" в интересах народа", "для выполнения плана" и т.д.). В последнем случае в обществе складывается ведомственный правовой нигилизм.

В одном ряду с правовым нигилизмом находится прямо противоположное явление — правовой идеализм, или ро­мантизм, одним словом, преувеличение реальных регуля­тивных возможностей правовой формы. Это явление сопро­вождает человеческую цивилизацию практически на всем пути ее развития. Так, еще Платон наивно считал, что глав­ным средством осуществления его замыслов строительства идеального государства будут идеальные законы, принима­емые мудрыми правителями. В эпоху Просвещения счита­лось достаточным, уничтожив старые законы, принять но­вые, и царство разума будет достигнуто. Удивительно, что еще и сегодня многие люди и даже политики ошибочно воз­лагают на закон слишком большие надежды в деле переус­тройства нашего общества. Думается, что лишь достаточ­ный политический и правовой опыт может развеять иллю­зии правового идеализма.

Если правовой нигилизм означает недооценку права, то пра­вовой идеализм — его переоценку. Оба эти явления питаются одними корнями — юридическим невежеством, неразвитым и де­формированным правосознанием, дефицитом политико-право­вой культуры. Указанные крайности, несмотря на их, казалось бы, противоположную направленность, в конечном счете, смыка­ются и образуют как бы «удвоенное» общее зло. Иными словами, перед нами две стороны «одной медали».

Правовой идеализм породил у значительной части людей кризис веры в законодательные, а в более широком плане — в парламентско-конституционные пути решения назревших проблем, в новые прогрессивные институты. Идеализмом с самого начала страдали некоторые лозунги перестройки, а затем и периода ре­формации (ускорение социально-экономического развития, ис­коренение пьянства, резкое повышение жизненного уровня на­рода, плавное и безболезненное развертывание демократии, гласность и др.).

Хотелось все это побыстрее воплотить в законах, закрепить юридически, провозгласить в конституциях. На деле же форсированного перехода общества из одного состояния в другое не по­лучилось, ожидания затянулись. Наступило «социальное похме­лье» — горькое и мучительное. Идеалистические скороспелые прожекты, как правило, сурово мстят за себя. Это тот же ниги­лизм, только с обратным знаком.

88. Правовая культура.

Категория "правовая культура" используется для харак­теристики всей правовой надстройки, всей правовой систе­мы страны, но под определенным углом зрения. В отличие от анализа иных предельно широких правовых категорий при анализе правовой культуры общества основной акцент смещен на изучение уровня развития правовых феноменов в целом, на описание и объяснение правовых ценностей, идеалов и достижений в правовой сфере, отражающих объем прав и свобод человека и степень его защищенности в дан­ном обществе. Понятие "правовая культура" всегда предпо­лагает оценку "качества" правовой жизни того или иного общества и сравнение его с наиболее развитыми правовыми образцами, идеалами и ценностями.

**Под правовой культурой понимается обусловленное всем социальным, духовным, политическим и экономичес­ким строем качественное состояние правовой жизни об­щества, выражающееся в достигнутом уровне развития правовой деятельности, юридических актов, правосозна­ния и в целом в уровне правового развития субъекта (че­ловека, различных групп, всего населения), а также степе­ни гарантированное государством и гражданским обще­ством свобод и прав человека.**

Правовая культура общества зависит прежде всего от у*ровня развития правового сознания населения,* т. е. от того, насколько глубоко освоены им такие правовые феномены, как ценность прав и свобод человека, ценность правовой процедуры при решении споров, поиска компромиссов и т.д., нисколько информировано в правовом отношении населе­ние, его социальные, возрастные, профессиональные и иные группы, каково эмоциональное отношение населения к закону, суду, различным правоохранительным органам, юридическим средствам и процедурам, какова установка граждан на соблюдение (несоблюдение) правовых предписаний и это первый элемент правовой культуры.

Уровень развития правового сознания может быть за­фиксирован лишь в реальной правовой деятельности, в правилах поведении, которые имеют и самостоятельные характеристики. Поэтому вторым элементом структуры правовой культуры является *уровень развития правовой деятельности.* Последняя состоит из теоретической — деятельность 'юристов, образовательной — деятельность студентов и слушателей юридических школ, вузов и т.д. и практической — правотворческой и правореализующей, в том числе правоприменительной, деятельности.

Третьим элементом правовой культуры общества явля­ется *уровень развития всей системы юридических актов,* т.е. текстов документов, в которых выражается и закрепля­ется право данного общества. Наиболее важное значение для оценки правовой культуры общества имеет система за­конодательства.

При определении качества правовой культуры общества должно учитываться и состояние индивидуальных право­вых актов — документов: правоприменительных (решения и приговоры судов, постановления следователей, акты проку­роров, документы в административно-управленческой сфе­ре и т.д.) и правореализационных (договоры в хозяйствен­ном обороте и т.д.).

Анализ правовой культуры необходим для того, чтобы сначала выделить и описать правовые ценности, идеалы и образцы, к которым следует стремиться законодателю, правоприменителю, гражданину и обществу в целом, а затем, оценив с этой точки зрения реальное состояние дел, искать пути и средства достижения намеченных идеалов, построе­ния правового государства и общества, в котором обеспечи­ваются соответствующие его социально-экономическому и духовному строю права и свободы человека.

89. Правовое поведение: понятие и виды.

Поведение является важнейшей социальной характеристикой личности. В зависимости от формы выражения оно может быть вербальным (словесным), складывающимся из различных выска­зываний, суждений и оценок, которые дают представление о внутреннем состоянии индивида, и реальным (практическим), которое заключает в себе определенные действия людей.

На основании сопоставления этих действий с представления­ми о должном и неправильном, которые зафиксированы в мо­ральных правилах, эстетических канонах, в иных социальных предписаниях, человеческое поведение расценивается обществом положительно, если оно не противоречит общепринятым этало­нам поступков, а человек руководствуется ими в своей повседнев­ной жизни. В то же время поведение людей, не совпадающее с нормами, нарушающее общественные правила, квалифицируется как отклоняющееся и антиобщественное.

Принципиальным фактором, определяющим место личности в обществе, является ее отношение к праву, социально-правовой действительности. О характере действий человека в сфере право­вого регулирования можно судить, исходя из оценок, зафиксиро­ванных в юридических нормах. Такими правовыми действиями лица являются поступки — **правомерные** или **противоправные.** Все остальные действия могут быть причислены к **юридически безраз­личным** (индифферентным по отношению к праву), то есть не отнесенным к категории действий, нуждающихся в каком-либо правовом опосредовании.

Закрепленное в юридических нормах право личности на сво­боду выбора того или иного поступка представляет собой решение по своему усмотрению вопроса "как поступать?". Здесь вступают в силу внутренние регуляторы поведения, связанные как с осо­знанием возможного принуждения со стороны государственных органов, так и с нравственно-этическим миром личности, закреп­ленным в ее сознании определенным уровнем общей культуры поведения, а также правовых традиций общества.

**Правомерное поведение можно определить как обусловленную культурно-нравственными воззрениями и жизнен­ным опытом человека деятельность в сфере социального действия права, основанную на сознательном выполнении его целей и тре­бований.**

Поведение человека всегда является сознательным волевым проявлением, тем самым отличаясь от иных действий, которые носят, например, инстинктивный либо рефлекторный характер. Подвергаясь воздействию со стороны права, человек соотносит с им свои поступки и может соответственно выполнять его предписания либо действовать в их нарушение. Конкретные поступки в рамках закона основываются на различной степени активности. Правовая норма предписывает в определенных ситуациях как воздерживаться от каких-либо действий **(соблюдать правовые требования),** так и совершать действия **(исполнять указания норм права).** В его положениях также могут содержаться указания, которые дают субъекту права возможность выбора того или иного действия **(то есть использовать правовые нормы по своему усмот­рению).** Они уполномочивают человека самому принимать реше­ния, на основании которых могут возникать соответствующие права и обязанности.

Правомерное поведение представляет собой социально полез­ную деятельность, направленную на удовлетворение государст­венных и правовых, общественных и личных интересов, ценнос­тей и целей.

Правомерное поведение проявляется в общественной жизни весьма многообразно. Действия, соответствующие правовым предписаниям, могут быть классифицированы по многим призна­кам и критериям. Одним из таких критериев может быть соот­ветствие конкретного поведения нравственному идеалу, представ­лению о должном образце поведения в обществе.

Возможно выделение и иных отраслевых правомерных форм поведения, например в сфере гражданско-правовых или административно-правовых отношений, что, однако, не противоречит более общей, применительно к праву в целом, типологии. Необ­ходимым ее условием должна быть мотивация правомерного по­ведения, то есть система побудительных факторов личности, ее убеждений, ценностных ориентации и иных внутренних характе­ристик.

По сте­пени активности процесса вовлечения личности в правовое регу­лирование выделяют следующие виды правомерного поведения.

**1. Социально-активное поведение.** Социально-правовая актив­ность личности представляет собой наиболее высокий уровень правомерного поведения, проявляющийся в общественно полез­ной, одобряемой государством и обществом деятельности в пра­вовой сфере. Это прежде всего инициативное поведение, которое может стать и нередко становится существенным фактором изме­нений в самой правовой системе. Социально-правовая активность определяется развитым правосознанием, глубокой правовой убеж­денностью, сознательно принятой на себя готовностью использо­вать предоставленные правом возможности, творчески руковод­ствоваться ими в своем повседневном поведении.

**2. Привычное поведение.** Человек, как известно, выбирает наи­более целесообразный и практически оправданный вариант пове­дения, он действует избирательно. Используя метод "проб и оши­бок", быстро привыкает повторять именно те действия, за кото­рыми следует устраивающий его результат, и не склонен к дей­ствиям, которые не ведут к удовлетворяющим его последствиям. Привычка возникает в результате многократного повторения дей­ствий, совершаемых в уже привычной, известной обстановке. В этих условиях лишь вначале человек обдумывает свои поступки, а в дальнейшем он действует в силу образовавшейся привычки вести себя так, а не иначе.

**3. Конформистское поведение.** Конформистское правомерное поведение представляет собой пассивное соблюдение личностью норм права, приспособление, подчинение своего поведения мне­нию и действиям окружающих (непосредственного социального окружения, группы и т.п.). Иными словами, в сфере социально-правовых отношений человек поступает правомерно, поскольку "так поступают другие". Как социально-психологическую катего­рию **конформизм** следует отличать от понятия, **конформности** — соответствия поступков личности признанным или требуемым стандартам ценностей, разделяемых группой, в которую входит данная личность.

**4. Маргинальное поведение.** Следование праву людей, право­сознание которых расходится с требованиями правовых норм, относится к поступкам, лежащим в основе такого формально правомерного поведения как **маргинальное** (лат. *margo* — край, граница), т.е. **пограничное.** Оно отражает состояние индивида, которое находится на грани антиобщественного проявления, ве­дущего к правонарушению, однако таким не становится в силу ряда причин и обстоятельств. В данный промежуток времени мотивами поведения оказываются иные движущие силы — угроза возможного наказания, собственные выгоды от правомерности, боязнь осуждения со стороны коллектива, группы, ближайшего социального окружения и другие сдерживающие мотивы.

90. Правонарушение: понятие и признаки.

Нарушение предписаний правовых норм в любом обществе имеет массовый характер и создает ему весьма ощутимый моральный и материальный вред. Несмотря на разнообразие причин, субъектов и характера совершаемых противоправных все они имеют общие признаки, позволяющие отнести их к одному социальному явлению — правонарушению.

Всякое деяние человека квалифицируется как правонаруше­ние при условии его *общественной опасности.*

Если действие (бездействие) лица не представляет опасности для общества, то оно не может быть отнесено к числу правонару­шений. Понятие общественной опасности деяния включает в себя два момента: наличие вреда и его общественную оценку.

Любое правонарушение противоправно. Однако не всякое противоправное деяние есть правонарушение. Необходимо, чтобы это деяние было результатом свободного волеизъявления правонарушителя, его *виновным поведением.*

Свобода воли индивида весьма условна. Она зависит от мно­гих субъективных и объективных обстоятельств. Однако при юридической оценке поведения человека необходимо, чтобы у него имелась возможность выбора варианта поведения, возмож­ность поступить по своему усмотрению. Если же у индивида такой свободы выбора нет, если он не способен осознать проти­воправность своего поведения, если вне зависимости от своих волевых устремлений и желаний он все же объективно нарушает норму права, налицо не правонарушение, а объективно проти­воправное деяние. В нем нет конфликта индивидуальной воли и воли, выраженной в нормативно-правовом установлении.

Каждое правонарушение наносит ущерб общественным, госу­дарственным, коллективным или личным интересам, приводит к вредным для общества последствиям. Насколько многообразны отношения, подвергаемые правовому регулированию, настолько многообразен и вред, причиняемый правонарушением.

Вред может быть материальным и моральным, измеримым и неизмеримым, физическим и духовным, значительным и незна­чительным, восстановимым и невосстановимым.

Формы проявления вреда, стадии его развития разнообразны. Поэтому вред общественным отношениям причиняется не толь­ко тогда, когда уничтожены какие-либо материальные ценности, причинено физическое насилие или совершено хищение, но и тогда, когда сформирована банда, еще не совершившая ни одного преступления, когда изготовлен подложный документ, не ис­пользованный пока по своему назначению. Таким образом, пра­вонарушением является не только противоправное деяние, по­влекшее наступление конкретных вредных последствий, но и способное привести к таковым.

**Итак, правонарушение можно определить как виновное, проти­воправное действие (бездействие) лица, причиняющее вред общест­ву, государству или отдельным лицам.**

Признаки правонарушения должны анализироваться в сово­купности, системе. Они позволяют отграничить правонаруше­ния от нарушений иных социальных норм и получают детализа­цию в составах конкретных правонарушений.

91. Правоприменительный акт: понятие и виды.

Официальной формой и итогом выражения правоприменительной деятельности выступают акты применения права, по­средством которых закрепляются решения компетентных орга­нов по конкретному юридическому делу. Эта разновидность пра­вовых актов характеризуется определенными специфическими чертами, из которых основными, на наш взгляд, можно назвать следующие.

*Во-первых,* акт применения права — это решение по конкрет­ному делу официального компетентного органа, которого госу­дарство уполномочило на реализацию права в определенных сфе­рах общественных отношений.

*Во-вторых,* акт применения права содержит государственно-властное веление, обязательное для соблюдения и исполнения всеми, кому оно адресовано, и обеспечиваемое силой госу­дарства.

*В-третьих,* акт применения права имеет определенную, уста­новленную законом форму.

*В-четвертых,* акт применения права направлен на индивиду­альное регулирование общественных отношений. В нем строго индивидуализируются (персонифицируются) субъективные права и юридические обязанности конкретных лиц исходя из определенной жизненной ситуации. Акт применения прав регу­лирует не вид общественных отношений, а единичное, конкрет­ное отношение.

С учетом изложенного можно сформулировать понятие акта применения права. **Акт применения права** — *это официальное ре­шение компетентного органа по конкретному юридическому делу, содержащее государственно-властное веление, выраженное в опре­деленной форме и направленное на индивидуальное регулирование общественных отношений.*

Акты применения права следует отличать от других правовых актов, в частности от нормативно-правовых. Это отличие состоит в следующем.

1. Нормативно-правовой акт носит общий характер, регулиру­ет определенный вид общественных отношений, обращен ко многим лицам, действует до тех пор, пока его не отменят. Акт применения права носит индивидуальный характер, регулирует конкретное общественное отношение, обращен к конкретным лицам, его действие распространяется на конкретный случай.

2. Нормативно-правовой акт устанавливает, изменяет или от­меняет нормы права, являясь общей нормативной основой пра­вового регулирования. Акт применения права этого делать не может. Он претворяет, реализует общие предписания норматив­ного акта в жизнь, выступая необходимым средством перевода общеобязательных нормативных предписаний в сферу конкрет­ных жизненных ситуаций и применительно к конкретным людям. Например, закрепленное в Конституции РФ (норматив­ный акт) право малоимущих граждан на получение бесплатного жилья превращается в конкретное право, переходит из потенци­ального права в реальное только посредством акта применения права — решения соответствующего органа о выделении кварти­ры и выдачи на нее ордера.

Правоприменительные акты принимают практически все ор­ганы государства, в различных сферах общественной жизни, в связи с урегулированием различных жизненных ситуаций и т.д., что и обусловливает их разнообразие. Поэтому классификация правоприменительных актов на виды может проводиться по раз­личным основаниям.

**1. По субъектам, осуществляющим применение права,** акты под­разделяются на: а) акты государственных органов и обществен­ных организаций; б) акты главы государства — Президента РФ;

в) акты федеральных органов власти и управления; г) акты орга­нов власти и управления субъектов Российской Федерации;

д) акты органов правосудия; е) акты органов прокуратуры;

и) акты органов надзора и контроля; ж) акты коллегиальные и единоличные.

**2. По предмету правового регулирования,** т.е. по отраслям при­меняемых норм различают: а) акты конституционно-правовые; б) акты административно-правовые; в) акты уголовно-правовые;

г) акты применения материального и процессуального права.

**3. По форме правоприменительной деятельности** можно выде­лить: а) акты исполнительные, связанные с применением диспо­зиции нормы права, имеющей дозволяющее содержание, и при­званные наиболее эффективно регулировать многообразные проявления правомерного поведения; б) акты правоохранитель­ные, связанные с реализацией правовых санкций за совершенное правонарушение, а также с применением мер по их предупреж­дению.

**4. По функциональному признаку,** т.е. по их месту в механизме правового регулирования, выделяют два вида: а) акты-регламентаторы, определяющие субъектов конкретного отношения; ука­зывающие объем их субъективных прав и юридических обязан­ностей; предусматривающие моменты возникновения конкрет­ного правоотношения, условия его развития и прекращения;

б) правообеспечительные акты, которые также выполняют из­вестную роль в индивидуальном регламентировании обществен­ных отношений. Но это не основное их назначение. Функции актов этого вида состоят главным образом в том, чтобы на основе властных полномочий компетентных органов обеспечить реали­зацию правоотношений и, следовательно, достижение целей пра­вового регулирования.

**5. По форме внешнего выражения** акты применения права под­разделяются на акты-документы и акты-действия.

Правоприменительный акт-документ — это надлежаще офор­мленное решение компетентного органа, составленное в пись­менном виде, поскольку требуется строгая определенность в фиксации, например, фактических обстоятельств расследуемого дела, применении мер государственного принуждения и т.д. Все это позволяет точно установить содержание акта, проверить за­конность и обоснованность его издания.

Акты-документы имеют различную структуру, что обусловле­но положением правоприменительного органа и значением рас­сматриваемых вопросов, а также юридической силой решения и процедурой его принятия.

**По** структуре их можно разделить на акты-документы:

а) включающие все четыре его составные части — вводную, опи­сательную (констатирующую), мотивировочную и резолютив­ную (приговор или решение суда, другие юрисдикционные акты); б) состоящие из трех частей — вводной, описательной, резолютивной, что характерно для следственных и административных протоколов; в) содержащие две части — вводную и резо­лютивную (акты-разрешения на совершение определенных дей­ствий); г) не имеющие указанных разделов, за исключением ре­золютивной части (резолюции «утвердить», «оплатить», «испол­нить» и т.п., наложенные должностным лицом на соответствую­щих документах).

По наименованию правоприменительные акты-документы подразделяются на указы, постановления, приказы, протоколы, приговоры, решения, предписания и т.д.

Правоприменительные акты-действия делятся на словесные и конклюдентные. Словесные акты применения права-действия — это, к примеру, устные распоряжения руководителя органа, отда­ваемые подчиненным и т.п.

Конклюдентные правоприменительные акты-действия со­вершаются посредством сочетания определенных жестов, движе­ний и тому подобных действий, явно и наглядно выражающих решение субъекта применения права (жесты милиционера, осу­ществляющего регулирование движения транспорта и пеше­ходов).

Как и письменные, правоприменительные акты-действия об­ладают властной силой и влекут юридические последствия. Отказ от выполнения или ненадлежащее их выполнение может повлечь дисциплинарную, административную, материальную, уголов­ную ответственность.

**6. По своему юридическому значению** акты применения права могут быть подразделены на основные и вспомогательные. Ос­новные — это акты, которые содержат завершенное решение по юридическому делу (приговор, решение суда). Вспомогательны­ми считаются такие акты, которые содержат предписания, подго­тавливающие издание основных актов (надзора и контроля, про­цедурно-процессуальные).

1. **В зависимости от действия во времени** правоприменительные акты делятся на акты однократного действия (наложение штра­фа) и длящиеся (регистрация брака, назначение пенсии и др.).

92. Состав правонарушения

**Состав правонарушения** — научная абстракция, отражающая систему наиболее общих, типичных и существенных признаков отдельных разновидностей правонарушения. Эта система при­знаков необходима и достаточна для привлечения правонарушителя к юридической ответственности. Без наличия хотя бы одного из них лицо не может быть привлечено к ответственности.

К числу обязательных элементов любого состава правонарушений относятся: объект правонарушения, объективная сторон правонарушения, субъект правонарушения, субъективная сторона правонарушения.

**Объектом правонарушения** являются общественные отноше­ния, регулируемые и охраняемые правом.

В этой связи наряду с общим можно выделить и непосредст­венный объект правонарушения. Насколько многообразны отно­шения, настолько многообразны и непосредственные объекты правонарушений. Ими могут быть имущественные, трудовые, политические и иные права и интересы субъектов права, государ­ственный и общественный строй, экологическое состояние ок­ружающей среды, жизнь, честь, достоинство, здоровье человек;)

**Объективная сторона правонарушения** показывает его выраже­ние вовне. Содержание объективной стороны составляют: проти­воправное деяние, его общественно вредные последствия и при­чинная связь между деянием и наступившими последствиями.

Посягательство на охраняемые обществом и государством объекты может осуществляться только в форме волевого поступ­ка (действия или бездействия). Мысли, чувства, рефлекторные действия человека, инстинктивные проявления не могут квали­фицироваться как правонарушения, потому что право не в состо­янии предопределить и контролировать их направленность, регу­лировать при помощи правовых установлении.

Правонарушение может совершаться как активными действиями, так и противоправным бездействием человека, которое связано с невыполнением обязанностей, возложенных на него непосредственно нормативно-правовым актом, договором или актом применения права.

Своим волевым противоправным поведением правонаруши­тель причиняет вред личным, коллективным, государственным или общественным интересам. Этот вред может иметь как иму­щественный характер (хищение, уничтожение имущества, упу­щенная выгода), так и неимущественный (причинение телесных повреждений, клевета, утрата возможности осуществить право).

**Субъектом правонарушения** признается достигшее определен­ного возраста деликтоспособное, вменяемое лицо, а также социальная организация.

Законодатель с учетом психологических возможностей человека, уровня его сознания, воли, принимая во внимание степень общественной опасности правонарушения и правонарушителя, устанавливает определенные рубежи социальной зрелости инди­вида.

Индивид, совершающий противоправное деяние, становится субъектом правонарушения, а затем и ответственности при усло­вии его способности правильно понимать социальный смысл своего поступка.

**Субъективная сторона правонарушения.**

С субъективной стороны всякое правонаруше­ние характеризуется наличием вины, т.е. психическим отноше­нием лица к содеянному. Степень этой вины наряду с мотивом и целью правонарушения устанавливается правоприменительными органами на основе конкретных материалов дела и зависит от характера оценки правонарушителем своих действий и предвиде­ния общественно опасных последствий своего поведения.

Различают две основные формы вины: умысел и неосторож­ность. Причем умысел бывает прямой и косвенный (эвентуаль­ный).

Прямой умысел выражается в осознании правонаруши­телем общественно опасного характера своего деяния, в предви­дении общественно опасных последствий и желании их наступ­ления.

Косвенный умысел заключается в осознании правона­рушителем общественно опасного характера своего действия или бездействия, в предвидении общественно опасных последствий и сознательном допущении их.

Неосторожность тоже бывает двух видов: самонадеянность и небрежность.

Самонадеянность (легкомыслие) состоит в предвиде­нии правонарушителем возможности наступления общественно опасных последствий своего деяния, соединенном с легкомыс­ленным расчетом на их предотвращение.

Небрежность выражается в непредвидении правонару­шителем возможности наступления общественно опасных пос­ледствий своего действия или бездействия, хотя по обстоятельст­вам дела он мог и должен был их предвидеть.

93. Виды правонарушений.

Несмотря на общность некоторых рассмотренных признаков, правонарушения весьма разнообразны. Это предопределяется различным содержанием общественных отношений, подвергаю­щихся посягательству со стороны правонарушителей, многооб­разием субъектов, характером мотивов и целей их поведения, особенностями жизненных ситуаций и т.д. Такая широкая палит­ра актов противоправного поведения позволяет классифициро­вать их по самым различным основаниям.

В зависимости от сферы общественной жизни, где они совер­шаются, различают: а) правонарушения в экономике; б) правона­рушения в управленческой деятельности; в) правонарушения в семейно-бытовой сфере.

В зависимости от характера стоящей перед правонарушителем цели можно выделить: а) правонарушения, направленные на до­стижение конкретной, определенной цели; б) правонарушения, направленные на достижение неопределенной цели или несколь­ких целей.

Наиболее распространенной и социально значимой является классификация правонарушений в зависимости от степени их социальной опасности (вредности). В этой связи все правонару­шения подразделяются на преступления и проступки.

**Преступления** отличаются максимальной степенью общест­венной опасности (вредности). Они посягают на наиболее значи­мые, существенные интересы общества, охраняемые от посяга­тельств уголовным законодательством. Объектами преступного деяния являются общественный и государственный строй, суще­ствующая система хозяйства, разнообразные формы собствен­ности, личность, политические, трудовые, имущественные и дру­гие права граждан.

В связи с повышенной общественной опасностью преступле­ний закон устанавливает за их совершение наиболее суровые меры наказания. В отличие от иных видов правонарушений пере­чень преступных деяний, предусмотренных уголовным законом, исчерпывающий и расширительному толкованию не подлежит. Следует при этом отметить, что не является преступным деяние, хотя и имеющее все формальные признаки преступления, но в силу малозначительности не представляющее общественной опасности (ч. 2 ст. 14 УК РФ).

**Проступки** отличаются меньшей степенью общественной опасности (вредности), совершаются в различных сферах обще­ственной жизни, имеют разные объекты посягательства и право­вые последствия. В этой связи они классифицируются на граж­данские, административные, дисциплинарные правонарушения. Иногда выделяют также процессуальные правонарушения (неяв­ка свидетеля в суд).

**Гражданские правонарушения (проступки)** отличаются от иных проступков специфическим объектом посягательства. Это иму­щественные и связанные с ними личные неимущественные отно­шения, регулируемые нормами гражданского права, а также не­которыми нормами трудового, семейного, земельного права.

Свое внешнее выражение данная разновидность правонару­шения получает, как правило, в форме неисполнения или ненад­лежащего исполнения договорных обязательств, в причинении какого-либо имущественного вреда. Санкции за подобные пра­вонарушения носят правовосстановительный характер и заклю­чаются в возмещении нанесенного имущественного ущерба, от­мене незаконных сделок, в восстановлении нарушенных прав и охраняемых законом интересов.

**Административные правонарушения (проступки)** представляют собой предусмотренные нормами административного, финансо­вого, земельного, процессуального и иных отраслей права пося­гательства на установленный порядок государственного управле­ния, собственность, права и законные интересы граждан. Сюда относятся и мелкое хищение, и нарушение правил уличного дви­жения, правил финансовой отчетности, правил противопожар­ной безопасности и др.

Содержание данной разновидности противоправного поведе­ния выражается в нарушении общеобязательных правил, уста­навливаемых административными органами, в дезорганизации порядка государственного управления. Специфика посягатель­ства предопределяет и характер наказания за совершенное дея­ние. Это предупреждение, штраф, лишение водительских прав и другие меры государственного правового воздействия, налагае­мые специальными органами государства.

**Дисциплинарные правонарушения (проступки)** представляют собой противоправные деяния, нарушающие внутренний распо­рядок деятельности предприятий, учреждений и организаций. Совершая дисциплинарный проступок, правонарушитель дезор­ганизует нормальную деятельность трудовых коллективов, нару­шает трудовую, учебную, служебную, производственную, воин­скую дисциплину (прогулы, опоздания на работу, пропуски учеб­ных занятий, невыполнение распоряжений администрации и т.д.). Меры ответственности фиксируются в санкциях право­вых норм и выражаются в замечании, выговоре, строгом выгово­ре, переводе на низшую должность, отчислении из учебного за­ведения и т.д.

Следует отметить, что все виды правонарушений находятся в тесной связи и взаимообусловленности. Так, безответственность должностных лиц, халатность и неэффективность работы право­охранительных органов, приводящие к безнаказанности, зачас­тую являются своеобразными стимулами повышения обществен­ной опасности правонарушителя и его деяний.

94. Юридическая ответственность: понятие и основные признаки.

Юридическая ответственность неразрывно связана с государством, нормами права, обязанностью и противоправным поведе­нием граждан и их объединений. Государство, издавая нормы права, определяет юридическую ответственность субъектов неза­висимо от их воли и желания, она носит государственно-прину­дительный характер.

Государственное принуждение — специфическое воздействие на поведение людей, основанное на его организованной силе. Но это не просто государственное принуждение, а принуждение к исполнению норм права. Характерная особенность такого при­нуждения заключается в том, что сама эта деятельность строго регламентирована законом, имеет свои правовые рамки.

Субъектами деятельности выступают суд, прокуратура, мили­ция, администрация различных государственных учреждений, которые специально занимаются рассмотрением дел о правона­рушениях. Юридическая ответственность — это одновременно и претерпевание, она всегда связана с применением мер государст­венно-принудительного воздействия. Этой особенностью право­вая ответственность отличается от иной социальной ответствен­ности.

Юридическая ответственность всегда связана с определенны­ми лишениями, т.е. она сопровождается причинением виновно­му отрицательных последствий, ущемлением или ограничением его личных, имущественных и других интересов. Лишения явля­ются естественной реакцией на вред, причиненный правонару­шителем обществу и государству или отдельной личности. Лише­ния — это дополнительные неблагоприятные последствия, воз­никающие только при правонарушении.

Основная черта юридической ответственности — штрафное, карательное назначение. При этом кара — не самоцель, а средст­во перевоспитания правонарушителя. Наряду с наказанием юри­дическая ответственность выполняет правовосстановительную функцию, т.е. служит восстановлению нарушенных прав личнос­ти или государства.

Юридическая ответственность тесно связана с санкцией пра­вовой нормы и в этом качестве предстает как принудительно ис­полняемая обязанность, возникшая в связи с правонарушением и реализуемая в конкретном правоотношении.

Правонарушение является основанием для юридической от­ветственности, где особое значение играет его состав. Состав правонарушения — это фактическое основание для юридической ответственности, а норма права — правовое основание, без кото­рого юридическая ответственность немыслима. Правонаруше­ние указывает на момент возникновения юридической ответст­венности, порождает определенные правоотношения и соответ­ствующую ответственность лица, совершившего его.

Поэтому, рассматривая отношение ответственности в разви­тии, в нем нужно различать следующие стадии: а) возникновение юридической ответственности; б) выявление правонарушения;

в) официальную оценку правонарушения как оснований юриди­ческой ответственности в актах компетентных органов; г) реали­зацию юридической ответственности.

Говоря о юридической ответственности как обязанности от­вечать за уже содеянное правонарушение, следует различать ее объективные и субъективные предпосылки.

В объективном смысле это означает, что юридическая ответ­ственность возможна в силу правового регулирования общест­венных отношений различными предписаниями, а в субъектив­ном — свободы воли индивида, ибо без этого нет вины, без вины нет ответственности за противоправное деяние. Нельзя винить лицо, лишенное свободы воли. Нельзя невиновного считать от­ветственным.

Таким образом, юридическая ответственность характеризует­ся следующими основными признаками:

1) она опирается на государственное принуждение, на особый аппарат; это конкретная форма реализации санкций, предусмот­ренных нормами права;

2) наступает за совершение правонарушения и связана с обще­ственным осуждением;

3) выражается в определенных отрицательных последствиях для правонарушителя типа личного, имущественного, организа­ционно-физического характера;

4) воплощается в процессуальной форме.

Указанные признаки юридической ответственности являются обязательными: отсутствие хотя бы одного из них свидетельству­ет об отсутствии юридической ответственности и позволяет от­граничивать ее от других правовых и неправовых категорий.

Таким образом, **юридическая ответственность** *представляет собой возникшее из правонарушений правовое отношение между го­сударством в лице его специальных органов и правонарушителем, на которого возлагается обязанность претерпевать соответствую­щие лишения и неблагоприятные последствия за совершенное право­нарушение, за нарушение требований, которые содержатся в нор­мах права.*

В соответствии с видами правонарушений юридическая ответ­ственность классифицируется как уголовно-правовая, граждан­ско-правовая, административная, дисциплинарная, а также ма­териальная.

**Уголовная ответственность** наступает за преступления и поэто­му представляет собой наиболее суровый вид юридической ответ­ственности. Только наличие в действиях индивида состава уго­ловного преступления служит основанием возникновения уго­ловной ответственности. Возлагается она специальным правоприменительным актом — приговором суда, определяющим соответствующую деянию меру наказания. Уголовная ответст­венность воздействует непосредственно и прямо на личность преступника, даже если при этом наказание сопровождается ог­раничением его личных имущественных прав. Уголовное судо­производство осуществляется в строго регламентированной про­цессуальной форме, обеспечивающей установление объектив­ной истины по делу и наказание действительно виновных.

**Гражданско-правовая ответственность** предусмотрена за нару­шение договорных обязательств или за причинение внедоговорного имущественного ущерба. Она имеет свои характерные черты, определяемые спецификой данной отрасли права и пред­мета ее регулирования. Наиболее характерные санкции здесь сводятся к возмещению правонарушителем имущественного вреда и восстановлению нарушенного права. Закон предусматривает также возможность взыскания с виновного в нарушении дого­ворных обязательств неустойки в виде штрафа или пени, и в этом проявляется ее компенсационный, правовосстановительный ха­рактер.

Осуществляется гражданско-правовая ответственность не только в судебном, но и в арбитражном, административном по­рядке.

**Административная ответственность** следует за административ­ные правонарушения. Через институт административной ответ­ственности реализуются нормы различных отраслей права (адми­нистративного, трудового, хозяйственного, финансового и др.), поэтому круг актов, имеющих к ней отношение, весьма много­числен. Центральное место среди них занимает Кодекс об адми­нистративных правонарушениях, где предусмотрены следующие виды административных взысканий: предупреждение, штраф, возмездное изъятие или конфискация определенных предметов, временное лишение специального права, исправительные рабо­ты, административный арест.

**Дисциплинарная ответственность** наступает вследствие совер­шения дисциплинарных проступков. Дисциплинарными сан­кциями могут быть замечание, выговор, строгий выговор, вре­менный перевод на нижеоплачиваемую работу или смещение на низшую должность, увольнение с работы и т.д. Осуществляется дисциплинарная ответственность через должностных лиц, обла­дающих дисциплинарной властью.

Различают три вида дисциплинарной ответственности: в соот­ветствии с правилами внутреннего трудового распорядка, в по­рядке подчиненности и в соответствии с дисциплинарными уста­вами и положениями, действующими в некоторых министерст­вах и ведомствах.

Первый вид ответственности распространяется на всех рабо­чих и служащих, работающих по найму, и налагается за наруше­ние трудовой дисциплины руководителем предприятия или уч­реждения.

В порядке подчиненности ответственность несут должност­ные лица, имеющие право приема на работу, а также находящие­ся на выборных должностях, и некоторые другие.

В уставах и положениях, наряду с общими мерами, содержатся специальные нормы с более жесткими санкциями, распростра­няющиеся на служащих строго определенного министерства или ведомства.

**Материальная ответственность** наступает за ущерб, причинен­ный предприятию, учреждению, организации рабочими и служа­щими при исполнении ими своих трудовых обязанностей.

95. Законность и правопорядок.

Основу законности образует строгое, неуклонное соблюдение, испол­нение норм права участниками общественных отношений. Именно это присуще законности любого исторического периода независимо от условий места и времени. В конкретных истори­ческих условиях эта сущность наполняется конкретным содер­жанием и приобретает соответствующие формы. Законность провозглашается, а нередко и закрепляется в законодательстве в качестве принципа, требования соблюдать правовые предписа­ния, обращенного к субъектам общественных отношений. Но вместе с тем в силу различных причин, в том числе и мер государственного принуждения, законность (соблюдение норм права) проявляется в конкретном поведении, деятельности ука­занных субъектов, т.е. становится методом их деятельности. В результате возникает режим общественной жизни, выража­ющийся в том, что большинство участников общественных от­ношений соблюдают и исполняют правовые предписания.

Таким образом, законность можно определить как принцип, метод и режим строгого, неуклонного соблюдения, исполне­ния норм права всеми участниками общественных отношений (государством, его органами, общественными и иными органи­зациями, трудовыми коллективами, должностными лицами, гражданами — всеми, без исключения). При этом принцип вы­ступает как идеальная форма законности — соблюдать нормы права должны все. В действительности же отнюдь не все право­вые нормы и не всеми субъектами соблюдаются и исполняются, имеет место немало нарушений законности. С законностью теснейшим образом связано другое правовое явление — право­вой порядок (правопорядок). Правопорядок — это состояние упорядоченности общественных отношений, основанное на праве и законности. Это конечный результат реализации право­вых требований и предписаний, результат соблюдения, исполне­ния правовых норм, т.е. законности. Именно правопорядок представляет собой цель правового регулирования, именно для его достижения издаются законы и другие нормативно-правовые акты, осуществляется совершенствование законодательства, принимаются меры по укреплению законности. Важно иметь в виду следующие обстоятельства:

— во-первых, нельзя добиться правопорядка иными способа­ми, кроме совершенствования правового регулирования и обес­печения законности;

— во-вторых, укрепление законности закономерно и неиз­бежно приводит к укреплению правопорядка;

— конкретное содержание правопорядка зависит от содержа­ния законности, которое, в свою очередь, определяется рядом обстоятельств, рассматриваемых ниже.

Законность в условиях определенного исторического периода определенного государства, его политического режима и т.п. наполняется конкретным содержанием. Содержание законности и правопорядка в условиях восточных деспотий, афинской рабо­владельческой демократии, феодального абсолютизма демо­кратических или тоталитарных режимов современности имеет огромные различия, хотя законность всегда остается соблюде­нием, исполнением норм права, а правопорядок — ее результа­том.

Различия в содержании законности и правопорядка зависят от ее сторон (элементов): предметной (носители законности — то, что должно соответствовать правовым требованиям); субъект­ной (состав субъектов, на которых распространяются обязан­ность соблюдать правовые предписания и право требовать та­кого соблюдения от других лиц); нормативной (круг правовых предписаний, обязательных для исполнения). Изменение этих сторон законности и определяет различный объем ее содержа­ния в конкретных исторических условиях, повышение или сниже­ние ее роли в обществе.

Так, основным носителем законности является деятельность (поведение) людей. Но через нее свойство законности, т.е. соответствия праву, приобретают и другие объекты — норматив­ные и правоприменительные акты, различные документы, отноше­ния людей и пр. Их законность или незаконность во многих случаях имеет особо важное значение. В частности, именно незаконность некоторых нормативных актов (таких, как противоречащие Консти­туции законы, установившие внесудебный или чрезвычайный поря­док рассмотрения некоторых категорий уголовных дел) явилась одной из существенных причин массовых необоснованных репрес­сий в СССР периода 30-х — начала 50-х гг. Содержание законности в значительной степени зависит от состава ее субъектов. Боль­шинство ученых связывают само понятие законности с деятель­ностью всех участников общественных отношений, т.е. государ­ства, его органов, общественных и иных организаций, должност­ных лиц и граждан. Однако существует мнение, которое значи­тельно сужает этот состав, исключая из него граждан, а в неко­торых случаях и общественные организации. Но исключение кого-либо из состава субъектов законности создает иллюзию необязательности исполнения ими правовых предписаний. Проис­ходит сужение сферы законности, и она из общесоциального, политико-правового превращается в явление значительно более узкое, связанное с деятельностью ограниченного круга субъек­тов.

Такое сужение круга субъектов законности в условиях админи­стративно-командной системы способствовало появлению «мер­твых зон», не подвластных закону. И хотя при этом провозглаша­лись идеи «всеобщности законности», фактически вне сферы ее действия постоянно оставалась верхушка партийного и государ­ственного аппарата, а нередко и ряда государственных органов. В период культа личности Сталина это привело, в частности, к массовому произволу и беззаконию, а во время застоя — к развитию коррупции, формированию системы кланов, десяти­летиями безнаказанно осуществлявших преступную деятель­ность. Подобные явления имеют место и в настоящее время.

Таким образом, сужение круга субъектов законности раз­рушает идею ее всеобщности, общеобязательности правовых предписаний, равенства всех перед законом, что на деле приво­дит к размыванию режима законности. Нормативная сторона законности определяется характером и содержанием правовых норм, соблюдение и исполнение которых образует это понятие. Большинство авторов связывают законность с необходимостью соблюдения всех правовых норм. Однако есть мнение, что смысл законности заключается в исполнении только норм, сфор­мулированных в законах. Принятие этой позиции означало бы исключение из сферы законности обязательности соблюдения подзаконных нормативных актов, что в конечном счете неизбеж­но приведет к ослаблению режима законности в стране.

Высказывалось и мнение о том, что в понятие законности входят сами нормы права, само законодательство. Законность действительно теснейшим образом связана с правом, с законо­дательством, не может без них существовать: люди соблюдают, исполняют не абстрактные лозунги, а конкретные правовые предписания. Содержание законодательства, таким образом, определяет содержание законности, ее нормативную сторону. Однако сами правовые нормы являются предпосылкой, а не элементом законности. В противном случае возникает иллюзия, что укрепление законности может быть достигнуто только за счет совершенствования законодательства. Необходимо и суще­ствование самостоятельного научного понятия, отличного от за­конодательства, которое в то же время отражало бы механизм перехода от правовой возможности к правовой действительнос­ти.

Выделение сторон содержания законности позволяет по-ново­му взглянуть на ее историческое развитие. Различия в содержа­нии законности и правопорядка в разных исторических условиях определяются прежде всего нормативной и субъектной сторо­нами этого содержания: во-первых, степенью регламентации отдельных сторон социальной жизни, конкретным содержанием законодательства, отражением в нем интересов различных клас­сов и социальных групп и т.п., а во-вторых, составом субъектов, обязанных соблюдать правовые нормы и имеющих право требо­вать такого соблюдения от других, т.е. кругом управомоченных и обязанных субъектов законности.

В любом обществе в число лиц, обязанных строго соблюдать закон, входят все представители порабощенных классов и, как правило, значительная часть господствующего класса, причем соответствующее требование последовательно поддерживается принудительной силой государства. Тем самым подавляющее большинство населения в условиях всех общественно-экономи­ческих формаций и всех политических режимов вынуждено дей­ствовать в соответствии с существующим законодательством. Вместе с тем в конкретных исторических условиях, при различ­ных политических режимах какая-то часть господствующего класса и верхушка государственного аппарата, обладая правом требовать от других соблюдения норм права (чего часто лишены народные массы), сами могут не придерживаться требований законности, нарушать правовые предписания. Здесь возможны различные варианты, которые зависят от политического режи­ма, формы правления, уровня культуры населения, особенно политической и правовой, состояния правового регулирования и пр. Но это не влияет на конечные выводы о том, что законность и правопорядок существуют при любом политическом режиме и что их конкретное содержание социально обусловлено и про­является в нормативной, предметной и субъектной сторонах законности. Все это объективно обусловливает то обстоятельст­во, что формальные законность и правопорядок в определенных условиях могут превратиться в свою противоположность, став «возведенным в закон беззаконием».

Так, многие негативные явления в нашем обществе были не только результатом нарушения законов.

Существовало немало нормативных актов, которые не соот­ветствовали интересам общества. Их «строгое соблюдение» на деле означало «строгое нарушение», т.е. приводило к отрица­тельным последствиям для народа, для интересов социального развития. Поэтому совершенствование законодательства пред­полагает создание надежных механизмов выявления и отраже­ния в законах воли народа, интересов прогрессивного развития общества.

96. Правовое государство в истории политико-правовой мысли.

Правовое государство - это такая форма организации и деятельности государственной власти, которая строится во взаимоотношениях с индивидами и их различными объединениями на основе норм права.

Представления о государстве как организации, осуществляющей свою деятельность на основе закона, начали формироваться уже на ранних этапах развития человеческой цивилизации. С идеей правового государства связывались поиски более совершенных и справедливых форм общественной жизни. Мыслители античности (Сократ, Демокрит, Платон, Аристотель, Полибий, Цицерон) пытались выявить такие связи и взаимодействия между правом и государственной властью, которые бы обеспечивали гармоничное функционирование общества той эпохи. Ученые древности считали, что наиболее разумна и справедлива лишь та политическая форма общежития людей, при которой закон общеобязателен как для граждан, так и для самого государства.

Государственная власть, признающая право и, одновременно, ограниченная им, по мнению древних мыслителей, считается справедливой государственностью. “Там, где отсутствует власть закона,- писал Аристотель,- нет места и (какой-либо) форме государственного строя”. Цицерон говорил о государстве как о “деле народа”, как о правовом общении и “общем правопорядке”. Государственно-правовые идеи и институты Древней Греции и Рима оказали заметное влияние на становление и развитие более поздних прогрессивных учений о правовом государстве.

Рост производительных сил, изменение социальных и политических отношений в обществе в эпоху перехода от феодализма к капитализму порождают новые подходы к государству и пониманию его роли в организации общественных дел. Центральное место в них занимают проблемы правовой организации государственной жизни, исключающей монополизацию власти в руках одного лица или властного органа, утверждающей равенство всех перед законом, обеспечивающей индивидуальную свободу посредством права.

Наиболее известные идеи правовой государственности изложили прогрессивные мыслители того времени Н. Маккиавелли и Ж. Боден. В своей теории Маккиавелли на основе опыта существования государств прошлого и настоящего объяснял принципы политики, осмыслял движущие политические силы. Цель государства он видел в возможности свободного пользования имуществом и обеспечении безопасности для каждого. Боден определяет государство как правовое управление многими семействами и тем, что им принадлежит. Задача государства состоит в том, чтобы обеспечить права и свободы.

В период буржуазных революций в разработке концепции право-

вой государственности значительный вклад внесли прогрессивные мыслители Б. Спиноза, Д. Локк, Т. Гоббс, Ш. Монтескье и другие.

Надо отметить, что среди русских философов идеи правового государства тоже нашла отражение. Они излагались в трудах П. И. Пестеля, Н. Г. Чернышевского, Г. Ф. Шершеневича.

В послеоктябрьский период в нашей стране в силу объективных и субъективных факторов идеи правового государства вначале были поглощены требованиями революционного правосознания, а затем полностью исключены из реальной жизни. Правовой нигилизм при сосредоточении реальной власти в руках партийно- государственного аппарата, отрыв этой власти от народа привели к полному отрицанию в теории и на практике правовой организации общественной жизни на началах справедливости и в конечном счете к установлению тоталитарной государственности.

Советская государственность в период тоталитаризма не воспринимала идею правового государства, считая ее буржуазной, диаметрально противоположной классовой концепции государства.

97. Правовое государство: понятие и признаки. Современная концепция правового государства.

Правовое государство - это суверенное государство, которое концентрирует в себе суверенитет народа, наций и народностей, населяющих страну. Осуществляя верховенство, всеобщность, полноту и исключительность власти, такое государство обеспечивает свободу общественных отношений, основанных на началах справедливости, для всех без исключения граждан. Принуждение в правовом государстве осуществляется на основе права, ограничено правом и исключает произвол и беззаконие. Государство применяет силу в правовых рамках и только в тех случаях, когда нарушается его суверенитет, интересы его граждан. Оно ограничивает свободу отдельного человека, если его поведение угрожает другим людям.

В числе важнейших элементов, отвечающих характеристике правового государства (его основных признаков), следует назвать:

господство права;

верховенство закона;

конституционное обеспечение разделения властей, выражающее различные государственные формы осуществления единой власти народа.

гарантированность прав и свобод человека;

взаимная ответственность государства и личности.

1. Господство права

Как уже отмечалось, основными признаками правового государства являются: господство права, верховенство закона, разделение властей, гарантированность прав и свобод человека и гражданина, взаимная ответственность личности и государства.

2. Верховенство закона.

Верховенство закона как один из признаков правового государства означает, что главные общественные отношения в экономике, политике, социально-культурной сфере регулируются законом не вообще юридически, а именно высшими юридическими документами страны, принятыми высшими органами.

Далее, верховенство закона означает его всеобщность (т.е. распространение требований закона на всех субъектов правоотношений в равной степени), и полный объем действия закона в пространстве (на территории всей страны), во времени и по кругу лиц.

Основной закон государства – это Конституция. В ней сформулированы правовые принципы государственной и общественной жизни. Конституция представляет собой общую правовую модель общества, которой должно соответствовать все текущее законодательство. Никакой другой правовой акт государства не может противоречить Конституции.

3. Разделение властей

С помощью разделения властей правовое государство организуется и функционирует правовым способом: государственные органы действуют в рамках своей компетенции, не подменяя друг друга; устанавливается взаимный контроль, сбалансированность, равновесие во взаимоотношениях государственных органов, осуществляющих законодательную, исполнительную и судебную власть. Причем, каждая из этих «властей», являясь самостоятельной и взаимосдерживающей друг друга, должна осуществлять свои функции посредством особой системы органов и в специфических формах.

Принцип разделения властей имеет огромное социальное значение. В своем идеале он должен означать, что решения, имеющие большое значение для народа, не могут быть приняты до тех пор, пока по этому вопросу не достигнуто соглашение со стороны всех ветвей власти. В противном случае, сосредоточенная в одних руках власть, будет принимать только выгодные для себя законы, будет использовать политические привилегии в своих интересах, в ущерб интересам народа.

4. Гарантированность прав и свобод человека и гражданина

В социально-политической жизни свобода человека выступает как его право. Правовое государство признает за индивидом определенную сферу свободы, за пределы которой вмешательство государства недопустимо.

Правовой характер свободы индивида проявляется в различных сферах общественной жизни. Государство должно воздерживаться от вмешательства в известные области, предоставляя известный простор личной деятельности.

В реальной жизни повсеместно нарушаются права и свободы граждан (и не только в нашей стране, а во всем мире), это выражается в: нарушении международных актов, относящихся к правам народов, нарушении правового равенства граждан, использовании прав и свобод в антиконституционных целях экстремистскими силами, элементарным невыполнением законов. В России отсутствуют специальные правовые механизмы, обеспечивающие права и свободы российских граждан, их реальную гарантированность. Фактически права и свободы граждан только провозглашаются, но реально в жизни нередко происходит вопиющее нарушение самых элементарных прав и свобод.

5. Взаимная ответственность личности и государства

Взаимная ответственность личности и государства - неотъемлемый признак правового государства. В недемократическом государстве признается только ответственность гражданина перед государством. Оно как бы дарует ему права и свободы и определяет его статус. В правовом же государстве, напротив, делается акцент на ответственности государственных органов и должностных лиц перед гражданами за их посягательство на их права и свободы.

Обязанности закреплены Конституцией. Каждый гражданин должен, в первую очередь, соблюдать Конституцию, законы, нормы права, уважать права и свободы других граждан. Правовое государство имеет определенные обязанности перед своими гражданами.

Речь идет о взаимной ответственности государства с одной стороны и всех кто вступает с ним в правоотношения, с другой.

Мы воспринимаем как должное ответственность личности перед государством. Нарушил человек требования законов (вовремя не уплатил квартирную плату, совершил прогул, пересек улицу на красный свет светофора, украл, оскорбил человека и т.п.) государство привлекает его к ответственности, наказывает. Но много ли вспоминается случаев, когда бы личность призвала к ответу государство за нарушение последним правовых норм.

Правовое же государство предполагает взаимную, двустороннюю ответственность: с одной стороны, личность несет юридическую ответственность (в традиционном ее понимании) перед государством, а с другой, - государство отвечает перед личностью в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения лежащих на нем обязанностей или злоупотреблений предоставленными ему правами. А практически это означает возможность гражданина беспрепятственно обратиться за защитой своего нарушенного права в тот или иной правоохранительный орган, и в первую очередь, в суд. А государство в лице его конкретных органов или должностных лиц, в случае не исполнения требований правовых норм, обязано претерпеть определенную меру наказания и возместить ущерб (например, выплатить гражданину определенную компенсацию за задержанный по вине авиапредприятия рейс; оплатить расходы, связанные с лечением лица вследствие производственной травмы и т.п.). Сегодня реализация этого принципа чрезвычайно затруднена, для многих она кажется необычной мечтой. И все же в последнее время стали намечаться прогрессивные тенденции.

Реальные демократические преобразования в праве начались со второй половины 80-х годов в годы перестройки, особенно после поражения августовского (1991г.) путча. Получил общее признание принцип "правового государства", были отменены репрессивные, иные реакционные институты и положения, стали развиваться демократическое законодательство, система правосудия (созданы Конституционный суд Российской Федерации, Высший арбитражный суд Российской Федерации). В октябре 1991г. Верховным Советом Российской Федерации была одобрена концепция судебной реформы, которая направлена на утверждение судебной власти в государственном механизме как самостоятельной влиятельной силы, независимой в своей деятельности от властей законодательной и исполнительной.

Процесс формирования правового государства предполагает создание системы политических, юридических и иных гарантий, которые обеспечивали бы реальность этих конституционных положений, равенство всех перед законом и судом, взаимную ответственность государства и личности.

Сложившиеся экономические и социальные условия в нашей стране, рост цен и инфляции, усиление бюрократизма и коррупции в управленческом аппарате в значительной мере затрудняют и замедляют этот процесс.

Необходимым фактором, определяющим во многом успех многих преобразований в государственной и политической жизни нашего общества, является уровень политической и правовой культуры в обществе. Необходимо избавляться от того правового нигилизма, который особенно отчетливо проявился в последнее время не только у граждан, но и у представителей государственного аппарата. Уважение и соблюдение конституции, закона всеми членами, всеми должностными лицами - неотъемлемая черта демократического государства.

Успешное решение формирования правового государства невозможно без создания реальных условий для данного процесса. К таким условиям относятся: достижение высокого уровня политического и правового сознания людей; создание единого, внутренне не противоречивого законодательства; ограничение вмешательства в сферу экономики; разработка продуманной национальной политики и эффективных средств ее реализации.

В настоящее время многие законы еще не приведены в соответствие с Конституцией. Время от времени возникает конкуренция федеральных законов и местных законодательных актов. Все это отрицательно сказывается на состоянии законности, экономики, приводит к межнациональным конфликтам, имущественным и территориальным спорам.

Кроме того, в настоящее время закон, будучи формально основным, главенствующим юридическим актом, на деле фактически растворяется в многочисленных подзаконных, а точнее - ведомственных нормативных актах. Разумеется, возникающие общественные отношения настолько сложны и многогранны, что для их регулирования недостаточно одного, пусть даже самого авторитетного закона. Они требуют системы взаимосвязанных, детализирующих закон актов. Существование их неизбежно и обусловлено самой природой и характером регулируемых ими общественных отношений. Необходимо только, чтобы подзаконные акты не доминировали в общей системе нормативно-правовых актов и не искажали сути и содержания самих законов.

Развитие частного предпринимательства в России не должно сковываться государством. Прямое вмешательство государства в экономику посягает на экономическую свободу, служит тормозом ее развития, а значит, и создания социальных условий для формирования правового государства. Опасные призывы к возврату жесткого государственного контроля над экономикой возродились с новой силой после кризиса 17 августа 1998 г., который явился как раз следствием половинчатости экономических реформ. Для успешного формирования правового государства воздействие на экономику должно сводится только к налоговому и кредитно-финансовому регулированию, к юридическому обеспечению неприкосновенности частной собственности

В условиях федеративного устройства государство призвано обеспечить сохранение исторически сложившегося единства народов, территориальной целостности страны. С межнациональными отношениями связаны вопросы суверенитета, способа организации и деятельности (федеральных органов государственной власти и органов власти субъектов федерации, обеспечения прав и свобод национальных сообществ). Однако сегодня в России в сфере межнациональных отношений существует много негативных явлений. Крайние формы национализма и сепаратизма, стремление безответственных националистических сил толкнуть свои народы на путь самоизоляции и выхода из состава федерации порождают почву для межнациональных конфликтов и их разрушительных последствий. Примером может служить Чечня, где националистический режим, манипулируя лозунгами "независимости", "самоопределения" обрек свой народ на страдания. Далеко не продуманной и не правовой была в данном случае и политика федеральных государственных органов, которая привела к бесславной и кровопролитной войне. Подобная ситуация немыслима в правовом государстве.

Поэтому особое значение в России приобретает правовое воздействие государства на межнациональные отношения путем сбалансированного распределения полномочий между федеральными и национальными органами власти, выработки действенных согласительных процедур. Государство должно разработать и осуществить комплекс мер по выравниванию уровня развития народов, обеспечить их фактическое равенство.

В качестве одной из важнейших задач, связанной с формированием правового государства, следует рассматривать развитие и совершенствование законодательства, формирование новой по существу правовой системы.

Сейчас на территории распавшегося СССР происходят сложные процессы в развитии государства и права - становление в новых "независимых государствах" государственных и правовых систем, соответствующих требованиям современного гражданского общества. Это развитие все более осложняется из-за того, что общество переживает жесточайший экономический и социальный кризис, существенно отразившийся на уровне жизни людей и резко высветивший те негативные последствия, которые породила тоталитарная система за долгие десятилетия своего господства.

98. Гражданское общество как предпосылка правового государства.

Анализ исторических данных и приведенных суждений показывает, что процесс становления гражданского обще­ства сложен и противоречив.

Современное понимание гражданского общества пред­полагает наличие у него комплекса существенных призна­ков.

Гражданское общество — это сообщество *свободных индивидов.* В экономическом плане это означает, что каж­дый индивид является собственником. Он реально обладает теми средствами, которые необходимы человеку для его нормального существования. Он свободен в выборе форм собственности, определении профессии и вида труда, рас­положении результатами своего труда.

Политический аспект сво­боды индивида как гражданина заключается в его независи­мости от государства, т.е. в возможности, например, быть членом политической партии или объединения, выступаю­щих с критикой существующей государственной власти, вправе участвовать или не участвовать в выборах органов государственной власти и местного самоуправления.

Гражданское общество суть *открытое социальное об­разование.* В нем обеспечиваются свобода слова, включая свободу критики, гласность и т.д.

Гражданское общество есть *сложноструктурированная плюралистическая система.* Разумеется, любой социальный организм обладает определенным набором системных качеств, но для гражданского общества характерны их полнота, ус­тойчивость и воспроизводимость. Наличие многообразных об­щественных форм и институтов (профсоюзы, партии, объе­динения предпринимателей, общества потребителей, клубы и т.п.) позволяет выразить и реализовать самые разнообраз­ные потребности и интересы индивидов, раскрыть всю ори­гинальность человеческого существа.

Гражданское общество — это *саморазвивающаяся и са­моуправляемая система.* Индивиды, объединяясь в различ­ные организации, устанавливая между собой разнообраз­ные отношения, реализуя свои порой противоположные интересы, тем самым обеспечивают гармоническое, целе­направленное развитие общества без вмешательства госу­дарства как политической властной силы.

Гражданское общество - *правовое демократическое об­щество,* где связующим фактором выступают признание, обеспечение и защита естественных и приобретенных прав человека и гражданина. **Гражданское общество — это свободное демокра­тическое правовое общество, ориентированное на конкрет­ного человека, создающего атмосферу уважения к право­вым традициям и законам, общегуманистическим идеалам, обеспечивающее свободу творческой и предприниматель­ской деятельности, создающее возможность достижения благополучия и реализации прав человека и гражданина, органично вырабатывающее механизмы ограничения и контроля за деятельностью государства.**

99. Правовой статус личности: понятие и структура.

Полное и реальное представление о правах и свободах нельзя получить, не рассматривая их в составе правового статуса личности.

Во-первых, эта категория носит собирательный, уни­версальный характер. Она как бы вбирает в себя правовые статусы: гражданина; иностранного гражданина; лица без гражданства; беженца; вынужденного переселенца.

Во-вторых, данная категория отражает индивидуальные особенности человека и реальное положение его в системе многообразных общественных отношений.

В-третьих, права и свободы, составляя основу правово­го статуса личности, не могут быть реализованы без других его компонентов: без коррекспондирующих правам юриди­ческих обязанностей, без юридической ответственности в необходимых случаях, без правовых гарантий, без право­способности и дееспособности как определяющих черт воле­вого и осознанного поведения человека.

В-четвертых, категория правового статуса позволяет увидеть права, свободы, обязанности личности в целостном, системном виде, дает возможность проводить сравнение ста­тусов, открывает пути дальнейшего их совершенствования.

**Правовой статус личности — это правовое положение человека, отражающее его фактическое состояние во вза­имоотношениях с обществом и государством.**

Классификация правовых статусов личности в первую очередь проводится по сфере действия и структуре право­вых систем. Различают общий (международный), конститу­ционный (базовый), отраслевой, родовой (специальный) и индивидуальный правовые статусы личности.

*Общий (международный) правовой статус личности* включает в себя помимо внутригосударственных права, сво­боды, обязанности и гарантии, выработанные международ­ным сообществом и закрепленные в международно-право­вых документах. Защита его предусмотрена как внутренним законодательством, так и международным правом. Напри­мер, в ст. 15 Конституции РФ предусмотрена возможность применения правил, установленных нормами международ­ного права и международными договорами. А в рамках СНГ действует Комиссия по правам человека, которая согласно Положению о ней от 24 сентября 1993 г. компетентна рас­сматривать как письменные запросы государств по вопро­сам нарушения прав человека, так и индивидуальные и кол­лективные обращения любых лиц, исчерпавших все дос­тупные внутригосударственные средства правовой защиты.

*Конституционный (базовый) статус личности* объе­диняет главные права, свободы, обязанности и их гаран­тии, закрепленные в основном законе страны. Его харак­терным признаком является стабильность, которая обуслов­лена особенностями самой человеческой жизни и предпола­гает установление в обществе нормального правопорядка, предсказуемых и разумных изменений, обеспечивающих сохранение генофонда страны, темпы производства матери­альных и духовных ценностей, свободное развитие личнос­ти. Как любая основа, на которой образуются новые качества, конституционный статус должен обладать устойчивос­тью, его существование должно длиться до тех пор, пока основные общественные отношения не изменятся в корне и своем большинстве.

Стабильность конституционного статуса личности зави­сит от того, насколько полно он соответствует фактическим общественным отношениям, и от того, какой порядок при­нятия, отмены соответствующих норм и внесения в них из­менений закреплен в законе. Конституция РФ в ст. 135 со­держит некоторые гарантии стабильности статуса, опреде­ляя достаточно сложный порядок пересмотра статей гл. 2 Конституции, содержащих нормы о правах и свободах че­ловека и гражданина.

*Отраслевой статус личности* состоит из правомочий и других компонентов, опосредованных отдельной или комп­лексной отраслью правовой системы — гражданским, тру­довым, административным правом и др.

Робовой *(специальный) статус* личности отражает спе­цифику правового положения отдельных категорий людей, которые могут иметь какие-то дополнительные субъектив­ные права и обязанности: военнослужащих, пенсионеров, инвалидов, работников Крайнего Севера и др.

*Индивидуальный статус* характеризует особенности по­ложения конкретного человека в зависимости от его возра­ста, пола, профессии, участия в управлении государствен­ными делами и т.п.

Правовой статус – сложная, собирательная категория, отражающая весь комплекс связей человека с обществом, государством, коллективом, окружающими людьми. В структуру этого понятия входят следующие элементы: а) правовые нормы, устанавливающие данный статус; б) правосубъектность; в) основные права и обязанности; г) законные интересы; д) гражданство; е) юридическая ответственность; ж) правовые принципы; з) правоотношения общего (статусного) типа.

100. Система прав и свобод человека и гражданина.

Возникновение понятия "'права человека", т.е. осозна­ние этой проблемы как научной, неразрывно связано с появлением и распространением идей естественного права. Еще в V—IV вв. до н. э. древнегреческие мыслители (Ликофрон, Антифон и др.) утверждали, что все люди равны от рожде­ния и имеют одинаковые, обусловленные природой права, Аристотель одним из основополагающих считал право на ча­стную собственность, которое отражает природу самого че­ловека и основано на его любви к самому себе. В период феодализма многие естественно-правовые идеи облекались в религиозную оболочку. Позднее они получили отражение и дальнейшее свое развитие в трудах Локка, Монтескье, Руссо, Канта, Бентама и других мыслителей.

Права человека суть неотъемлемые свойства каждого человека и существенные признаки его бытия. Государство не "дарует" права, оно только закрепляет их в законе и обеспечивает реализацию. В этом случае его можно считать правовым. Если государство игнорирует естественные права человека или, более того, ущемляет, уничтожает их, пре­пятствует их осуществлению или создает условия для реа­лизации прав только для определенной группы лиц, сосло­вия, класса, то оно характеризуется как антидемократи­ческое (авторитарное, тоталитарное и т.п.).

Права человека — это естественные возможности ин­дивида, обеспечивающие его жизнь, человеческое досто­инство и свободу деятельности во всех сферах обществен­ной жизни.

Наряду с категорией "права" употребляется термин "сво­бода": свобода совести, свобода вероисповедания, свобода мысли и свобода слова и т.д. По смыслу и содержанию эти категории можно считать равными. В литературе и законо­дательстве используются также категории "права гражда­нина", "права личности".

*Права человека* имеют естественную природу и неотъем­лемы от индивида, они внетерриториальны и вненациональны, существуют независимо от закрепления в законодатель­ных актах государства, являются объектом международно-правового регулирования и защиты. Они характеризуют че­ловека как представителя рода человеческого и в этом смысле выступают наиболее общими и в то же время лишь основ­ными (коренными) правомочиями, необходимыми для его нормального существования. В случае закрепления прав че­ловека в законодательных актах конкретного государства они становятся и правами гражданина данного государства.

*Права гражданина* есть совокупность естественных пра­вомочий, получивших отражение в нормативно-правовых го­сударственных актах, и приобретенных правомочий, выра­ботанных в ходе развития общества и государства. Права гражданина обязательно закрепляются в конституциях и иных законодательных актах и также обязательно государ­ством декларируется и обеспечивается их защита. Они квалифицируют человека как члена государственно-организо­ванного сообщества.

*Права личности* понимают как правомочия, принадле­жащие конкретному индивиду в конкретной ситуации. Объем их может зависеть от социально-экономического положения, общественно-политического статуса человека, условий его работы и проживания. Под "личностью" подразумевают че­ловека, гражданина, иностранного гражданина, лица без гражданства, беженца. Права личности характеризуют ин­дивидуальные особенности человека, степень его социаль­ной зрелости, способность осознавать право и отвечать за свои действия.

В настоящее время в международно-правовых актах, в литературе и законодательстве развитых государств кате­гории "права человека", "права гражданина", "права лично­сти" употребляются обычно в одном и том же значении. Использование отдельных категорий обусловлено чаще всего логическими и стилистическими правилами или необходи­мостью выделения того или иного аспекта проблемы прав человека.

Основные права и свободы человека и гражданина зак­репляются в международно-правовых актах и конституциях конкретных государств. Одним из общепринятых критериев их классификации являются сферы жизнедеятельности об­щества, в которых реализуются те или иные интересы и потребности личности. В соответствии с данным критерием различают гражданские (личные), экономические, полити­ческие, социальные, культурные, экологические и инфор­мационные права.

*Гражданские (личные) права* представляют собой сово­купность правомочий, отражающих естественно-правовые начала, обеспечивающих индивидуальность и оригинальность личности во взаимоотношениях с государством и обществом.

К ним относят право на жизнь, достоинство личности, пра­во на свободу и личную неприкосновенность, право на не­прикосновенность частной жизни, личную и семейную тай­ну, право на защиту своей чести и доброго имени, право на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, те­леграфных и иных сообщений, право на свободное передви­жение, выбора места пребывания и жительства и др.

*Экономические права —* это правомочия, отражающие экономические аспекты естественных прав человека и обес­печивающие одновременно хозяйственную автономность индивидов и их взаимосвязи друг с другом и обществом. Это право частной собственности, право на владение, пользова­ние и распоряжение своим имуществом как единолично, так и совместно с другими лицами, право на участие в коопера­тивной, акционерной, муниципальной, государственной соб­ственности, право на предпринимательскую деятельность, право свободно распоряжаться своими способностями к тру­ду, выбирать род деятельности и профессию и т.д.

*Политические права* определяют возможность участия граждан в управлении государством и обществом. Сюда от­носятся право человека на гражданство, право определять и указывать свою национальную принадлежность, право на объединение, включая право создавать профессиональные союзы для защиты своих интересов, право на проведение собраний, митингов и демонстраций, право на участие в управлении делами государства как непосредственно, так и через своих представителей, право избирать и быть избран­ным, право обращения в государственные органы и др.

*Социальные права* отражают уровень материального раз­вития конкретного государства и общества и их способность обеспечивать достойный уровень жизни и социальную защи­щенность индивида. Среди них наиболее важное значение имеют право на труд, социальное обеспечение, право на жилище, право на отдых, охрану здоровья и медицинскую помощь.

*Культурные права* влияют на духовно-культурные от­ношения, обусловливают независимость и самобытность фор­мирования духовного мира личности. В данную группу вхо­дят право на пользование родным языком, на свободный выбор языка общения, свободу совести и вероисповедения, право на образование, свободу литературного, художествен­ного, научного, технического и других видов творчества, право на доступ к культурным ценностям.

*Экологические права* призваны обеспечивать нормаль­ные условия проживания человека на Земле и на конкрет­ной территории. Это право на благоприятную окружающую среду, достоверную информацию о ее состоянии, на возме­щение ущерба, причиненного здоровью человека или иму­ществу экологическими правонарушениями.

*Информационные права* характеризуют новую эпоху раз­вития личности и общества. От их закрепления и соблюде­ния зависит реализация вообще правового статуса личнос­ти. Сюда относятся свобода мысли и слова, право искать, получать, передавать, производить и распространять инфор­мацию любым законным способом, свобода массовой инфор­мации.