## содержание

Тема 1. Предмет и метод теории государства и права 7

1. Понятие предмета теории государства и права 7

2. Введение в проблему методологии современной теории права 8

3. Характеристика методологии современной теории права 11

4. Теория государства и права в системе юридических наук 12

5. Основные категории и структура курса теории государства и права 13

Тема: 2 Происхождение государства и права 15

1. Общая характеристика происхождения государства и права 15

2. Основные теории происхождения государства 16

Теологическая теория происхождения государства 16

Патриархальная теория происхождения государства 16

Договорная теория происхождения государства 17

Теория насилия 18

Органическая теория происхождения государства 18

Материалистическая теория происхождения государства 19

Психологическая теория происхождения государства 19

3. Особенности возникновения права 20

4. Социально-экономическая основа государства и права 21

Тема: 3. Понятие, сущность и типы государства 28

1. Плюрализм в понимании государства 28

2. Признаки государства 29

3. Сущность государства. Эволюция понимания сущности государства 30

Эволюция понимания государства и его сущности 31

4. Типология государства 33

Тема: 4 Функции государства 35

1. Понятие функций государства и их общая характеристика 35

Формы осуществления функций государства 36

2. Классификация функций государства 37

тема 5. формы государства 39

1. Понятие форм государства. Форма правления. Форма государственного устройства 39

2. Политический режим 44

Тема 6. Механизм (аппарат) государства 47

1. Механизм государства. Структура механизма государства. Государственный орган: понятие, признаки, виды 47

2. Государственная и политическая власть 49

3. Властеотношения как особая разновидность общественных отношений 50

Способы и формы осуществления государственной власти 51

Тема 7. Государство в политической системе общества 53

1. Понятие и структура политической системы общества 53

2. Соотношение государства и права 57

Конституционализм и парламентаризм: история, теория, практика 58

Тема: 8 понятие, сущность, принципы и функции права 61

1. Понятие права (нормативный подход к пониманию права), признаки, сущность права, принципы и функции права 61

экономический базис 62

2. Различные концепции правопонимания 65

тема 9. правовые системы (семьи) и типы права 81

тема 10. личность, право, государство 81

1. Положение личности в исторически разных общественных системах 81

2. Юридический статус личности в государстве. Юридические обязанности и ответственность личности перед государством и обществом 84

Юридические обязанности и ответственность личности перед государством и обществом 87

3. Ответственность государства перед личностью. Права и свободы человека. Гарантии прав и свобод человека и государство 88

Тема 11. право в системе нормативного регулирования 93

Понятие социального регулирования. Система социального регулирования: объект, предмет, субъекты, средства, приемы 93

2. Социальные нормы как одно из средств социального регулирования. Понятие и признаки социальных норм. Виды социальных норм: нормы морали, обычаи, корпоративные и религиозные нормы, юридические нормы (позитивного права) 95

Технические нормы 98

Тема 12. правосознание и правовая культура 100

1. Понятие и признаки правосознания. Структура правосознания: правовая идеология и правовая психология 100

Признаки правосознания, составляющие его сущность 100

Структура правосознания 101

2. Виды правосознания по субъектам 102

Виды правосознания по объему и качеству знаний 102

3. Функции правосознания в жизни людей 103

Связь правосознания и государства 104

Связь правосознания с другими явлениями общественной жизни 105

4. Деформации правового сознания 105

Формы деформации правосознания 105

Феномен перерождения правосознания 106

Правовая культура и правовое воспитание 106

Тема 13. Нормы права 108

1. Понятие нормы позитивного права и ее признаки 108

2. Структура норм права 110

Нормы предписания 111

Логическая норма права 111

3. Виды гипотез. Виды гипотез по степени определенности условия, изложенного в них 111

4. Виды диспозиций 112

5. Виды санкций 113

6. Виды норм позитивного права (юридических норм). Классификация норм права по функциям (целям, назначению) 113

Классификация норм права по источникам права 115

Тема 14. Источники (формы) права 117

1. Понятие источника права 117

2. Законы и подзаконные акты 120

Тема 15. Правотворчество 124

1. Понятие правотворческого процесса 124

2. Место и роль правопонимания в правотворческом процессе 125

Тема 16. Система права 134

Тема 17 Правовые отношения 135

1. Понятие правоотношения 135

2. Субъекты права 137

3. Объект правоотношения 140

4. Содержание правоотношений 141

5. Виды правоотношений 144

6. Юридические факты 145

Тема 18. Реализация права 148

Тема 19. пробелы в праве. толкование права 148

1. Пробелы в праве. Их причины и виды. Способы восполнения пробелов в праве. Аналогия закона и аналогия права 148

2. Значение стадий толкования 152

По юридической силе 154

3. Признаки нормативного толкования 154

4. Виды нормативного толкования 154

Тема 20. Правомерное поведение, правонарушение и юридическая ответственность 157

1. Понятие и признаки правомерного поведения 157

2. Виды правомерного поведения 158

3. Понятие и признаки правонарушения 159

4. Состав правонарушения. Элементы состава правонарушения 160

5. Объект правонарушения 161

Объективная сторона правонарушения 161

Субъективная сторона правонарушения 161

6. Виды правонарушений 162

7. Классификация правонарушений по отраслям права 163

8. Причины и условия правонарушений и меры борьбы с ними 164

Причины и условия правонарушений 164

9. Меры по борьбе с правонарушениями и устранению их причин и условий 165

10. Понятие и признаки юридической ответственности 167

11. Основание юридической ответственности 169

Позитивная (проспективная) ответственность 170

12. Меры защиты субъективных прав 171

Меры предупреждения 172

Меры, вытекающие из государственных нужд 172

Оперативность применения юридической ответственности 174

Виды юридической ответственности 174

Тема 21. механизм правового регулирования 178

1. Правовое регулирование: предмет, особенности, стадии 178

2. черты правового регулирования 179

3. стадии правового регулирования 180

4. обязательные элементы мпр 181

5. типы правового регулирования 183

тема 22. законность и правопорядок 185

1. Понятие и сущность законности 185

2. Законность как принцип права 185

Нормативно-правовая основа законности 186

3. Процессуальные гарантии 188

## Тема 1. Предмет и метод теории государства и права

## 1. Понятие предмета теории государства и права

Теория государства и права – это система общественных знаний об основных и общих закономерностях государства и права, об их сущности, назначении и развитии в обществе.

Признаки науки теории государства и права:

- это общественная наука, предмет которой - право и государство;

- это политико-юридическая наука, изучающая общественные явления, относящиеся к области политики, властной деятельности государства;

- общественная наука, изучающая явления государства и права в целом;

- наука философского характера;

- творческая наука.

Предмет теории государства и права составляют основные закономерности государства и права, их сущность, назначение и развитие в обществе.

Характерные направления, входящие в изучение предмета.

Теория государства и права концентрирует внимание на объективных закономерностях государства и права. Закономерности – это реальные устойчивые связи, которые выражают сущность данных явлений. Они раскрывают самое главное в явлениях, их глубины и тайны. Именно поэтому в теории изучают происхождение и сущность государства и права, их связи с экономикой и другими общественными явлениями.

Предмет теории составляют основные закономерности государства и права вне зависимости от их принадлежности к историческим типам и эпохам.

Главное в теории это:

-государство и право, их основные и общие закономерности, сущность, назначение и развитие;

-теория рассматривает государство и право как части надстройки над экономическим базисом;

-теория изучает государство и право в их единстве и взаимодействии;

-в центре теории стоит индивид, конкретный человек.

Функции теории государства и права.

Система науки определяет состав, складывающийся в соответствии с потребностями практики и юридического образования.

В соответствии с предметом можно выделить следующие функции:

- теоретико-познавательная;

- идеологическая;

- практически прикладная.

## 2. Введение в проблему методологии современной теории права

Современная юридическая наука ориентируется на новые теоретические начала, отходит от прежней догматики и предпринимает попытки осмыслить право в нескольких направлениях, подходах, контекстах и т.д.

Изменения связаны с системой знаний о праве, а также с процессами получения этих знаний о праве как о реальном явлении, которое существует, вырабатывается обществом и направлено на регулирование общественных отношений.

Методология представляет собой более высокий уровень обобщения теоретических абстракций, представляет систему приемов и способов организации и построения теоретической и практической деятельности.

Методология включает в себя структуру научного знания и научной теории; понятия и категории; характеристики схем объяснения, условия и критерии языка науки, методы исследования и построения теории.

Поскольку теория права культивируется методами познания, то теоретико-познавательные проблемы права жестко связаны с проблемами онтологии. Развитие теории в рамках построения новых смыслообразующих центров, качественно новой правовой системы и изменение подходов к личности - субъекту права - приоткрывают новые горизонты познания.

Прежде чем обратиться к современным методам познания, понимания, изучения права, необходимо рассмотреть уже имеющиеся в теории методы.

Единый подход к методам определяется распределением их на общие и частно-научные, способами познания изучаемых явлений. Общий метод включает в себя наиболее общие законы развития природы, общества и мышления. Традиционно общим методом признается метод материалистической диалектики. Выбор данного метода был обусловлен тем, что право существует как социальное явление и нет никакого принципиального различия между юридическими и общественными науками. Он соответствует методу “Капитала”. Работа метода материалистической диалектики осуществляется в праве, как и в других социальных и философских науках, в нескольких направлениях: от явлений, находящихся в непосредственном опыте, к их сущности, от сущности явлений к конкретному многообразию, в котором они представлены.

Метод материалистической диалектики исходит от природы человека, социально-экономических, политических и иных условий жизни общества. Право постоянно развивается, и каждый новый этап в движении общества - это новая ступень в развитии права. Этот метод использует основные категории, например, общее и особенное, форма и содержание, явление и сущность. Следует отметить, что ведущей категорией является форма и содержание. Форма представляется обоснованным и опосредованным бытием, существенной определенностью предмета, тем, что отличает одно явление от другого. Содержание самоформируется по закону сущности. Содержание определяет форму, а форма опосредует содержание, т.к оно не может формироваться произвольно. Форма существует в политических, юридических и других отношениях. Право как разновидность формы превращает общественные отношения в правовые.

Значимость диалектики определяется не только категориями. Кроме названных, в нем используются следующие: явление - сущность, количество - качество, причина - следствие, а направленность познания - не просто от незнания к знанию, а от абстракции к конкретным проявлениям того или иного явления в действительности. В этом смысле существует два основных этапа: во-первых, путь от явлений, данных в непосредственном опыте, к их сущности, во-вторых, путь от сущности явлений к тому конкретному многообразию этих явлений, с которых был начат научный анализ.

Универсальность и специфичность диалектического метода определил К. Маркс. Он проследил логику движения от абстрактной всеобщности и действительности, обнаружил всеобщность - понятие “товар” - в самой действительности. Использование диалектического метода ограничивается предметом, который должен сформироваться объективно и уже существовать. Эффективность исследования зависит от правильного выделения такого предмета. Маркс проследил, как из товарного обмена выросла универсальная форма товарного производства. Таким образом, были очерчены границы предмета, выделена точка анализа. И то и другое происходило из самой действительности и раскрывалось в генезисе.

Генезис и становление целого в рамках диалектического метода является воспроизводством ретроспективного, существующего в действительности отношения. Сам метод начинает работать только с уже сформировавшимися категориями и понятиями, а те понятия, которые находятся в стадии формирования, данному методу познания недоступны.

Обращаясь к отечественной теории права, попытаемся понять, как осуществляется работа диалектического метода.

Теория права продолжает развиваться в рамках нормативной концепции. Право воспринимается как система формально определенных общеобязательных норм, которые гарантированы государством и обеспечены его принудительной силой. Естественным следствием такой трактовки права является, во-первых, примат нормы над правоотношением, которое воспринимается как вторичное и производное. Во-вторых, в гносеологическом плане такое восприятие права привело к тому, что право перестало восприниматься как чувственная человеческая деятельность, как практика, а было перенесено в более “высокую” область духовной жизни.

Диалектический метод претендует на познание собственной природы права, изучает все, что доступно знанию. С помощью диалектического метода осуществляется процесс познания, в котором абстракция превращается в знание конкретной всеобщности. Несформированная абстракция является предметностью, не достигшей целого. Диалектическому методу исследования такая абстракция недоступна. Применительно к теории права сам метод рассматривается как восхождение от абстрактного к конкретному. “Правильность его выбора подтверждала способность абстракции, приближенной к истине, быть развернутой в теории, адекватно воспроизводящей реальность”.

Однако это положение является небесспорным, т.к абстрактность должна выделяться из действительности, иначе говоря, сконструированная абстракция воспроизводится перспективно либо ретроспективно, реальному бытию права она только навязывается. А диалектический метод должен применяться в качестве завершенного и сформировавшегося. Следовательно, реальное существование права ученые с помощью используемого метода не пытаются описать. В этом смысле они работают лишь с определенным понятием права, хотя диалектический метод применим только после выделения основного понятия из действительности.

## 3. Характеристика методологии современной теории права

Изучение права должно быть построено по принципу гуманитарного знания, которое выявляет и фиксирует разнообразные формы эмпирического материала и выстраивает в соответствии с ним науку. Обращение к нему основано на исследовании права действительности, постижении сущности и смысла права, заложенных в нем начал и принципов. Изучение права определяется уже не рамками юридического знания, а переходит в философию права.

Во-первых, философский подход рассматривает понятие права и переводит его по уровню абстрагирования в философскую категорию, во-вторых, он позволяет проникнуть в глубинные пласты сущности и смысла права, в-третьих, расширяет концепции и подходы к праву.

Ведущими параметрами в анализе такого права в рамках философского знания является онтология и гносеология. Основу той или иной науки.

Сравнительный метод предполагает сопоставление юридических понятий, явлений и процессов и выяснение между ними сходства или различий. В результате сравнения устанавливается качественное состояние правовой системы в целом либо отдельных правовых институтов и норм.

Широкое применение сравнительного метода в правоведении привело к формированию в юридической науке самостоятельного направления - юридической компаративистики.

Социологический метод. С его помощью выясняется состояние общественных отношений.

## 4. Теория государства и права в системе юридических наук

Систему юридических наук следует подразделить на группы:

а) историко-теоретические науки (теория государства и права, история государства и права, история политических и правовых учений);

б) отраслевые науки (конституционное право, гражданское право, трудовое право, административное право, экологическое право, уголовно-процессуальное право, гражданско-процессуальное право и др.);

в) прикладные науки (криминалистика, судебная медицина, судебная статистика); особое место занимает наука международного права.

Историко-правовые науки связаны с теорией государства и права. Они изучают государство и право в целом, генезис политической и правовой мысли. В рамках данных наук исследуется и освещается история возникновения и развития теоретических знаний и представлений о государстве и праве, политике, законодательстве, обращается внимание на фактическую сторону, конкретный материал.

Теория государства и права использует выводы и достижения исторических наук, исторический материал как основу.

Большую группу представляют отраслевые юридические науки, в которых происходят наиболее существенные изменения. Теория государства и права по отношению к ним выступает как синтезирующая и обобщающая наука. Она изучает государство и право в целом, выясняет общие закономерности их возникновения, развития и функционирования. Предмет отраслевой науки определяется общественными отношениями. Теория исследует общие для всех отраслевых наук вопросы (понятия права, нормы права, правоотношения, правонарушения). Она играет методологическую роль в юриспруденции. Без ее выводов, научных категорий отраслевые науки обойтись не могут.

Взаимосвязь теории государства и права с прикладными науками обуславливается тем, что последние не в полной мере относятся к юридическим наукам, а включают в себя содержание естественных, технических и других наук.

## 5. Основные категории и структура курса теории государства и права

Задачей любой науки является всестороннее изучение предмета и выражение его в понятиях и категориях. Правовые понятия – это понятия, которыми оперирует юридическая наука, законодательство и правоприменительная практика. Они отражают и закрепляют наиболее существенные признаки предметов и явлений. Такими понятиями являются “государство”, “справедливость” и т.д.

Возникнув, понятия не остаются неизменными, они постоянно развиваются, наполняются новым содержанием. Многие юридические понятия закрепляются в законодательстве. По сфере действия и значимости правовые понятия делятся на общеправовые, имеющие значение для всей системы юридических наук, всех отраслей права и законодательства (“государство”, “право”, “законность”), межотраслевые, имеющие значение для нескольких отраслей права и наук («проступок”, “материальная ответственность”), отраслевые, пределы действия которых определяются границами той или иной отрасли (“трудовое соглашение”, “обвиняемый”).

Наиболее общие предельно широкие правовые понятия называются правовыми категориями. Они представляют собой результат обобщения существующей государственно-правовой действительности, результат обобщения существующих юридических понятий.

## Тема: 2 Происхождение государства и права

## 1. Общая характеристика происхождения государства и права

Общество возникло гораздо раньше государства (если первое - около 3-4,5 миллионов лет назад, то второе - всего лишь 5-6 тысяч лет назад).

Исторически первой формой организацией первобытного общества являлась родовая община, основанная на кровнородственных отношениях. Единственным способом реализации власти было общественное самоуправление, при котором не существовало профессиональных субъектов управления и принуждения.

Отношения в первобытном обществе регулировались социальными нормами в форме обычаев. Под обычаем понимается исторически сложившиеся правила поведения, вошедшие в привычку в результате воспитания и многократного повторения одних и тех же действий и поступков. Обычаи первобытного общества носили характер нерасчлененных «мононорм» - были одновременно и нормами организации общественной жизни, и нормами морали, и ритуальными и обрядовыми правилами. Как и любые социальные нормы, мононормы были обеспечены определенным средством. Таким средством в первобытном обществе выступало табу (запрет).

Формирование государства - длительный процесс, который у различных народов мира шел разными путями.

На Востоке наибольшее распространение получила такая форма, как «азиатский способ производства» (Египет, Вавилон, Китай, Индия). Здесь устойчивыми оказались социально-экономические структуры родового строя - земельная община, коллективная собственность и другие.

По другому историческому пути шел процесс в Афинах и Риме, где рабовладельческое государство возникло в результате появления частной собственности и раскола общества на классы.

Возникновение древнегерманского государства в значительной степени связано с завоеванием обширных территорий, для господства над которыми родовая организация не была приспособлена.

## 2. Основные теории происхождения государства

## Теологическая теория происхождения государства

Теологическая теория получила распространение в средневековье в трудах Фомы Аквинского; в современных условиях ее развили идеологи ислама, католической церкви (Маритен, Мерсье и др.).

По мнению представителей данной доктрины, государство - продукт божественной воли, в силу чего государственная власть вечна и незыблема, зависима главным образом от религиозных организаций и деятелей. Отсюда - каждый обязан подчиняться государю во всем.

Данная доктрина слабо учитывает влияние социально-экономических и иных отношений на государство и не позволяет определить, как совершенствовать форму государства, государственное устройство. К тому же теологическая теория в принципе недоказуема, ибо в основном построена на вере.

## Патриархальная теория происхождения государства

К наиболее известным представителям патриархальной теории можно отнести Аристотеля, Филмера, Михайловского и др.

Они обосновывают свою теорию тем, что люди - существа коллективные, стремящиеся к взаимному общению, созданию семьи. Последующий рост семей и объединение в их рамках все большего числа людей приводит в конечном счете к образованию государства.

Отсюда следует, что - власть государя - продолжение власти отца (патриарха) в семье, которая выступает как неограниченная. Всякое сопротивление такой власти недопустимо. Как в семье отец, так и в государстве монарх не выбирается, не назначается и не смещается подданными, так как последние - его дети.

Представители данной доктрины упрощают процесс происхождения государства, по сути дела экстраполируют понятие «семья» на понятие «государство». К тому же, по свидетельству историков, семья (как социальный институт) возникала практически параллельно с возникновением государства в процессе разложения первобытнообщинного строя.

## Договорная теория происхождения государства

Договорная теория происхождения государства возникла в XVII-XVIII веках; в логически наиболее завершенном виде она представлена в трудах Гроция, Руссо, и др.

Согласно данной теории, государство возникает как продукт сознательного творчества, как результат договора, в который вступают люди, находившиеся до этого в «естественном», первобытном состоянии. Государство - это рациональное объединение людей на основе соглашения между ними, в силу которого они передают часть своей свободы, своей власти государству. В итоге у правителей и общества возникает комплекс взаимных прав и обязанностей и - ответственность за невыполнение последних.

Эта концепция имеет глубокое демократическое содержание: в ней обосновывается естественное право народа на свержение власти правителя, не выполняющего обязанности перед народом.

С другой стороны, слабым звеном данной теории является весьма идеализированное представление и завышенная оценка первобытнообщинного общества, которое, якобы, на определенном этапе своего развития осознает необходимость соглашения между народом и правителями. Имеет место также и недооценка объективных (прежде всего экономических и военно-политических) факторов.

## Теория насилия

Теория насилия в своем более или менее завершенном виде возникла в XIX веке и представлена в трудах Дюринга, Гумпловича, Каутского и др.

Причину происхождения государственности авторы видели не в экономических отношениях, божественном провидении и общественном договоре, а в военно-политических факторах - насилии, порабощении одних племен другими. Для управления завоеванными народами и территориями нужен аппарат принуждения, которым и стало государство.

По мнению представителей данной концепции, государство - естественно (то есть путем насилия) возникшая организация властвования одного племени над другим.

С одной стороны, военно-политические факторы в образовании государственности полностью отвергать нельзя. Исторический опыт подтверждает, что элементы насилия сопровождали процесс возникновения многих государств (например, древнегерманского, древневенгерского). С другой стороны, важно помнить, что степень его использования в этом процессе была разная. Поэтому насилие следует рассматривать в качестве одной из причин возникновения государства наряду с иными.

## Органическая теория происхождения государства

Органическая теория получила широкое распространение во второй половине XIX века и изложена в трудах Спенсера, Вормса, Прейса и др. Именно в эту эпоху наука, в том числе и гуманитарные ее отрасли, испытала на себе мощное влияние идеи естественного отбора, высказанной Дарвином.

По мнению представителей данной доктрины, государство - это организм, постоянные отношения между частями которого аналогичны взаимосвязям частей живого существа. То есть государство - продукт социальной эволюции, которая выступает лишь разновидностью эволюции биологической.

Представляется, что нельзя полностью сводить проблемы социальные к проблемам биологическим, тем более в такой утрированной форме.

## Материалистическая теория происхождения государства

К представителям материалистической теории обычно причисляют Маркса, Энгельса, Ленина. Они объясняют возникновение государственности прежде всего социально-экономическими причинами.

Первостепенное значение для развития экономики, а следовательно, и для появления государственности, имели три крупные разделения труда. Подобное разделение труда и связанное с ним совершенствование орудий труда дали толчок росту производительности труда. Возник избыточный продукт, который в конечном счете и привел к возникновению частной собственности, в результате чего общество окончательно раскололось на имущие и неимущие классы, на эксплуататоров и эксплуатируемых.

Власть переходит к богатым людям, превращающимся в категорию управляющих. Они создают для защиты своих экономических интересов новую политическую структуру - государство, которое прежде всего служит средством реализации воли имущих.

Таким образом, согласно данной теории, государство возникло преимущественно в целях сохранения и поддержки господства одного класса над другим, а также в целях гарантии существования и функционирования общества как целостного организма.

Вместе с тем в данной теории весьма заметно увлечение экономическим детерминизмом и классовым антагонизмом при одновременной недооценке национальных, религиозных, психологических, военно-политических и иных причин, влияющих на процесс происхождения государственности.

## Психологическая теория происхождения государства

Среди наиболее известных представителей психологической теории происхождения государства можно выделить Петражицкого, Фрейда и др. Они связывают появление государственности с особыми свойствами человеческой психики: потребностью некоторых людей во власти над другими, стремлением одних подчиняться, подражать, а других - подчинять, быть образцом для подражания.

Вместе с тем, всегда существуют лица, которые не согласны с властью, проявляют те или иные агрессивные стремления, инстинкты. Для удержания таких субъектов в устраиваемых общество рамках и возникает государство.

Бесспорно, психологические закономерности, которые влияют на процесс осуществления человеческой деятельности, - важный фактор, оказывающий воздействие на все социальные институты, и его нельзя ни в коем случае игнорировать. С другой стороны, роль в процессе происхождения государства психологических свойств личности (иррациональных начал) не следует преувеличивать.

## 3. Особенности возникновения права

Право как социальное явление возникает практически одновременно с государством, так как во многом право и государство призваны обеспечивать эффективность действия друг друга. Именно органы государства становятся основными структурами, контролирующими выполнение правовых предписаний и применяющими в случае их нарушения соответствующую юридическую ответственность.

Если обычаи на протяжении истории человечества содержались в сознании и поддерживались поведением людей, то правовые нормы начали оформляться письменно для всеобщего сведения.

Право - более сложный регулятор, чем обычаи, так как, кроме запретов, в нем используются и такие способы правового регулирования, как дозволения и обязывания, создающие широкие возможности для разноуровневого упорядочения общественных отношений. Возникновение права - следствие усложнения социальных связей, обострения противоречий, с регулированием которых первобытные нормы справлялись все меньше и меньше.

Правовые нормы складывались преимущественно тремя основными путями:

1) перерастание мононорм в нормы обычного права и санкционирование их в этой связи государством;

2) правотворчество государства, которое выражается в издании специальных документов - нормативных актов;

3) формирование прецедентного права, состоящего из решений по конкретным делам, принимаемых судебными и административными органами и приобретающих характер образцов, эталонов для решения других аналогичных дел.

## 4. Социально-экономическая основа государства и права

Человеческое сообщество – это высшая ступень развития живых систем. Главные элементы этой системы – люди. В общественную систему входит также совместная деятельность людей в различных сферах.

Экономическая сфера – деятельность людей, связанная с производством, потреблением и распределением материальных благ.

Политическая сфера – деятельность людей, связанная с властью, распределением власти между людьми и социальными группами, в том числе государственные отношения.

Духовная (идеологическая) сфера – отношения между людьми по поводу духовных ценностей, в том числе по формированию этих ценностей.

Перечисленные сферы общественной жизни имеют взаимопроникающий характер. Так, создание материальных произведений культуры, например, художественных полотен, можно отнести и к духовной, и к экономической сфере.

Люди, составляющие общество, также разделяются по своему положению в обществе. Такое разделение людей на группы именуется социальной структурой.

Разными учеными высказывались различные мнения по поводу причин такого разделения.

Одни усматривали причину в духовных, идеологических различиях людей, в несоответствиях религиозных взглядов, мировоззренческих позиций.

Другие называли причиной социального неравенства экономические факторы, например, уровень благосостояния, отношение к средствам производства.

Третьи наиболее важной разновидностью социальной дифференциации считали разделение людей на властвующих и подвластных.

Таким образом, социальная структура - это исторически сложившаяся, упорядоченная система связей и отношений между различными элементами общества как единого целого: отдельными индивидами и социальными общностями людей, классами, нациями.

Представляется, что определяющее воздействие на социальную структуру оказывают именно экономические отношения.

Комплекс экономических отношений, как элемент общества, представляет собой систему взаимосвязанных элементов. Основными элементами этой системы являются производительные силы и производственные отношения.

Производительные силы состоят из трех элементов.

Во-первых, это люди как участники процессов производства и потребления материальных благ. Важнейшими свойствами людей как элементов экономических отношений являются их профессиональные навыки и способности к труду. В своем развитии люди обретают новые навыки труда, обеспечивающие большую эффективность производства.

Во-вторых, это предметы труда как объекты материального мира, на которые направлена производственная деятельность людей. Важнейшим свойством предметов труда как элементов экономических отношений является их способность непосредственно или опосредованно удовлетворять потребности людей. В процессе развития общества люди вовлекают в процесс производства все новые и новые объекты, обеспечивающие большую эффективность производства.

В-третьих, орудия труда как объекты, находящиеся между людьми и предметами труда. Важнейшим свойством орудий труда как элементов экономических отношений является их способность увеличивать производительность человеческого труда. В процессе развития общества люди создают и используют все более совершенные и эффективные орудия труда.

Предметы и орудия труда вместе образуют подсистему средств труда.

Производственные отношения так же складываются из трех элементов.

Производственные отношения как постоянное воспроизводство условий существования отдельных людей и общества в целом. В процессе производственной деятельности создаются продукты труда.

Отношения распределения и перераспределения продуктов труда. В процессе этих отношений продукты труда перераспределяются между членами общества, в том числе перемещаются от субъектов, занятых в процессе производства, к другим субъектам.

Отношения потребления, в ходе которых субъекты удовлетворяют свои потребности за счет предметов и продуктов труда.

Особое место в подсистеме производственных отношений занимают отношения собственности.

Собственность - это отношение к вещам, как к своим, способность распространять свою волю на предметы. Право собственности складывается из трех составляющих:

1) право пользования – возможность удовлетворять свои потребности за счет вещи, извлекать из нее полезные свойства;

2) право владения – возможность фактически обладать вещью, иметь ее у себя;

3) право распоряжения – возможность определять дальнейшую судьбу вещи, в том числе и возможность передать вещь в собственность другому лицу.

В зависимости от характеристик собственника выделяют две основные формы собственности: частную и общественную. В рамках частной формы собственности выделяют личную, а в рамках общественной – государственную форму собственности.

Частная собственность – это собственность отдельных индивидов и коллективов. При данной форме собственности собственник всегда индивидуально определен. Частная собственность обеспечивает реализацию интересов индивида, прежде всего, в социально-экономической сфере: например, она может быть использована для занятия предпринимательской деятельностью.

Личная собственность призвана обеспечить реализацию индивида как личности. В личной собственности находятся вещи, удовлетворяющие каждодневные потребности лица, – одежда, мебель, еда.

Частная и личная собственность обеспечивают заинтересованность собственника в рациональном использовании вещи.

Общественная собственность – это собственность всего общества. При этом чаще всего общество реально не может осуществлять полномочия собственника, и эти полномочия осуществляют представители.

Государственная собственность - это разновидность общественной собственности, при которой полномочия собственника осуществляет государство через свои уполномоченные органы.

Общественная и государственная формы собственности, при всех своих достоинствах, обладают существенным недостатком. Зачастую общее значит ничье. Случается, что представитель общества или государства, призванный реализовывать общественные интересы, больше заботится о собственной выгоде.

Весь комплекс экономических отношений находится в тесной взаимосвязи с комплексом политических отношений, включающих такие социальные институты, как государство и право:

Уровень социально-экономического развития определяет сущность и форму государства и права. Так, неразвитость производственных навыков человека и примитивные орудия порождают низкую эффективность труда рабочего. Для того, чтобы обеспечить себе доход, собственник средств производства вынужден использовать жестокие способы эксплуатации, оставляя рабочему минимум средств к существованию. Это, в свою очередь, приводит к обострению социальных конфликтов и классовой борьбы. Такой социально-экономической ситуации, как правило, соответствует форма государства, не обеспечивающая ни демократии в политическом режиме, ни народовластия в форме правления.

Развитие социально-экономической сферы влечет за собой совершенствование государственно-правовых институтов. По мере возрастания эффективности труда растет и уровень благосостояния общества. Социальные конфликты утрачивают напряженность, и общество больше не испытывает потребности в жестких формах регулирования. Как следствие, в государстве устанавливаются более демократичные политические режимы и формы правления, которые обеспечивают большую степень народовластия.

Государство и право, в свою очередь, тоже воздействуют на социально-экономическую сферу. Форма и сущность государства в конкретный исторический период может либо способствовать развитию социально-экономического комплекса общественных отношений, либо, наоборот, тормозить такое развитие.

Государство, отстраняющее общество от управления экономикой, может способствовать искусственному закреплению устаревших, ненужных обществу производительных сил и производственных отношений. Это приводит к неэффективности производства в целом, разрушению экономики и обнищанию народа. Так государство может затормозить нормальное развитие общества или даже повернуть его вспять.

Высокий же (для своего времени) уровень демократизации и народовластия, характеризующий форму государства, позволяет своевременно осуществлять переход к новым, передовым способам производства, обеспечивает своевременное внедрение в жизнь прогрессивных производственных отношений. Таким образом, прогрессивное государство может способствовать прогрессу всего общества в целом.

Следует также отметить, что государство непосредственно участвует в управлении экономикой, даже в условиях рынка. Выделяют два способа такого управления.

Административный (прямой) способ заключается в непосредственном управлении экономическим процессами путем дачи указаний, приказов и распоряжений хозяйствующим субъектам.

Экономический (косвенный) способ заключается в опосредованном регулировании поведения хозяйствующих субъектов, например, через налоговую политику.

Все вышесказанное позволяет заключить, что государство и право являются важнейшими общественными институтами. Благополучие общества и счастье конкретного человека зависит от функционирования государственно-правовых институтов. Без них человеческое общество никогда не достигло бы того уровня социально-экономического, духовного и культурного развития, на котором оно находится сейчас. Однако ошибочным было бы предположение, что государство и общество не могут существовать друг без друга. Государство – один из возможных способов организации власти в обществе, существующий наряду с другими: родовая организация власти, общественное самоуправление. Общество существовало до государства и будет существовать после его исчезновения. Однако на нынешнем историческом этапе государственная организация власти - это единственно возможный способ организации публичной власти в обществе, обеспечивающий реализацию интересов всего общества, а так же гарантирующий защиту прав и законных интересов индивидов.

С этой точки зрения государство – элемент общественной системы, часть общества.

С другой стороны, государство - это аппарат управления, обособленный от общества и противостоящий ему.

Таким образом, несмотря на органическое единство государства и права, они представляют собой две противоборствующие силы. Сильное государство, принимая недемократические формы, подчиняет себе общество, навязывает ему свою волю, уничтожает в человеке личность.

Общество тоже способно активно действовать в политической сфере и может захватить инициативу в борьбе с государством. Сильное общество, подчиняющее себе государство, – это гражданское общество.

Гражданское общество – это сообщество политически активных и политически грамотных индивидов, осознающих свои интересы и способных отстаивать их с помощью демократических политических процедур.

В науке теории государства и права понятие гражданского общества связывается с понятием правового государства. Правовое государство – это государство, где право господствует над государством и обществом, закрепляя принципы демократизма и народовластия. Именно в условиях правового государства человеческое общество способно обрести подлинно гражданский характер.

Можно констатировать, что гражданское общество является результатом развития общественных институтов, в том числе и государства.

## Тема: 3. Понятие, сущность и типы государства

## 1. Плюрализм в понимании государства

Неоднозначность восприятия государства - представления о нем, о его понятии, роли и назначении - обусловлена факторами, под воздействием которых возникает и развивается, и, в первую очередь, таким фактором будет уровень развития общества, общественного сознания и культуры. Вместе с тем, такое восприятие предопределяется также и субъективными факторами - неодинаковым восприятием одних и тех же государственно-правовых явлений разными людьми, и сложностью и многогранностью самого государства как явления.

Государство может рассматриваться исключительно с юридических позиций. Оно может быть представлено как юридическое лицо, «правовой феномен», как своеобразная корпорация. От других корпораций государство отличается при этом лишь установленным в масштабе нации порядком.

Далее, понятие и государство иногда употребляется в социологическом смысле. В данном аспекте государство должно рассматриваться как некая социологическая общность, социальная реальность, существующая независимо от правовой реальности.

Существует также такое понимание и государства, как биологическое, когда государство определяется как форма социальной биологии.

Наиболее распространенным подходом к определению государства является политический, когда под государством понимается политическая организация публичной власти.

В российской юридической науке наиболее распространенным в настоящее время является следующее определение понятия «государство» - это единая политическая организация общества, которая распространяет свою власть на всю территорию страны и ее население, располагает для этого специальным аппаратом управления, издает обязательные для всех веления и обладает суверенитетом.

## 2. Признаки государства

Государство как институт и организация власти всегда выделялось среди других окружающих его негосударственных институтов и организаций своей ключевой ролью в политической системе общества, своими специфическими признаками. К таковым относятся:

1) существование в форме организации публичной власти, обладающей аппаратом управления;

2) наличие суверенитета;

3) территориальный характер распространения власти;

4) обеспечение деятельности за счет взимания сборов, обязательных к уплате на всей территории.

1. Наличие такого признака, как публичный характер власти, имеет принципиальный характер для любой государственной организации.

2. Под суверенитетом как признаком государства понимается одновременное наличие у организации власти двух свойств: верховенство публичной власти внутри страны и независимость этой власти во взаимоотношениях с другими государствами. Верховенство публичной власти внутри страны проявляется в способности государственной власти самостоятельно издавать общеобязательные правила поведения (определять права и обязанности граждан, организаций и иных субъектов, находящихся на территории государства), устанавливать и обеспечивать единый правопорядок.

Независимость государства во взаимоотношениях с другими государствами - это способность государства самостоятельно формировать и реализовывать свою внешнюю и внутреннюю политику.

3. Территория государства - это своего рода материальная база, без которой государство не может существовать. Это естественное условие существования и функционирования государства, обусловленное объективными экономическими законами.

В отличие от первобытнообщинного строя, при котором общественная власть распространялась на людей по кровно - родственному признаку, независимо от их места нахождения, но в зависимости от их принадлежности к тому или иному роду, фратрии, племени или союзу племен, при государственном строе власть распространяется на население в зависимости от территории их проживания.

В правовых системах различных стран, а также в международном праве общепризнанными являются принципы территориального верховенства, территориальной целостности и неприкосновенности.

4. Естественно необходимым признаком государства, которое в своей деятельности должно исходить из того, что оно не только субъект управления, но и потребитель и распределитель благ в экономическом смысле, является обеспечение его деятельности за счет общеобязательных сборов (налоги, пошлины и т.п.). Если первоначальный целевой характер сборов преимущественно состоял в обеспечении деятельности государственного аппарата, то позднее, с ростом общественного самосознания и развития института естественных прав человека, все больший объем поступлений от сборов направляется на реализацию общесоциальных целей (достижение определенного материального, образовательного, культурного уровня членов общества).

## 3. Сущность государства. Эволюция понимания сущности государства

Сущность любого явления - это совокупность его внутренних характерных черт и свойств, без которых явление теряет свою особенность, своеобразие.

В чем состоит сущность государства? Есть несколько подходов в исследовании этого вопроса.

Классовый подход состоит в том, что государство рассматривается как средство для поддержания господства одного класса над другим, причем меньшинства над большинством, а сущность такого государства заключается в диктатуре экономически и политически господствующего класса.

Другой подход заключается в рассмотрении сущности государства с общечеловеческих, общесоциальных позиций. Вопреки предсказаниям политологов, капиталистическое общество устояло, сумело успешно преодолеть кризисные явления, спад производства, во многом используя опыт развития государств социалистической направленности. Были введены социальные гарантии для различных слоев общества, увеличена роль материальных стимулов. Произошло соединение идей социализма с практикой цивилизованного гражданского общества, что дало основание западным ученым считать современное государство уже «некапиталистическим в собственном смысле слова».

Государственный механизм постепенно становится средством достижения согласия и поиска компромиссов. Следует подчеркнуть, что в сущности государства в зависимости от исторических условий большую роль может играть либо классовое начало (насилие), либо общесоциальное (компромисс). Эти два начала сочетаются в сущности государства, характеризуя его как явление. Если же отказаться полностью от одного из них, то это уже будет не государство, а нечто иное. Государство и общество предстают как единство формы и содержания, где форма представлена государством, а содержание - обществом. Иначе говоря, каково общество - таково и государство.

## Эволюция понимания государства и его сущности

Исходя из центральной роли, которую на протяжении всей истории своего развития играло государство, оно всегда привлекало к себе самое пристальное внимание многочисленных исследователей, пытавшихся понять специфические особенности государства, выявить и раскрыть его основные признаки и черты.

Как же определялось государство на различных этапах своего развития? Один из величайших мыслителей античности Аристотель (384-322 гг. до н. э) считал, что государство - это «самодовлеющее общение граждан, ни в каком другом общении не нуждающееся и ни от кого другого не зависящих».

Создатель идейно-политической доктрины либерализма, английский философ-материалист Джон Локк (1632-1704гг.) представлял государство как «общую волю, являющуюся выражением преобладающей силы», то есть большинства граждан, входящих в государство. Он рассматривал государство в виде совокупности людей, соединившихся в одно целое под началом ими же установленного общего закона.

По-разному понималось государство и в более поздний период, вплоть до настоящего времени. В немецкой литературе, например, оно определялось в одних случаях как «организация совместной народной жизни на определенной территории и под одной высшей властью» (Р. Моль); в других - как «союз свободных людей на определенной территории под общей верховной властью, существующей для всестороннего пользования правовым состоянием» (Н. Аретин); в третьих - как «естественно возникшая организация властвования, предназначенная для охраны определенного правопорядка» (Л. Гумплович).

В настоящее время наряду с традиционными подходами к исследованию государства, отражающими его сложность и многогранность, в юридической литературе нередко используются и нетрадиционные для отечественной науки подходы. В западной юриспруденции, например, государство зачастую рассматривается не только под нормотворческим «углом зрения», но и в административном аспекте - как административное государство.

Аналогичным образом представляется некоторыми авторами развитие государства и в связи с нарастающими в современном мире процессами глобализации. Нарастание данных процессов в жизни общества, в особенности в сфере экономики, политики, информатики, технологий, неизбежно ведет к изменению природы и характера государства, к глобализации его функций и постепенному снижению суверенитета (П. Эванс).

## 4. Типология государства

Вопросы типологии государств тесно связаны с историческим развитием общества.

Исторический тип государства - это совокупность наиболее существенных признаков, свойственных государствам единой общественно-экономической формации. Понятие «тип» государства является основополагающим в науке. С его помощью мыслительно воспроизводится целый класс государств, обладающих одной классовой природой и сущностью. Это понятие содержит концентрированное знание о существенных признаках определенных государств.

В соответствии с данным понятием ведется и научная классификация (типология) когда-либо существовавших государств. В ее основе лежат существенные признаки государства. Для типологии главным является понятие общественно-экономической формации.

Общественно-экономическая формация - это исторический тип общества, основанный на том или ином способе производства.

Государство как часть общественно-экономической формации, входящая в надстройку, соответствует определенному типу производственных отношений (базису).

Исторические типы государств рассматриваются в ходе их смены и подразделяются в зависимости от роли человека в производстве, распределении и потреблении материальных благ на рабовладельческие, феодальные, буржуазные и социалистические. От степени зависимости личности, обеспечения ее прав и свобод - делятся на правовые и тоталитарные. Кроме того, можно выделить развитые и развивающиеся государства.

## Тема: 4 Функции государства

## 1. Понятие функций государства и их общая характеристика

Социальное назначение и сущность государства находят наиболее полное выражение в его функциях. Функция какого-либо объекта - это внешнее проявление его свойств в определенной системе отношений. Поэтому познание функций является предпосылкой понимания главного и определяющего в государстве, выявления его социального назначения, того, что оно есть само по себе, в отличие от других социальных явлений. Функциями называют основные направления (стороны) деятельности государства. Деятельность государства по выполнению общих дел, вытекающих из природы общества, настолько разнообразна и многогранна, что едва ли можно перечислить все ее конкретные проявления. Однако имеются такие основные направления деятельности государства, в которых проявляется его сущность и социальное назначение. Эти направления обычно и называют основными функциями государства.

На различных ступенях исторического развития общества основные функции государства не остаются неизменными. Они меняются вместе с изменением тех конкретных целей, которые преследуются господствующим классом. Необходимо отметить, что функции государства нужно отличать от функций его отдельных органов. Когда речь идет об основных функциях государства, то имеются в виду те основные направления его деятельности, которым подчинена работа всей системы органов государства. Однако в осуществлении той или иной конкретной основной функции государства роль его различных органов не одинакова. Одни из них прямо нацелены на осуществление определенной функции государства, другие принимают участие в ее осуществлении косвенно. Немаловажную роль играют и негосударственные общественные организации, политические партии. Многообразная деятельность по решению социальных задач, вытекающих из природы общества, в различных основных функциях государства проявляются по-разному. Это зависит от множества факторов. Так, основным в направлении деятельности государства, т. е реализации ее функций, является поставленная цель. В демократическом, правовом государстве - это формирование гражданского общества, в тоталитарном, авторитарном государстве - подавление инакомыслия, террор, насилие, игнорирование естественных прав и свобод. Таким образом, цель государства определяет выбор средств и методов достижения этих целей и в конечном итоге определяет содержание и виды функций государства. При осуществлении функций государства используются различные средства, к которым следует отнести прежде всего правовые, идеологические, организационные, материальные.

## Формы осуществления функций государства

1. Функции государства реализуются в определенной форме. К ним относятся: законодательная, исполнительно-распорядительная, судебная, контрольно-надзорная. Такое выделение форм осуществления функций государства основано на деятельности основных звеньев механизма государства в отличие от деятельности негосударственных организаций Характер функций государства помогает понять сущность государства: оно либо общесоциальное, либо классовое. Поэтому через анализ функций государства мы даем характеристику его классово-групповой и общесоциальной стороны.

Вторым основанием выделения форм осуществления функций государства является однородная деятельность органов государства. В этой связи выделяют правовую форму осуществления функций государства и организационную форму осуществления функций государства.

Под правовыми формами осуществления функций государства понимается однородная деятельность органов государства, направленная на издание юридических актов.

К правовым формам осуществления функций государства относят:

а) правотворческую деятельность;

б) правоприменительную деятельность;

в) оперативно-исполнительную деятельность;

г) правоохранительную деятельность.

К организационным формам осуществления функций государства относят однородную деятельность органов государства по фактической реализации предписаний юридических актов.

Организационные формы осуществления функций государства:

а) организационно-регламентирующая деятельность;

б) организационно-хозяйственная деятельность;

в) организационно-идеологическая.

Методы осуществления функций государства:

1) метод принуждения. Применяется при совершении различных видов правонарушений, ведении военных действий, подавлении массовых беспорядков, в борьбе с преступностью.

2) метод убеждения включает в себя воспитание, поощрение, идеологическое и иное воздействие на поведение людей.

## 2. Классификация функций государства

Наиболее общей классификацией основных функций государства является деление их на внутренние и внешние. Первые показывают роль государства во внутренней жизни исторически сложившихся обществ, а вторые - на международной арене. Между внутренними и внешними функциями имеется неразрывная связь, ибо внешняя политика любого государства предопределяется внутренними условиями его существования.

Функции классифицируются по различным основаниям.

По степени важности выделяют:

а) основные;

б) не основные, второстепенные.

По сферам общественной жизни:

1) экономические функции. К ним относятся направления деятельности, связанные с производством, распределением и обменом материальных благ;

2) политические функции. Включают в себя деятельность по организации власти в стране;

3) идеологические функции. Это деятельность государства по сбору, хранению и распространению информации. Часто она направлена на формирование общественного сознания;

4) иногда выделяют отдельно социальную функцию государства.

По границам деятельности государства и субъектам, которых она касается:

1) внешние функции, различаются дипломатия, внешнеэкономическая деятельность, ведение войн, развитие культурных и научных связей государств, разведка, поддержание мирового правопорядка;

2) внутренние функции по урегулированию внутренней жизни страны - регулирование экономики, внутриполитических отношений, развитие науки, культуры, образования и т.д.

По продолжительности действия функции разделяются на:

1) постоянные - например, регулирование торговли, строительства;

2) временные - например, отражение военного нападения.

## тема 5. формы государства

## 1. Понятие форм государства. Форма правления. Форма государственного устройства

Форма государства выступает выражением сущности и содержания государства. Исследовать государство с точки зрения его формы - значит изучить его строение, его основные составные части, внутреннюю структуру, основные методы становления и осуществления государственной власти.

Под формой государства понимается организация государственной власти, выраженная в форме правления, государственного устройства и политического (государственного) режима.

Форма правления характеризует способ организации государственной власти, включающий в себя порядок образования и деятельности высших государственных органов, порядок взаимоотношений их друг с другом и с населением, степень участия населения в их формировании. Форма правления исторически складывается в процессе борьбы и взаимодействия социальных и политических сил соответствующего общества.

Существует две основные формы правления: монархия и республика.

Монархия - форма правления, при которой высшая государственная власть принадлежит единоличному главе государства, который приобретает власть по наследству и не несет ответственности перед населением. Существуют следующие виды монархической формы правления: абсолютная (неограниченная) монархия и конституционная (ограниченная) монархия, последняя в свою очередь, подразделяется на дуалистическую и парламентскую монархии.

Абсолютная (неограниченная) монархия характеризуется тем, что монарх является единственным высшим органом государства. Он является главой законодательной, исполнительной и судебной власти. Абсолютная монархия типична для позднего феодализма, в настоящее время такова форма правления в Саудовской Аравии, Омане.

Дуалистическая монархия - это первоначальная форма ограниченной, или конституционной, монархии. Здесь мы наблюдаем уже возникающее или даже довольно развитое разделение властей, во всяком случае отделение законодательной власти от исполнительной.

Законодательная власть принадлежит в принципе парламенту, который избирается подданными или определенной частью их, если избирательное право - цензовое. Исполнительная власть принадлежит монарху, который может осуществлять ее непосредственно или через назначаемое им правительство. Судебная власть принадлежит монарху, но может быть и более или менее независимой.

Однако разделение властей при данной форме правления обычно урезанное. Хотя законы и принимаются парламентом, монарх пользуется правом абсолютного вето, то есть без его утверждения закон в силу не вступит. Кроме того, монарх может издавать чрезвычайные указы, имеющие силу закона и даже более высокую, а главное, - может распускать парламент.

Правительство, если таковое есть, за свою деятельность несет ответственность лишь перед монархом, но не перед парламентом.

Дуалистическая монархия в настоящее время сохраняется в Иордании.

Парламентская монархия характеризуется тем, что высшая государственная власть принадлежит не только монарху, но и иным законодательным, исполнительным и судебным государственным органам. При этом данные государственные органы в основном формируются путем выборов и могут нести ответственность.

Признаки парламентской монархии:

верховенство законодательной власти над исполнительной - выражается в том, что правительство, которое обычно назначается монархом, должно пользоваться доверием парламента (или его нижней палаты), а монарх, следовательно, вынужден назначать главой правительства лидера партии, имеющей в парламенте большинство мест, либо лидера коалиции партий, таким большинством располагающей;

политическая ответственность правительства перед парламентом (или его нижней палатой) за свою деятельность. Если парламент (его нижняя палата) выразит правительству недоверие или откажет в доверии, правительство должно уйти в отставку либо должно быть уволено в отставку монархом. Это полномочие парламента уравновешивается правом правительства предложить монарху распустить парламент (его нижнюю палату) и назначить новые выборы, с тем, чтобы конфликт между законодательной и исполнительной властью разрешил народ;

как правило, монарх лишен возможности действовать самостоятельно, и все исходящие от него акты обычно подготавливаются правительством и контрассигнуются его главой или соответствующим министром, без чего не имеют юридической силы.

Республика - это форма правления, в которой высшая государственная власть принадлежит выборным органам, избираемым на определенный срок и несущим ответственность перед избирателями.

Президентская республика - характеризуется тем, что исполнительная власть не несет ответственность за свои действия перед парламентом. В президентской республике наиболее последовательно реализован принцип разделения властей, а взаимоотношения между властями строятся на базе принципа так называемых сдержек и противовесов.

Главой исполнительной власти является избираемый народом президент, который совмещает эти функции с функциями главы государства. Правительства как коллегиального органа обычно нет, министры каждый в отдельности подчинены президенту. Судьи, как и высшие должностные лица исполнительной власти, назначаются президентом с согласия верхней палаты парламента. В свою очередь, президент может налагать на принятые парламентом законы отлагательное (суспенсивное) вето, для преодоления которого требуется квалифицированное большинство голосов в обеих палатах парламента. Президентская республика сейчас существует в США, странах Латинской Америки и Африки.

Парламентарная республика - характеризуется наличием политической ответственности правительства перед парламентом. Полномочия главы государства в парламентарных республиках невелики; он избирается не всем народом, а парламентом либо более широкой коллегией, включающей наряду с парламентом депутатов парламентов субъектов федераций или региональных представительных органов самоуправления. Широкими полномочиями наделяется правительство, которое в лице своего главы или министра контрассигнует акты президента.

Число парламентарных республик не так уж велико - это Германия, Италия, Венгрия, Индия, Чехия, Словакия, Эстония.

Смешанная (полупрезидентская) республика - сочетает в той или иной мере признаки и президентской, и парламентарной республики.

Например, по Конституции Французской республики 1958 года президент избирается гражданами и руководит правительством, что характерно для президентской республики. В то же время назначаемое им правительство должно пользоваться доверием нижней палаты парламента, что характерно для парламентарной республики. Вместе с тем, президент может распускать нижнюю палату парламента по своему усмотрению, что не характерно ни для той, ни для другой разновидности республиканской формы правления.

В целом ряде стран президент избирается гражданами, что характерно для президентской республики, и имеет ряд полномочий, дающих ему возможность активно вторгаться в политический процесс, однако на практике он ими не пользуется («спящие полномочия») и по выполняемым функциям он близок к президенту парламентарной республики. Примером могут служить Австрия, Ирландия, Исландия.

Форма государственного устройства - это элемент формы государства, характеризующий внутреннюю структуру государства, способ его политического и территориального деления, обусловливающий определенные взаимоотношения органов всего государства с органами его составных частей.

Унитарная форма государственного устройства - характеризует простое, единое государство, части которого являются административно - территориальными единицами и не обладают признаками государственного суверенитета; в нем существует единая система высших органов и единая система законодательства. Унитарные государства бывают централизованными (Швеция, Дания) и децентрализованными (Испания, Франция). В последних крупные регионы пользуются автономией, самостоятельно решают переданные им в ведение центральными органами вопросы.

Федеративная форма государственного устройства - характеризует сложное, союзное государство, части которого являются государственными образованиями и обладают в той или иной мере государственным суверенитетом и другими признаками государственности. В таком государстве наряду с высшими федеральными органами и федеральным законодательством существуют высшие органы и законодательство субъектов федерации, как, например, в Германии, Индии, Мексике, Канаде. Федерации могут быть построены по территориальному (США) или по национально-территориальному (Россия) принципу. Федерации строятся на основе распределения функций между ее субъектами и центром, зафиксированного в союзной конституции, которая может быть изменена только с согласия субъектов федерации.

Конфедерация - характеризует временный союз государств, образуемый для достижения политических, военных, экономических и прочих целей. Конфедерация не обладает суверенитетом, так как отсутствует общий для объединившихся субъектов центральный государственный аппарат и единая система законодательства. В рамках конфедерации могут создаваться союзные органы, но лишь по тем проблемам, ради решения которых объединились государства, и только координирующего свойства. Конфедерация представляет собой непрочное государственное образование и существует сравнительно недолго: она либо распадается (как это произошло с Сенегамбией - объединением Сенегала и Гамбии), либо преобразуется в федеративное государство (как это произошло со Швейцарией).

Кроме названных форм государственного устройства в истории имели место и некоторые другие специфические формы - империи, протектораты. Так, империями являются государственные образования, отличительные особенности которых - обширная территориальная основа, сильная централизованная власть, асимметричные отношения господства и подчинения между центром и периферией, разнородный этнический и культурный состав населения.

Протекторат - формальная опека слабого государства более сильным, что, как правило, ведет к потере суверенитета первого и может сопровождаться его оккупацией.

## 2. Политический режим

Политический режим - это система методов, способов и средств осуществления политической власти. Всякие изменения, происходящие в сущности государства данного типа, прежде всего отражаются на его режиме, а он влияет на форму правления и форму государственного устройства.

В зависимости от особенностей набора методов и средств государственного властвования различают два режима - демократический и недемократический.

Признаки демократического режима:

провозглашаются и реально обеспечиваются права человека;

население участвует в формировании и осуществлении государственной власти посредством прямой (референдум) и представительной демократии;

центральные и местные органы власти выборны, сменяемы и подотчетны избирателям;

государственная власть легитимна;

реально действует принцип разделения властей на законодательную, исполнительную и судебную.

Авторитарный режим можно рассматривать как переходное звено между демократическим и тоталитарным режимом.

Признаки авторитарного режима:

на всех уровнях власти происходит концентрация власти; разделения властей реально не происходит;

в качестве методов государственного управления доминируют командные, административные методы принуждения;

существует частичная цензура;

права и свободы человека и гражданина главным образом провозглашаются, но реально во всем своем объеме не обеспечиваются (прежде всего в политической сфере);

Тоталитарный режим характеризуется абсолютным контролем государства над всеми сферами общественной жизни, полным подчинением человека политической власти и господствующей идеологии.

Признаки тоталитарного режима:

права и свободы человека и гражданина носят формальный характер, отсутствуют гарантии их реализации;

государство стремится к глобальному контролю над всеми сферами общественной жизни;

очень подробная регламентация (урегулированность) общественных отношений;

отсутствует контроль со стороны общества за государственными органами.

Разновидностями тоталитарного режима являются фашистский и расистский режимы, когда, в дополнение к вышеперечисленным признаками, в государственной идеологии основным является принцип преимущества одной нации (расы) над другой.

## Тема 6. Механизм (аппарат) государства

## 1. Механизм государства. Структура механизма государства. Государственный орган: понятие, признаки, виды

Механизм государства - это система органов, при помощи которых осуществляются государственные задачи и функции. Государственный механизм характеризует государственные органы в единстве, является системой органов.

Все органы создаются и действуют на единых принципах, осуществляют связь народа. Система государственных органов изменяется от потребностей общества.

Объектом, на который воздействует механизм государства, является вся система общественных отношений: люди, объединенные по национально-территориальному, административно-территориальному признаку, люди, объединенные в производственные структуры - предприятия, учреждения.

Субъект государственного механизма - государство в лице конкретных органов.

Структура механизма государства. Механизм государства теснейшим образом взаимосвязан с функцией государства, что обусловило возникновение в теоретической науке структурно-функционального подхода к изучению государственного механизма. Структурно-функциональный подход - одно из направлений общего системного анализа, основу которого составляет исследование категорий структуры и функций в их органической взаимосвязи. В соответствии с этим структура механизма государства рассматривается в неразрывной взаимосвязи с его деятельностью по выполнению государственных функций[[1]](#footnote-1). Структурно-функциональный подход направлен на изучение роли и места входящих в него элементов - государственных органов и их системных образований, как они закреплены в Конституции Российской Федерации -

Президент РФ.

Органы представительной (законодательной) власти.

Органы исполнительной власти.

Органы судебной власти.

Прокуратура РФ.

Вооруженные силы, другие войска и иные воинские формирования.

Военная прокуратура.

Орган государства - это политическое учреждение, звено государственного аппарата, участвующие в осуществлении функций государства и наделенное для этого государственно-властной компетенцией.

Признаки органа государства:

1) государственный орган - это политической учреждение;

2) он создается на основании правовых актов;

3) для осуществления своих задач каждый государственный орган наделен необходимой государственно-властной компетенцией;

Органы государства можно классифицировать по различным основаниям. Так, в соответствии с Конституцией РФ они подразделены на органы законодательной, исполнительной и судебной власти.

Органы законодательной власти принадлежат к представительным органам. Они формируются путем избрания их народом, действуют от его имени и ответственны перед ним. Органы законодательной власти подразделяются на федеральные и органы субъектов федерации.

Органы государственного управления исполнительной власти. Это органы, осуществляющие исполнительную деятельность. Они подразделяются на федеральные и органы субъектов федерации.

Органы судебной власти. Эти органы признаны обеспечивать законность и правопорядок на территории государства. В Российской Федерации к ним относятся Конституционный Суд РФ; система общих судов: Верховный Суд РФ, Верховные Суды республик в составе РФ, суды краев, областей, народные суды; система арбитражных судов.

## 2. Государственная и политическая власть

Государственная власть - фундаментальная категория государствоведения. 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 публичной природе.

Функционирующая на объективной основе народная власть - 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 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 участвовать в формировании выборных (представительных) органов власти, выдвигать и выбирать кандидатуры в эти органы, контролировать их деятельность, быть инициатором их роспуска, реформирования.

Вместе с тем и в демократическом государственно-организованном обществе полного совпадения субъекта и объекта властеотношений нет.

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 определенных задач и функций.

Таким образом, государственная власть - это 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.

## 3. Властеотношения как особая разновидность общественных отношений

Решая стоящие перед ней задачи, государственная власть непрерывно воздействует на общественные процессы и сама выражается в особом виде отношений - властеотношениях, образующих своеобразную политико-правовую структуру общества.

Как и любые отношения, властеотношения имеют структуру. Сторонами данных отношений выступают субъект государственной власти и объект власти (подвластные), а содержание образуют единство передачи или навязывания воли властвующего подвластным и подчинение (добровольное или принужденное) последних этой воле.

Субъектом властеотношений могут быть социальные и национальные общности, классы, народ, от имени которого действуют органы государства. Объектом властеотношений являются индивиды, их объединения, слои и общности, классы, общество.

Суть властеотношений заключается в том, что одна сторона - властвующий - навязывает свою волю, обычно возведенную в закон и юридически обязательную, другой стороне - подвластным, направляет их поведение и действия в русло, определенное правовыми нормами.

Методы, обеспечивающие доминирование воли властвующего субъекта, зависят от интересов и волевой позиции сторон. Если интересы и воля властвующего субъекта и подвластных совпадают, что возможно в демократических государствах, то властеотношения реализуются беспрепятственно, без внешнего воздействия. Если же интересы и воля сторон в чем-то расходятся, то уместны и эффективны методы убеждения, стимулирования, согласования (компромиссы). В тех же случаях, когда позиции властвующего и подвластных противоположны и непримиримы, используется метод государственного принуждения.

## Способы и формы осуществления государственной власти

Убеждение - это способ активного воздействия на волю и сознание человека идейно-нравственными средствами для формирования у него взглядов и представлений, основанных на глубоком понимании сущности государственной власти, ее целей и функций. Механизм убеждения включает в себя совокупность идеологических социально-психологических средств и форм воздействия на индивидуальное или групповое сознание, результатом которого является усвоение и принятие индивидом, коллективом определенных социальных ценностей.

Государственное принуждение - это психологическое, материальное или физическое (насильственное) воздействие полномочных органов и должностных лиц государства на личность с целью заставить (принудить) ее действовать по воле властвующего субъекта, в интересах государства.

Государственное принуждение основано на организованной силе, выражает ее и потому способно обеспечивать безусловное доминирование в обществе воли властвующего субъекта. Государственное принуждение ограничивает свободу человека, ставит его в такое положение, когда у него нет выбора, кроме варианта, предложенного (навязанного) властью.

Государственное принуждение бывает правовым и неправовым. Неправовое государственное принуждение является насилием. В общем смысле под насилием субъекта власти понимается уничтожение подвластного объекта, нарушение физической целостности подвластного объекта, воздействие на психику подвластного объекта, повреждение или уничтожение материальных ценностей - действия, совершенные с целями, противными основам естественного правопорядка и нравственности. Правовым признается государственное принуждение, вид и мера которого строго определены правовыми нормами и которое применяется в процессуальных формах.

## Тема 7. Государство в политической системе общества

## 1. Понятие и структура политической системы общества

Под политической системой общества понимается система взаимодействия государственных и негосударственных (партий, профсоюзов и иных организаций и движений) социальных институтов по поводу завоевания, удержания и использования государственной власти. Именно власть и отношения по её поводу являются системообразующими факторами политической системы. Можно выделить следующие элементы политической системы:

а) политические организации: партии, движения, государственные органы, средства массовой информации;

б) политические отношения между ними;

в) политические нормы, регулирующие эти отношения;

г) политическое сознание людей и социальных групп.

Государство занимает центральное место в политической системе общества. При этом роль государства двояка. С одной стороны, государство как инструмент осуществления власти является объектом политической борьбы. С другой стороны, государство, регулируя отношения между другими институтами, осуществляющими политические функции, выступает в роли основного субъекта политической системы.

В зависимости от характера взаимоотношений между государством и иными элементами политической системы, способа осуществления государственной власти, т.е. политического режима, можно выделить демократический и недемократический виды политических систем.

Демократические политические системы складываются на рыночной товарно-денежной основе экономической жизни общества, на практике и идеологии свободного предпринимательства. Политические системы в такой среде характеризуются ролью государства как организатора условий для рыночной, в том числе социально ориентированной, экономики. Государство обеспечивает права и свободы граждан, их безопасность, их собственность. Законные интересы индивида имеют приоритет над правами коллектива, частная собственность охраняется государством. Государство имеет целью организовать социальную защищенность малоимущих слоев, более справедливое распределение доходов, налогов, выражая не только и не столько классовые, сколько общезначимые интересы.

Для демократических политических систем характерной чертой является идеологический плюрализм, при котором информационные права граждан, свобода слова становятся важным фактором политической жизни. Партии в такой системе стремятся к завоеванию власти путем участия в избирательных кампаниях, в выборах на демократической основе. Взаимоотношения государства, партий, профсоюзов и иных организаций обеспечиваются конституционным регулированием. Судебная власть, правовые установления приобретают определяющее значение. Правовые формы становятся главным инструментом достижения политических целей.

Основой недемократических политических систем является распределительная экономика, где в роли основного (а подчас и единственного) распределителя выступает государство. Государственная власть тоталитарно вмешивается во все сферы жизни общества. Всякое инакомыслие подавляется, формируется государственная идеология, религия, культура. В таких системах у власти, как правило, находится одна господствующая партия, все другие общественные организации, если они существуют, выступают проводниками государственной политики. Позитивное право здесь характеризуется огромным количеством запрещающих норм и жестокостью санкций либо формально закрепляет демократические ценности, на самом деле являясь лишь прикрытием для государственного произвола.

Все негосударственные организации, осуществляющие политические функции, можно разделить на две большие группы:

1) собственно политические организации, ставящие своей целью завоевание, удержание и использование государственной власти;

2) организации, участвующие в политической жизни постольку, поскольку это связано с их основными целями и задачами (профсоюзы, экологические, религиозные организации и т.д.).

Основной формой политической организации является партия. 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, в котором 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 партий в завоевании государственной власти.

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

Для демократических правовых систем характерна многопартийность, при этом одна из партий в определённый период может являться правящей. В недемократических политических системах существует, как правило, только одна партия. В этом случае происходит сращивание партийного и государственного аппарата, руководитель партии превращается в фактического главу государства, важнейшие решения принимаются в партийных структурах и лишь оформляются государственными институтами.

Наряду с политическими партиями надо выделять и политические движения как элементы политической системы. Это менее формализованные общественные образования, различные фронты, союзы, соборы, другие организации. Политические движения, как правило, не имеют членства, структура их размыта. Часто политические и иные общественные движения не имеют и формальных региональных отделений, от их имени выступают лишь руководящие органы (организационные комитеты, президиумы и т.п.).

Ко второй группе политических организаций относятся прежде всего профсоюзы. На разных этапах государственности профсоюзы то вступали в отношения сотрудничества, даже партнерства с государством, то выступали по отношению к государству противоборствующим, разрушительным элементом.

Различают независимые, свободные профсоюзы и профсоюзы официальные, поддерживаемые государством, которое в некоторых политических системах даже передавало официальным профсоюзам законотворческие функции в сфере трудовых отношений (например, такими функциями обладал Всесоюзный центральный совет профессиональных союзов – ВЦСПС – в бывшем Союзе ССР).

Немаловажным элементом политической системы являются и религиозные организации. В демократических системах они отделены от государства. Этот принцип закрепляется конституционно, государство формально не вмешивается в дела церкви, а церковь, имея перед собой благородную цель нравственно-религиозного, духовного воспитания, а весьма часто и возрождения общества, не вмешивается в государственную жизнь, в политику. В таком взаимоотношении реализуется принцип свободы совести, вероисповедания, секуляризации политики и автономии религии. Для недемократических политических систем характерно либо преследование и запрещение религиозных организаций, навязывание тотального государственного контроля в духовной сфере жизни общества, либо, наоборот, полное подчинение государства и общества одной господствующей религии и церкви.

## 2. Соотношение государства и права

Взаимодействие государства и иных элементов политической системы осуществляется посредством права. Поэтому в рамках данной темы целесообразно рассмотреть соотношение государства и права.

Взаимодействие, как особый вид взаимосвязи, предполагает, что исследуемое явление реализует свою специфическую природу только через связь с другим и вне взаимодействия не способно существовать как определенное явление.

Во взаимодействии и государство, и право выступают и как активные, и как пассивные явления. Связи взаимодействия делят на: а) связи порождения; б) связи преобразования; в) связи развития.

К связям порождения относятся социальные и духовные потребности человека, экономические основания, которые вызывают возникновение и государства, и права.

Связи преобразования возникают, когда одно из исследуемых явлений носит пассивный, а другое - активный характер. Такие связи возникают, когда государство реализует функцию правотворчества и применяет право (через государственные органы), право же, возникнув, оформляет отношения государственных органов между собой и членами общества, закрепляет форму государства, структуру государственного аппарата, ответственность государства перед обществом и отдельными индивидами, определяет формы контроля за государством.

Связи развития возникают в тех случаях, когда одно из явлений не отвечает потребностям общества и подлежит изменению (в тех случаях, когда ни государство, ни право не отвечают потребностям общества, в действие вступают связи порождения). Нельзя не отметить, что чаще всего инициатором возникновения связи развития выступало государство (правовые реформы, создание отраслеобразующих нормативных актов). Однако в настоящее время и право может выступить инициатором связи развития, когда праву предоставлена возможность оценивать государство с точки зрения соответствия его действий основам правопорядка. Такой вывод можно сделать на основании ст.1 Факультативного протокола к Международному пакту о гражданских и политических правах от 16.12.66, ст.34 Конвенции о защите прав человека и основных свобод от 04.11.50.

Существуют следующие концепции соотношения государства и права.

1. Этатически-тоталитарная - исходит из того, что государство выше и важнее права, что оно творит право и использует его как инструмент своей политики.

2. Либеральная - базируется на естественно-правовой теории, согласно которой право выше и важнее государства.

3. Равного взаимодействия - исходит из того, что государство и право - различные явления, взаимодействующие друг с другом; вопрос о первичности или вторичности одного из явлений по отношению к одному из них - некорректен.

Существуют различные правовые формы и способы ограничения государственной власти: разделение властей; система сдержек и противовесов; прокурорский надзор; институт омбудсмана (уполномоченного по правам человека); институты международного контроля.

## Конституционализм и парламентаризм: история, теория, практика

Конституционный контроль - любая форма проверки на соответствие конституции актов и действий органов публичной власти, а также общественных объединений, осуществляющих публичные функции или созданных для участия в осуществлении публичной власти.

Сама идея конституционного контроля появилась в Великобритании и была связана с деятельностью Тайного Совета. Однако конституционный контроль в современном понимании впервые появился в США: в деле У. Мэрбери против Дж. Мэдисона в 1803 году Верховный суд объявил, что федеральная Конституция - высший закон страны, и любой закон Конгресса, противоречащий Конституции, может быть признан неконституционным. Этот пример был позднее заимствован рядом латиноамериканских (Бразилией в 1891 году, Уругваем в 1917 году и др.) и европейских государств (до первой мировой войны - Норвегия, Греция).

После первой мировой войны в Европе была выработана собственная модель конституционного контроля, которая в настоящее время стала распространяться и на других континентах. Идея европейской модели принадлежит австрийскому юристу Хансу Кельзену (Hans Kelsen).

Для обоснования конституционного контроля использовались три основных теории. Сторонники органической теории исходили из того, что поскольку конституция - акт учредительной власти, то акты органов, предусмотренных конституцией и обладающих властью, нижестоящей по отношению к учредительной, не должны противоречить акту учредительной власти. Приверженцы Институциональной теории исходят из того, что конституция устанавливает правила поведения для органов публичной власти, ни один из которых не должен посягать на полномочия другого. Представители естественно-правовой теории считают, что конституция устанавливает правила для управляющих и управляемых, прежде всего гарантии прав человека и гражданина, и конституционный контроль призван следить за их соблюдением.

Виды конституционного контроля:

1) по времени осуществления:

- предварительный - акт проверяется до его вступления в законную силу (закон - до санкционирования и промульгации, но уже после принятия парламентом);

- последующий - распространяется на действующие (прошедшие все этапы принятия и опубликование) акты.

2) по действию во времени:

- ex tunc - означает, что решение о признании неконституционности имеет обратную силу, и норма или акт, объявленные неконституционными, считаются недействительными с самого начала;

- ex nunc - означает, что решение о неконституционности действительно только на будущее, а все прежние последствия действия неконституционной нормы или неконституционного акта остаются в силе;

3) по обязательности проведения:

- обязательный - акт обязательно подвергается конституционному контролю, обычно предварительному;

- факультативный - конституционный контроль осуществляется только в случае заявленной инициативы управомоченного субъекта.

## Тема: 8 понятие, сущность, принципы и функции права

## 1. Понятие права (нормативный подход к пониманию права), признаки, сущность права, принципы и функции права

Право - это система общеобязательных, формально определенных, гарантированных государством норм, выражающих возведенную в закон волю собственников средств производства (в правовом государстве - концентрированную волю всего народа) и выступающих в качестве регулятора общественных отношений.

Регулирование общественных отношений может осуществляться в разовом, индивидуальном порядке т.е. в актах, принимаемых для каждого конкретного случая. Но наиболее важной формой обеспечения упорядоченности общественных отношений является нормативное регулирование, осуществляемое при помощи социальных норм, т.е. правил поведения в области общественных отношений.

Специфические признаки права, выражающие его особенности воли, возведенной в закон, состоят в следующих положениях.

1. Право состоит из норм, т.е. правил поведения общего характера, которые закрепляются в статьях нормативно-правовых актов. Норма - это правило общего характера, оно определяет обязанности и ответственность всех граждан, а также обязанности государственных органов и должностных лиц.

2. Право образуют нормы, имеющие общеобязательный характер и выражающие волю государства. Юридические нормы распространяются на всех лиц, которым они адресованы. Эти лица обязаны исполнять требования норм права независимо от их субъективного отношения к ним.

3. Право представляет собой систему норм. Нормы, образующие право, тесно связаны между собой; они действуют в единстве, в системе, из них складываются институт и отрасли.

Право - это система формально-определенных норм. Юридические нормы отличаются точностью, определенностью содержания. Определенность характеризуется тем, что норма закреплена в тексте закона или другого нормативного документа. Для права характерна и формальность, т.е. оформление письменно в документе.

5. Право гарантировано государством, поддерживается его принудительной силой. Если нормы права не исполняются добровольно, государство принимает меры к их принудительному исполнению или воздействию на нарушителя.

Сущность права заключается в том, что право является регулятором общественных отношений и выражает волю собственников средств производства. Другая точка зрения на сущность права: право выражает солидарные интересы населения.

## экономический базис

Как нормативная позитивная концепция права в юридической науке позитивизм сформировался в ХIХ веке. Его основные положения сводятся к следующему:

- объективно существует только позитивное право (совокупность норм, издаваемых государством), все остальное представляет собой лишь моральную оценку позитивного права;

- познание именно такого права ориентировано на изучение правовых явлений, понятий, принципов и категорий юриспруденции в субъективном смысле и вне зависимости от их субъективной сущности;

- предметом исследования является право в собственном смысле, то право, которое догматически излагается в нормах;

- такое право считается чисто логической формой, не связанной с другими социальными явлениями, а знания о праве заключаются в общем понятии права.

Принципы права. В самом широком, общефилософском смысле принцип - это начало, исходный пункт данного явления. Принципы не зависят от сознания людей, но могут быть познаны, сформулированы и использованы в практической деятельности. Принципы общественных явлений таковы, какова эпоха, люди и их потребности, каков способ производства. Содержание принципов в конечном счете материально детерминировано, но люди их формулируют и стремятся претворить в жизнь, борются за их практическое осуществление - принципы общественных институтов и процессов не существуют вне зависимости от взглядов и деятельности людей. Те же самые люди, которые устанавливают общественные отношения соответственно развитию их материального производства, создают также принципы, идеи и категории соответственно своим общественным отношениям. Особое значение в качестве ориентиров имеют принципы в сфере сознательно-волевой деятельности людей. Будучи понятны и выдвинуты, они организуют и направляют движение классов, народов, поступки отдельных людей, могут стать костяком нравственных, правовых и политических институтов. Принципы могут выдвигаться людьми, классами, партиями, вождями стихийно, как результат эмпирического жизненного опыта, или формулироваться сознательно, в том числе и на уровне государственной идеологии, целой теоретической концепции, приобретая характер идейно-научных отправных начал.

Таким образом, принципы права - это основные начала, его отправные идеи, которые обладают универсальностью, высшей императивностью и особой общезначимостью, эти начала составляют важнейшее содержание права, отражают закономерности и устои данной общественно-исторической формации, органически связаны с сущностью данного типа права.

Универсальность означает, что принципами пронизана вся юридическая материя и что они (принципы) должны учитываться в любой правовой ситуации.

Императивность каждого принципа права означает его непререкаемую обязательность, а высшая императивность свидетельствует о том, что такая императивность сильнее предписаний, которые не считаются принципами и должны из них вытекать, им соответствовать. Отсюда вытекает необходимое конституционно закрепленное правило - требование верховенства Конституции РФ, ее высшей юридической силы и прямого действия. Принципы права направляют и синхронизируют весь механизм правового регулирования общественных отношений, предопределяют нормотворческую и правоприменительную деятельность, служат основным критерием законности и правомерности действий граждан и должностных лиц, административного аппарата и органов юстиции, оказывают решающее влияние на правопорядок и цементируют правопорядок. Принципы права могут содержаться в отдельных нормах или в группе норм, но могут пронизывать судебную практику, даже не будучи самостоятельно сформулированы в объективном праве, составляя стержень правовой идеологии, могут концентрироваться в субъективном праве и юридических обязанностях, в правовых обычаях и традициях, деловых обыкновениях, в правовой культуре.

Не обязательно, чтобы принципы права были сформулированы в нормах законодательства, хотя это весьма и желательно, по крайней мере по отношению к ведущим принципам.

В теории права выделяют наиболее общие принципы, такие, как принципы справедливости, равноправия, гуманизма, демократии, единства прав и обязанностей, содержание убеждения и принуждения. Принципы можно также подразделить исходя из отраслевой принадлежности: отраслевые принципы или принципы гражданского права, административного, уголовного и т.д.

Функции права. Функции права - это основное направление деятельности принципов права, его норм, правовых институтов и отраслей, направленных на правовое регулирование (воздействие) общественных отношений.

Выделяют общесоциальную функцию права и юридическую функцию. Так, к общесоциальной функции относят культурно-историческую функцию, воспитательную функцию, функцию социального контроля и информационно-ориентирующую функцию. К юридической функции относят регулятивную и охранительную, причем регулятивная функция подразделяется на регулятивную динамическую (в основе регулятивной динамической функции находятся нормы, направленные на обслуживание средствами права тех или иных социальных процессов: например, гражданский и торговый оборот обслуживают такие институты права, как договор (сделка), поставка, кредит, мена, дарение, завещание) и регулятивную статическую функцию, которая заключается в закреплении тех или иных статусов в обществе, обеспечении стабильности и неизменности социально-правовых ценностей: например, закрепления неизменности и стабильности глав 1 и 2 Конституции Российской Федерации.

## 2. Различные концепции правопонимания

Термин позитивизм происходит от латинского positives – положительный. Следовательно, основой взглядов позитивистов явилось утверждение о том, что государство устанавливает законы и через них “делегирует” юридические права и устанавливает обязанности. Оно как бы предопределяет и обозначает в основных источниках закона само право. Гносеологические аспекты права жестко детерминированы государством. В свою очередь, сам закон служит толчком и источником к возникновению ряда общественных отношений.

Юридический позитивизм придает ведущее значение норме права, которая выполняет теоретико-познавательную функцию. С помощью данной конструкции право достигает внутреннего единства. Высшим уровнем развития и выражения права является конструкция, содержащая нормы права.

Именно такие основные положения концепции юридического позитивизма отстаивали в своих работах Г. Кельзен, Х. Л.А. Харт, Дж. Остин, К. Бергбом. Возникновение юридического позитивизма в мировой юридической науке оказало влияние и на развитие данной концепции права в России. В этой связи стоит отметить, что развитие России во многих направлениях отличалось от западного и тем самым наложило определенный отпечаток на юридическую науку. По своему территориальному положению Россия соединяла Европу со странами третьего мира, “охраняла” ее от набегов кочевников, позволяла, таким образом, последовательно развиваться европейской цивилизации и культуре. Такое территориальное расположение России обусловило и качественно иное развитие фундаментальной классической науки в государстве. Если в Европе существовали идеи преемственности и развития научных взглядов от предшественников (Демокрит – Платон – Аристотель), в России развитие таких взглядов можно охарактеризовать как “вспышку”, “очаг”, когда твердые устои канонического права перерастают в юридический позитивизм, социологическую школу и т.д.

Заявил о себе юридический позитивизм в России в конце ХIХ–начале ХХ веков с появлением ряда работ по праву таких ученых, как С.В. Пахман, Г.Ф. Шершеневич. Именно в это временя юридический позитивизм стал рассматриваться в качестве теории формально-догматической юриспруденции, которая выражает волю властных субъектов в законодательстве.

С.В. Пахман в своей работе “О современном движении в науке права” обозначил приведенное выше понимание юридического позитивизма. Существенный вклад в данную теорию внес Н.М. Коркунов. В его представлении “право … норма свободы личности, система правил, размежевывающих свободу этих личностей”. Российские ученые не только восприняли идеи позитивизма, но и попытались модернизировать это учение, применив его к традициям российского права. Благодаря этому появилась возможность описать отличительные признаки юридического позитивизма, основанного на принципах российской культуры.

Во-первых, он основан на формально-догматической юриспруденции. Главное место в нем отводится догме права. Она, в свою очередь, создает приемы формально-догматической обработки законодательного материала. Важнейшим элементом обработки считается описание, обобщение и создание юридических конструкций.

Во-вторых, одним из свойств юридического позитивизма следует считать феноменализм. Г.Ф. Шершеневич отмечал: “ …построения науки должны быть результатом только наблюдения над явлениями действительной жизни”. Высказывание ученого подчеркивает формальность и эмпиричность позитивизма. В данном контексте любое правовое явление берется из эмпирического материала и наделяется рядом свойств, занимает место в системе юридических категорий.

В-третьих, предметом изучения науки считается право в собственном смысле, право, существующее в качестве образца, масштаба и независимо от нашего сознания.

В-четвертых, центральное место в теории занимает общее понятие права как формальное и общеобязательное. Составным элементом права является норма. Юридический позитивизм понимает под правом нормы, правила поведения, выражающие требования, обращенные государством к подчиненным. Право – совокупность общеобязательных норм, обеспеченных принудительной силой государства. Так, Г.Ф. Шершеневич считает право “правилами общежития, поддерживаемыми государственной властью”.

Концепция позитивизма была воспринята советской юридической наукой и довольно быстро заняла господствующее место в правовой идеологии государства. Формирование позитивизма происходило под влиянием марксистско-ленинской философской теории. Это предполагает восприятие сущности права через концептуальные основы позитивизма в его положениях о классовой сущности права, его обусловленности экономическим базисом государства.

Право рассматривается как система общеобязательных формально-определенных норм, которые выражают и призваны обеспечивать классово-определенную свободу поведения в ее единстве с ответственностью и сообразно этому выступают в качестве государственно-властного критерия правомерного и неправомерного поведения. Именно такое понимание права утвердилось в качестве ведущего и господствующего в юридическом позитивизме. Понять сущность определения возможно через анализ признаков явления, которые названы в нем в качестве основных.

Это, прежде всего, классово-волевой характер. Через него выражается возведенная в закон государственная воля того класса, который осуществляет политическое господство. В классово-волевом характере отражается классовая сущность права. Этому тезису отводится главенствующее место в марксистско-ленинской теории. “…Ваше право, – подчеркивая классовую сущность права, писали К. Маркс и Ф. Энгельс, - есть лишь возведенная в закон воля вашего класса, воля, содержание которой определяется материальными условиями жизни вашего класса”. Следовательно, право выступает не только как воля господствующего класса, но, реализуясь через государственно-властные предписания, становится такими правилами поведения, в которых заключается государственная воля, независимая от воли отдельных представителей.

Классово-волевой характер права выделяется как ведущий признак. Право является возведенной в закон волей господствующего класса или народа, т.е. выражением воли, ее результатом, ее продуктом. В этом смысле, классово-волевой признак права обусловлен соответствующим базисом; или экономическими отношениями, складывающимися по поводу производства, распределения и потребления материальных благ. Юридический позитивизм выражает волю трудящихся при руководящей роли рабочего класса.

Следующим признаком права, с точки зрения юридического позитивизма, является нормативность. Она заключается в том, что воля господствующего класса выражается обязательно в юридических нормах. Именно основываясь на признаке нормативности, представители позитивизма определяют право как систему норм, которые издаются и санкционируются государством в строго определенных формах. Проводя последовательный анализ сущности и понятия юридического позитивизма, следует отметить, что исторические процессы, стремительно происходящие в нашем обществе, диктуют разнообразные точки зрения и подходы к тем явлениям, которые нас окружают. В связи с изменением официальной государственной доктрины существенные коррективы вносятся и в концепцию юридического позитивизма.

Социологическая концепция права (социология права) в противоположность позитивизму, исследует право эмпирически, как опытный факт, во взаимодействии с социальными явлениями. Право, по мнению сторонников данного подхода, с одной стороны, выражено в законе, с другой, действует фактически на практике. Такое право следует считать “живым”. Оно во многом отличается от того права, которое заключено в законе. В основу его положено общественное отношение. Представители этого подхода считали, что предписания закона становятся нормой права в том случае, если они действительно применяются. Право в интерпретации социологического подхода не застывшая догма, а изменчивая, живая сила; и то, что законодатель имел в виду вчера, может устареть сегодня. Аргументами против нормативизма считались тезисы о том, что норма, содержащаяся в тексте закона, не всегда может применяться в полном объеме в юридической практике, тем самым может противоречить позитивному праву. Иногда сама практика доказывает, что норма права устарела, и судья выносит решение на основе свободного отыскания права.

Задача социологии права заключается в объяснении возникновения и развития права во взаимосвязи с другими общественными явлениями. Упор делается на исследование права в действии. Социология права изучает юридическую систему функционально. Для нее первичной «клеточкой» права является общественное отношение, урегулированное нормой права (правилом поведения), с одной стороны, а с другой, право является режимом упорядоченных отношений между людьми. Его эффективность достигается за счет применения силы политически организованного сообщества.

Сторонники социологической концепции под правом понимают систему общественных отношений, защищенных со стороны государства. Право рассматривается в отличие от “равного масштаба, применяемого к неравным людям”, равным мерилом, которое всегда – неравный результат, индивидуализация абстрактных норм в соответствии с конкретными жизненными обстоятельствами, всегда неодинаковыми и нетождественными. При таком понимании право становится тем, что осуществляется практически, когда отдельная норма через процесс правоприменения находит свою конкретизацию в индивидуальном общественном отношении.

Становление социологической концепции права происходит посредством придания общественному отношению свойства правового. В этом случае государство издает юридическую норму - закон. Его воля здесь объективируется в правоотношении, которое из юридической нормы перерастает в явление сущности права.

Развивая идеи социологической концепции права, В.Н. Кудрявцев и В.П. Казимирчук считают, что необходимость и обусловленность социальной проблематики права связаны с формированием новой экономической структуры отношений, реформой правовой системы. По мнению авторов, социология права рассматривает функционирование права в обществе в социальном аспекте. Ее предметом является социальная обусловленность права, социальные функции права, условия общего действия права.

Социология права включает в себя систему социальных знаний о праве как особом социально-юридическом феномене в развитии и действии, как социально детерминированном, социально действующем явлении и процессе. Социологические исследования проводятся как в целом, так и по отдельным дисциплинам и рассматриваются в качестве направлений отраслей права. Методологической основой социологии права является единство теоретического и эмпирического, абстрактного и конкретного, теории и практики, исторического и логического, структуры и функций. Такой комплексный подход, по мнению авторов, применяется и к теории конкретных социологических исследований.

Концепция естественного права уходит своими корнями в древность. Достаточно вспомнить мысль Аристотеля о том, что цель человечества состоит не в том, чтобы жить, а чтобы жить достойным образом. Основная идея мыслителя заключалась в подчинении человека нравственным идеалам как способам связи между людьми. Она была воспринята философами нового и новейшего времени. И. Кант обосновал в рамках этой концепции формальный принцип нравственности, который основан на нравственной автономии субъекта. Ее смысл заключался в подчинении воли не подсознательному чувству человека, а законам разума, как всеобщим и необходимым. По мысли Аристотеля моральный закон содержит категорический императив - “закон, который обязывает нас – а priori и может быть выражен как исходящий от воли высшего законодателя, т.е. такого, который имеет только права и не имеет никаких обязанностей”. Это дает основание говорить, что для Канта права человека естественны и неотчуждаемы, даны ему с рождением. Эти права определяются состоянием реального бытия, а затем о них можно говорить как о положениях закона.

Характеризуя концепцию естественного права, следует выделить главный её тезис о том, что право существует без текста законов как система прецедентов или обычное право.

Концепция естественного права была воспринята в России в начале ХХ века. Следует вспомнить ряд ярких представителей этой концепции и остановиться на ее основных положениях.

Концепция естественного права была представлена в учениях П.И. Новгородцева, Б.А. Кистяковского, Н.А. Бердяева, В.С. Соловьева и др. Основным положением концепции стал вывод о существовании высших, постоянно действующих, не зависимых от государства норм и принципов, в которых воплощен разум, справедливость, объективный порядок ценностей. По В.С. Соловьеву, уже в первоначальных нравственных данных – стыде, жалости, религиозном чувстве - проявляется высшее совершенное добро. Связывая нравственность с правом, автор считал, что право - это низший предел, или определенный минимум нравственности. В самом праве заключено требование реализации этого минимума. Право, будучи внешним осуществлением закономерного порядка, допускает прямое или косвенное принуждение. Он подчеркивал, что “право есть принудительное требование реализации определенного минимального добра, или порядка, не допускающее известное проявление зла”.

Начальным пунктом в естественной концепции является понятие “личность”. Она по своей природе существо свободное. Свобода определяет самостоятельность личности и ее место в праве. Право проявляется тогда, когда свободное действие одного встречается с таким же свободным действием другого.

Только равенство обеспечивает существующую свободу. По мнению другого мыслителя Харриса Д., свобода является ценностью, связанной с правом и обеспеченной законом. Она обеспечивается конституцией и поддерживается государством. Провозглашается, что право необходимо для сохранения свободы одного человека от посягательств со стороны других. С другой стороны, право можно рассматривать как “врага” свободы, как перечень ограничений, которые обязательно противоречат естественной свободе. Любое ограничение свободы представлено как то, что требует объяснения. Например, если законодательство предусматривает нормы о пользовании ремнями безопасности или лицензировать определенные виды деятельности, то законодателю необходимо иметь веские причины для введения ограничивающих свободу норм.

На формирование свободы оказали влияние многие факторы, например, такие как движение к деколонизации и национальному самоопределению; требование того, что человеком должен управлять представитель той же культуры; наследство западных демократий – на свободу слова, собраний и критики. Впоследствии они нашли свое выражение в Европейской Конвенции о правах человека и Основных Свободах, в писанных конституциях.

Свобода является философской категорией. Она подразделяется на свободу, негативную и позитивную. Первая подразумевает отсутствие ограничений человеческим желаниям как внутреннюю ценность; вторая подразумевает полностью свободного человека в идеале. Он отрицает позитивную свободу, мотивируя это тем, что невозможно существование такого идеала, как полностью свободный человек. Например, Ж.Ж. Руссо утверждал, что человека можно “заставить быть свободным”; а марксисты, в свою очередь, верили, что только после избавления от влияния капитализма возможна действительная свобода.

Вывод о том, что означает быть действительно свободным, связан с отношением человека к закону. Следует вспомнить ограничения негативной свободы человека, как-то: законы, запрещающие убийство, насилие, нападение, кражу и т.д. Однако должен ли закон ограничивать свободу действий человека, не причиняющих никому вреда. Положения закона должны быть рассчитаны на то, что свободный человек должен делать.

Определение права в рамках концепции естественного права связано с правовой системой, существующей в “естественном” состоянии. Оно сводится к логически выведенным формальным условиям права, которые нетождественны праву положительному. Сторонники этой концепции подчеркивали, “что естественное право есть та общая алгебраическая формула, под которую история подставляет различные действительные величины положительного права. При этом само собой разумеется, что эта формула /как и всякая другая/ в своей отдельности есть лишь отвлечение ума, в действительности же существует лишь как общая форма всех положительных правовых отношений в них и через них. Таким образом, под естественным рациональным правом мы понимаем только общий разум или смысл всякого права как такового”.

Такое понимание права предполагает обязательное существование какой-то группы нравственных требований, которые собственно и определяли его содержание. Иначе их называли нравственным минимумом. Это не что иное, как начальный критерий, позволяющий назвать, перечислить и определить естественные права человека. Нравственный критерий, таким образом, является ядром сущности права для представителей естественной школы. Из этого вытекает несколько основных незыблемых постулатов, положенных в основу построения системы права в рамках названной теории. К ним относится следующее: “никто не может переносить на других таких прав, которых сам не имеет. По естественному закону никто не имеет права произвольно распоряжаться чужим имуществом; следовательно, право любой власти простирается только на охрану естественных прав человека”.

Определенное место в концепции естественного права занимает регламентация внешнего принуждения в целях реализации общественного блага.

Обобщая сказанное, можно попытаться назвать основные признаки категории права в рамках рассматриваемой концепции. Во-первых, это принудительное требование, которое однако не является формальным, поскольку вытекает из восприятия права как живого динамичного явления, во многом основанного на нравственном чувстве.

Во-вторых, принудительное по форме требование направлено на реализацию определенного минимального добра. Право, в этом смысле, очерчивает минимальную степень нравственного совершенства и тем самым ограничивает возможность безнравственного проявления воли отдельных субъектов. Это позволяет посредством права обеспечить внешний порядок, не допускающий каких бы то ни было проявлений зла. Представители школы естественного права на особое место ставят ценности свободы и справедливости. Справедливость лежит в основе самой доктрины естественного права. Ее содержание заключается в признании за другими права на жизнь и благополучие, в той мере, в какой это признается каждым за самим собой. Свобода является высшим уровнем развития личности и представляет собой естественный источник права. Б.Н. Чичерин, к примеру, рассматривает ее, как “один из элементов общественной жизни, но не единственный и не верховный. Человек, по природе свой, существо свободное, а потому имеет права. Эти права должны быть признаны в государстве, которое состоит из свободных лиц, а не из рабов. Рабство унижает человеческое достоинство, низводит человека на степень орудия или животного. Но человек, не только существо разумное, но и свободное и нравственное, носит сознание господствующих над ним начал”. Такая свобода выступает неотъемлемым /естественным/ правом человека. Она тесно связана с общим благом, как два интереса – интерес человека и интерес общества.

Долгое время школа естественного права рассматривалась в нашей стране через призму государственной идеологии и объявлялась лженаукой. Пожалуй, упоминание о ней в официальных вузовских учебниках можно было найти лишь в главе, посвященной критике буржуазных правовых теорий. Несмотря на это, и в советский период в отечественной теории права появились ростки естественно-правового подхода к анализу действительности.

Одним из первых, кто попытался отойти от общепризнанного подхода к праву, был В.С. Нерсесянц. В своей работе “Право и закон” автор пришел к выводу о том, что проблемы соотношения права и закона, права и свободы, воли и свободы относятся к числу достаточно изученных в отечественной юридической науке. Он принимает существующее в литературе определение и признаки права. Считает, что нормативность является важным компонентом понимания права. Необходима праву также и общеобязательность, так как этот признак связывает право с государством и его принудительной силой. Однако для автора норма права – лишь официальная форма выражения его нормативных начал. Ученый предполагает, что “норма закона состоит не только из конкретизации, но и из того, что конкретизируется, и этим конкретизируемым не может быть любое произвольно взятое содержание, но лишь определенное по своей сущности содержание /т.е. свобода/. Автор также считает важным в понятии права действие и реальность норм права. “ В теоретических подходах, - подчеркивает В.С. Нерсесянц, - где не производится различий между правом и законодательством, законодательные нормы в качестве норм долженствования становятся исходным пунктом движения к сущему, к реальности права, к его осуществлению в действительности”. Однако именно в этом случае норма закона остается на уровне должного. Навязывает заданные характеристики реальным фактическим отношениям. Переход от должного к сущему, по мнению автора, предполагает разграничение права и закона и выделение таких категорий, как воля и свобода, неизбежно сопутствующих реальному воплощению права в действительной жизни. В этом смысле, правовые нормы, правовое сознание, правовые отношения являются составными элементами понятия права, существующего в качестве теоретической абстракции. Когда эти категории переходят в свое конкретизированное качество, тогда они превращаются в “материю” закона и становятся правовыми по существу.

Бесспорно, что преломление собственно естественно – правового понимания проблемы через призму господствующей идеологической доктрины не могло не сделать ее несколько специфичной, отличной от классической, а поэтому необходимо назвать признаки, характеризующие состояние естественно-правовых исследований в современной России.

Во-первых, попытка выхода к основным категориям естественного права – свободе и воле – предпринимается через соотношение права и закона. Во-вторых, путь к “сущему” праву лежит в разрешении противоречий между законом и правом. Право отличается от закона, т.к по сути оно представляет собой явление должное, а закон есть его реализация вовне или его реальность.

Вместе с тем, необходимо констатировать, что к сегодняшнему дню не сформировалась как единое целое российская национальная школа естественного права. Хотя именно в данный исторический период существует возможность для развития именно этой правовой концепции на базе российской традиции.

Основным содержанием аксеологического подхода является учение о ценностях. Ценности – это специфическое социальное определение объектов окружающего мира, выявляющих их положительные и отрицательные качества для человека и общества /благо, добро, зло/, заключенные в явлениях общественной жизни и природы.

Идеи аксиологии /теории ценностей/ возникли с момента разрушения идеологических устоев общества в древние века. Кризис афинской демократии заставил Сократа поставить вопрос о том, что есть благо.

Для теории ценностей главным является тезис о возникновении и развитии природы ценностей, их месте в реальности и структуре ценностного мира, связи различных ценностей между собой, с социальными и культурными факторами и структурой личности.

Основной категорией теории является ценность, т.е. все многообразие предметов человеческой деятельности, общественных отношений и включенных в их круг природных явлений. Они могут выступать в качестве “предметных ценностей”, т.е. оцениваться в плане добра и зла; истины и не истины; красоты и безобразия; допустимого и запретного; справедливого и несправедливого и т.д.

В культурно-исторических процессах /древних веков, средних и т.д. / существовала иерархия ценностей, которые определялись общественным сознанием. Всякое явление получало преобразование в деятельности человека, становилось элементом определенной культуры, приобретало значение и смысл для социальной общности. Каждая общность характеризовалась специфическим набором и иерархией ценностей, их система выступала в качестве наиболее высокого уровня социальной регуляции.

Обращение к аксиологическому подходу в изучении права связано с уже внедрившейся в теорию права, правовую систему, правосознание естественной концепцией. Обусловлено мнением о том, что “все большая ориентация на общечеловеческие ценности и гуманитарные начала в нашем мировоззрении в современных условиях совпала с фактически возрастающей ролью права в общественной жизни”. На оформление подхода к праву оказало влияние развитие общегуманитарной мысли, приоритет и ориентация на общечеловеческие ценности. Привлекает внимание также идея о том, что ценность права можно исследовать только, если рассматривать его как явление цивилизации и культуры. Право должно занимать ведущее место в каждом этапе развития человечества. Оно как бы задает те нормативные ориентиры, которые позволяют упорядочивать социальную жизнь, гарантировать свободу человеку и реализовывать свойственную человеку индивидуальность.

Именно данная концепция рассматривает человека не просто субъектом – личностью, а индивидом. Она предусматривает его основные права и свободы. Специфика основных прав и свобод связана с индивидуальными качествами самого человека. Естественные неотчуждаемые права - основа концепции даны человеку по рождению никем не могут быть отменены или изменены. Они позволяют индивиду быть самим собой. Индивид как бы становится ценностью не только для общества, но и для самого себя. Он является не просто ценностью, а правовой ценностью, потому что все те права и свободы, которые характеризуют социальные и человеческие качества индивида ни кем не регламентированы, а изначально присущи индивиду.

Обозначение авторского подхода к аксеологии необходимо связать с анализом ценностей права в отечественной теории права в целом.

В отечественной теории права первые упоминания об аксеологическом подходе встречаются в связи с развитием широкого подхода к праву в рамках юридического позитивизма. Как отмечал В.Н. Кудрявцев, “во многих случаях социальные ценности, отраженные в праве, становятся правовыми идеями, принципами права, находят в нем свое как бы “второе рождение”. Условно считалось, что право является ценностью в обществе, социальным благом, соответствующим интересам и идеалам определенных классов, общества, личности. По мнению Нерсесянца В.С., концепция аксеологии предполагает различение ценности и оцениваемого факта /явления, объекта, отношения/ и определение его ценностного значения и смысла. Ценность права, ценность закона /позитивного права/ состоит в их правовом значении и смысле. Цель права как должного в отношении закона заключается в том, что оно формирует закон /позитивное право/. Правовой закон – это абсолютно правовая цель-ценность и постоянное долженствование – требование для реального закона. Именно такое соотношение должного и сущего в аксеологической плоскости выражает идею необходимости постоянного совершенствования практически и реально существующих форм позитивного права, которые как явления далеки от идеального состояния.

Такой факт является закономерным. Во-первых, ученые, высказывая ту или иную точку зрения, должны были увязывать ее с общей государственной доктриной. Во-вторых, само понятие аксиологической концепции содержало собственный присущий только отечественной теории права смысл.

Возникновение аксиологической концепции в рамках данного подхода было связано с общей государственной доктриной, а сущность и понятие концепции с позитивистским подходом полностью ориентировались на позитивное право. В данном контексте под ценностью понимали социальное благо, соответствующее интересам и идеалам определенных классов, общества, личности. В этих рамках следует выделить несколько уровней ценностей права. С одной стороны, в соответствии с классовой сущностью ценность права заключалась в служении классовым интересам. Здесь право обеспечивало экономические, идеологические интересы господствующего класса и выполняло функции высшей ценности. Оно как бы подчеркивало в соответствующих источниках, что является ценным /материальные блага и т.д. / для господствующего класса, что он должен охранять, приумножать и т.д.

С другой стороны, в соответствии с общим назначением права в жизни людей следует выделить ценность права как высокоэффективного и целесообразного социального регулятора. Право выступает единой для всех мерой /масштабом/ поведения одинаково воспринимаемой людьми, и опосредующей их деятельность. Кроме того, право также является средством, которое обеспечивает функционирование остальных социальных институтов в обществе.

Следует отметить, что право обладает собственной ценностью. Оно является как бы равной для всех мерой поведения в обществе, олицетворяет социальную свободу и ответственность, выражает присущие человеку социальные блага, обеспечивает стабильность взаимоотношений между людьми. Выступая балансом между социальной свободой и ответственностью, право позволяет выражать грань, которая вносит в жизнь общества организованность и порядок, очерчивает рамки взаимоотношений между людьми, не допускает переход к произволу и беззаконию.

Являясь сопротивлением произволу и беззаконию, право тем самым занимает центральное место и выступает фактором социального прогресса. В этом смысле, право может выступать и явлением культуры. Оно может фиксировать в нормативной форме духовные ценности и достижения, которые вырабатываются обществом, например: демократия, права человека, мораль.

Прежде всего, ценность права, если право выступало орудием классового и политического господства, совпадала с ценностями других социальных институтов в системе классовых отношений. С другой стороны, право всегда имеет общее назначение, и ценность права заключается в

## тема 9. правовые системы (семьи) и типы права

## тема 10. личность, право, государство

## 1. Положение личности в исторически разных общественных системах

Уже в древности начинаются поиски принципов, форм и конструкций для установления надлежащих взаимосвязей, взаимозависимостей и согласованного взаимодействия права, власти и личности. В процессе углублявшихся представлений о праве и государстве довольно рано сформировалась идея о разумности и справедливости такой политической формы общественной жизни людей.

В эпоху перехода от феодализма к капитализму решающее значение приобретают проблемы политическом власти и её формально равной для всех правовой организации в виде упорядоченной системы разделенных государственных властей, соответствующей новому отношению социально-классовых и политических сил. Юридическое мировоззрение нового восходящего класса требовало утверждения новых представлений о свободе человека посредством режима господства права и в частных, и в публично-политических отношениях. В период начавшегося разложения феодализма идеи правовой государственности с позиции историзма изложили прогрессивные мыслители того времени Н. Макиавелли и Ж. Боден. В своей теории Макиавелли на основе многовекового опыта существования государств прошлого и настоящего предпринял попытку объяснить принцип политики, осмыслить движущие развития политической жизни с тем, чтобы изобразить контуры идеального государства, наилучшим образом отвечающего потребностям его времени. Цель государства он видел в возможности свободного пользования имуществом и обеспечения безопасности для каждого. При рассмотрении вопроса о государственных формах предпочтение отдавалось республике, так как именно республика в большей мере отвечает требованиям равенства и свободы.

Боден же определяет государство как правовое управление многими семействами и тем, что им принадлежит. Задача государства, по его мнению, состоит в том, чтобы обеспечить права и свободы.

В период ранних буржуазных революций в разработку концепции правового государства значительный вклад внесли философы-мыслители и просветители, такие как Г. Гроций, Б. Спиноза, т. Гоббс, Ш. Монтескье, Д. Дидро, П. Гольбах, Т. Джефферсон и многие другие.

Из этих учений мне хотелось бы выделить наиболее важные положения в данном вопросе. Гроций был первым выдающимся теоретиком школы естественного права. Правовые институты феодализма Гроций считал противоречащими природе человека, поэтому он выдвинул требования нового права, «отвечающего законам разума». Целью государства он считал охрану частной собственности, посредством таких правоустановлений, которые обеспечивали бы каждому человеку свободное пользование своим достоянием с согласия всех. Источником любой формы государства по учению Гроция является общественный договор, поэтому при создании государства народ может избрать любую форму правления, но, избрав её, народ обязан повиноваться правителям.

Так же как и у Гроция, у Дидро государственная власть возникает как продукт общественного договора, который придает обществу организованную политическую форму. Люди лишь частично передают государству свою естественную независимость, с целью обеспечения интересов и объединения воли и силы всех. Государственная власть, следовательно, основана на воле народа, который является сувереном.

«Лишь нация есть истинный суверен; истинным законодателем может быть лишь народ, лишь воля народа является источником политической власти».

Главная цель государства, по Дидро, есть обеспечение неотъемлемых прав граждан и их счастья. Идеи Дидро продолжил и обосновал Кант в своей теории правового государства.

Одним из первых, кто дал теоретическое обоснование демократического государства, был Спиноза. Будучи связано законами, государство обеспечивает действительные права и свободы человека. Он утверждал, что государство могущественное только тогда, когда оно гарантирует каждому гражданину не только сохранение жизни, но и удовлетворение его интересов, и предостерегал правителей от посягательств на собственность, безопасность, честь, свободу и иные блага подданных.

Т. Гоббс был защитником абсолютной монархии в Англии, но тем не менее он разработал ряд прогрессивных положений о господстве права в общественной жизни, которые впоследствии были развиты революционными буржуазными мыслителями. К их числу относится обоснование формального равенства перед законом, незыблемость договоров. Свободу человека Гоббс рассматривал как право делать все то, что не запрещено законом, и тем самым закончил теоретические основы наиболее эффективного принципа правового регулирования общественных отношений.

В трактовке Д. Локка, который, по словам К. Маркса, был «классическим выразителем правовых представлений буржуазного общества в противоположность феодальному». Идея господства права воплощается в государстве, где верховенствует закон, соответствующий естественному праву и признающий неотчуждаемые естественные права и свободы индивида, и осуществлено разделение властей. Такое государство с господством права он противопоставляет деспотизму. «Свобода людей, находящихся под властью правительства, - отмечал он, - заключается в том, чтобы иметь постоянное правило для жизни, общее для каждого в этом обществе и установленное законодательной властью, созданной в нем; это - свобода следовать моему собственному желанию во всех случаях, когда этого не защищает закон, и не быть зависимым от постоянной, неопределенной, неизвестной, самовластной воли другого человека. » Обоснованный здесь Локком правовой принцип, как и у Гоббса, индивидуальной свободы лишь словесно несколько расходится с последующей, ставшей актуальной и для нас, формулой: «разрешено все, что не запрещено законом».

## 2. Юридический статус личности в государстве. Юридические обязанности и ответственность личности перед государством и обществом

Правовой статус личности в самом общем виде может быть охарактеризован как система прав и обязанностей, законодательно закрепляемая государством в конституциях и иных нормативно-юридических актах. Права и обязанности - основной исходный элемент права. Г.В. Мальцев – ничего более важного и структуре права по существу нет. «Система прав и обязанностей - сердцевина, центр правовой сферы, и здесь лежит ключ к решению основных юридических проблем».

В правах и обязанностях не только фиксируются образцы, стандарты поведения, которые государство считает обязательными, полезными, целесообразными для нормальной жизнедеятельности социальной системы, но и раскрываются основные принципы взаимоотношений государства и личности.

Взаимосвязи государства и личности требуют четкой урегулированности и упорядоченности. Это обусловлено особой важностью такого рода отношений для поддержания существующего строя, для его нормального функционирования. Предпосылкой обладания правами и обязанностями является гражданство, как определенное политико-правовое состояние человека.

Оно выражает юридическую принадлежность индивида к государству, которая «выступает в юридической форме, получает политико-правовое выражение в институте гражданства, нормы которого определяют условия и порядок приобретения, утраты гражданства и т.д. »

Гражданство является юридическим основанием для личности пользоваться юридическими правами и свободами и выполнять установленные законом обязанности, т.е. основанием правового статуса личности.

Гражданство и вытекающие из него правовые последствия неотделимы от природы государства, от его социальной направленности.

Права и обязанности фиксируют сложную систему взаимосвязей государства и личности, основанную на демократических принципах. Эти взаимосвязи и отношения формируются в результате действия объективных закономерностей общественного развития, которые обусловливают объем и характер прав и обязанностей граждан. Юридические права и обязанности определяют важнейшие параметры поведения личности в структуре общественных связей общества. В условиях демократического общества права, свободы и обязанности личности, образующие правовой статус, регулируют отношения личности с государством, обществом, согражданами в соответствии с целями построения демократического общества.

Существуют несколько подходов к определению правового статуса личности. В структуру правового статуса включается различный набор элементов. Наряду с системой прав и обязанностей в правовой статус включаются: гражданство, общая правоспособность, гарантии; законные интересы; юридическая ответственность и др.

Ряд дополнительных элементов следует считать либо предпосылками правового статуса (например, гражданство, общая правоспособность), либо элементами вторичными по отношению к основным (так, юридическая ответственность вторична по отношению к обязанностям, без обязанности нет ответственности), либо категориями, далеко выходящими за пределы правового статуса (система гарантий).

Законные интересы, т.е. интересы, которые прямо не закреплены в юридических правах и обязанностях, едва ли необходимо выделять в качестве самостоятельного элемента правового статуса. Интерес предшествует правам и обязанностям независимо от того, находит, ли он прямое закрепление в законодательстве или просто подлежит «правовой защите со стороны государства». Интерес-это категория внеправовая, или «доправовая», и, разумеется, закрепляется не только в конкретных правовых предписаниях, но и в общих принципах права. Правовое выражение и защита осознанных классовых либо общенародных интересов, а также интересов личности - одна из важных функций правовой системы демократического общества. Поэтому следует ограничить понятие правового статуса категориями прав и обязанностей, которые позволяют четко выделить его структуру. По всей вероятности, предстатусные и послестатусные элементы целесообразно включить в понятие «правовое положение личности», как это предлагают Н.В. Витрук и В.А. Кучинский.

В целом же нельзя не отметить, что споры о понятии правового статуса ведутся в основном вокруг выделения входящих в него элементов, вокруг понятий. Это ограничивает исследование проблемы логико-юридическим анализом, на что справедливо обратили внимание Г. Ханаи и В.М. Чхиквадзе.

Определение правового статуса должно подчеркивать социальное значение понятия; это может быть достигнуто выходом за пределы сугубо юридических категорий, посредством установления связи прав и обязанностей с социальной деятельностью людей. Такой подход будет способствовать раскрытию активной, созидательной функции правового статуса, поскольку проблема правового статуса, как и вся проблема личности, должна быть связана с социальной активностью человека.

Элементы, составляющие правовой статус - юридические прав и обязанности.

Правовой статус личности в демократическом обществе обеспечивает координацию действий личности и государства, социальной системы в целом. Правовой статус основан на принципах, которые присущи всему праву: демократизме, уважении прав и достоинства личности, равноправии, справедливости, законности, неразрывной связи прав и обязанностей, сочетании убеждения и принуждения, ответственности за вину. Эти принципы конкретно преломляются в правовом статусе, усиливая его регулятивную роль. Наряду с этим правовой статус выражает принцип взаимной ответственности государства и личности, принцип сочетания общественных и личных интересов.

## Юридические обязанности и ответственность личности перед государством и обществом

Принимая на себя обязательства по обеспечению прав граждан, государство имеет право требовать от них правомерного поведения, которое соответствовало бы эталонам, зафиксированным в юридических нормах. Без организованности и дисциплины, без согласования поведения граждан с юридическими предписаниями, выражающими государственную волю, невозможно решить важнейшие исторические задачи государства. Поэтому государство формулирует свои требования к гражданам в системе обязанностей, устанавливает меры юридической ответственности за их невыполнение. Государство как носитель политической власти располагает специальными механизмами обеспечения прав граждан и выполнения ими своих обязанностей.

Обязанность - это объективно необходимое, должное поведение личности. Следует вместе с тем подчеркнуть, что такая объективная необходимость определенного поведения не всегда субъективно осознается индивидом, а это может привести к отступлению от требования нормы. Поэтому обязанность - это как необходимое, так и возможное поведение. Личность совершает свой выбор не только в сфере юридических требований и предписаний. На этот выбор могут влиять и иные нормы, которые имеют антисоциальную направленность. В этом случае обязанность не будет реализована. Обязанность - это возможное поведение и потому, что и при благоприятном, позитивном отношении личности ее реализация в объективно необходимом поведении наступает лишь при определенных условиях, предусмотренных правовой нормой.

Государство в системе обязанностей указывает целесообразный, социально полезный и необходимый вариант поведения. Однако, как уже отмечалось, свобода выбора включает множество факторов и не замыкается в пределах правовых эталонов. Поэтому возможно поведение, которое основано на иной нормативной ориентации. Личность может избрать нормы, противоречащие требованиям, заключенным в обязанности.

## 3. Ответственность государства перед личностью. Права и свободы человека. Гарантии прав и свобод человека и государство

Принцип взаимной ответственности государства и личности, выраженный в правовом статусе, наиболее убедительно раскрывает особенность положения личности в демократическом обществе, реальность и гарантированность ее прав. Демократическое государство социально ответственно за правильное, научное закрепление в законодательстве того объема социальных возможностей, который соответствует достигнутому этапу общественного развития; за создание системы гарантий, обеспечивающих реализацию прав граждан; за четкое действие государственных механизмов по восстановлению нарушенного права и применению санкции к лицам, виновным в нарушении своих обязанностей.

Если бы правам граждан не соответствовали обязанности государства, его социальная ответственность, то эти права носили бы характер ни к чему не обязывающих деклараций. Взаимная ответственность государства и личности - это важнейший гуманистический и демократический принцип построения нормального демократического правого государства.

Применительно к обязанностям граждан в обществе правильнее говорить о так называемой позитивной ответственности, которая состоит в активной позиции личности, ее стремлении наилучшим образом выполнить требования правовых норм, содействуя тем самым укреплению правопорядка и законности в обществе.

В современных условиях позитивная ответственность личности приобретает особое значение. Это объясняется как природой демократического общества, характером регулируемых общественных отношений, так и возрастанием нравственных начал социалистического образа жизни. Возрастание социальной ответственности личности обусловлено расширением ее свободы, ростом правосознания, упрочением моральных принципов, глубокой заинтересованностью в активном участии во всех делах общества и государства. Сознание и чувство ответственности индивида за свои поступки, а коллективов - за существующую в них моральную атмосферу, правы - суть активной нравственной позиции личности «. В демократическом обществе социальная ответственность - это не только ответственность перед государством, но и перед согражданами. Взаимная ответственность сограждан друг перед другом создает социальные связи, обеспечивающие прочный правопорядок в обществе.

Признание позитивной направленности ответственности ни в какой мере не снижает значения так называемой ретроспективной ответственности, наступающей в случае невыполнения обязанности, возложенной на гражданина и связанной с возможностью применения санкций. Невыполнение обязанностей всегда нарушает чье-либо право (государства, его органов, общественных организаций, других лиц). Поэтому возможность в случае необходимости применить санкции, меры государственного принуждения служит одной из важных юридических гарантии нормального функционирования системы юридических прав и обязанностей.

Таким образом, свобода и ответственность выражают объективную необходимость определенных эталонов поведения и их выполнения в соответствии с интересами общества. Руководствуясь этими интересами, социалистическое государство требует выполнения обязанностей и определяет запреты, связанные с ненадлежащим использованием прав и свобод, противоречащим интересам общества и государства, правам других лиц.

Права и свободы человека. Права и свободы, признаваемые в настоящее время демократическими государствами, условно можно подразделить на три основные группы: социально-экономические права и свободы, определяющие отношения индивидов внутри гражданского общества, политические права и свободы, признаваемые за индивидом как членом политической общности, и личные права и свободы, которые предоставляются каждому человеку как физическому лицу.

Личные права и свободы защищают индивида от произвола со стороны государственных органов и со стороны частных лиц. К группе личных прав и свобод относятся права человека на жизнь, свободу и неприкосновенность личности, на сопротивление насилию. В демократическом обществе никто не должен подвергаться обыску, аресту без решения суда или санкции прокурора, всем обвиняемым должно быть обеспечено право на справедливый суд. Государство не должно иметь право лишать человека гражданства, высылать за пределы страны или запрещать въезд.

Политические права и свободы, которыми наделяются граждане демократических государств, предоставляют им возможность избирать и быть избранными, свободно выражать свое мнение, создавать политические партии, проводить митинги, собрания, демонстрации. Государство признает свободу совести граждан, и их право исповедовать любую религию. Вместе с тем, законом предусмотрены, и ограничения, цель которых создать правовой барьер, препятствующий превращению свободы во вседозволенность.

В группу социально-экономических прав и свобод входят право на заключение коллективных договоров, право трудящихся на участие в управлении предприятием, право на труд, отдых, на забастовку, страхование, на образование, медицинское обслуживание, право на жилище. Смысл социально экономических прав и свобод состоит в том, чтобы экономически активное население страны имело гарантии устойчивости своего положения, было защищено от последствий безработицы, болезни, потери трудоспособности. Подобная политика не в последнюю очередь обеспечивает стабильность современных западных демократий.

12 декабря 1993 года в России состоялся референдум: большинство граждан нашей страны с одобрением высказалось за новую Конституцию. В ней права и свободы человека и гражданина провозглашены в качестве основ конституционного строя. Человек признан источником своей свободы, существующей не с соизволения государства.

Права и свободы человека закреплены в главе 2-ой Конституции. Их интерпретация в целом соответствует международным документам, таким как Декларация прав и свобод человека и гражданина, Всеобщая декларация прав человека и т.д.

Российское государство обязано, по Конституции, через деятельность органов власти, управления, суда, прокуратуры, охраны правопорядка осуществлять их реализацию и защиту.

В Конституции Российской Федерации подчеркивается (статья 5, п.2), что в России не должны издаваться законы, отменяющие или умаляющие права человека и гражданина.

Таким образом, соблюдение важнейших основных прав человека - свободу слова, печати, вероисповедания, собраний, права на равную защиту законом, на соблюдение законности и справедливое судопроизводство, культурные, политические и экономические права - являются неотъемлемой частью демократического государства. Степень их соблюдения свидетельствует об уровне демократизации общества.

Взаимозависимость и взаимно ответственность граждан и государственных структур создает основу демократического развития.

Гарантии прав и свобод человека и государство. Обязанности государства, возникающие в связи с предоставлением прав и свобод своим гражданам, находят свое выражение в совокупности зафиксированных в законе различных гарантий, то есть тех условий и возможностей, которые государство обязуется создать и предоставить гражданам для практического осуществления ими своих прав и свобод.

## Тема 11. право в системе нормативного регулирования

## Понятие социального регулирования. Система социального регулирования: объект, предмет, субъекты, средства, приемы

Осуществляя сознательную деятельность, люди руководствуются определенными правилами, или как принято говорить, нормами права или правом. Право (нормы права) представляют собой модели (образцы) должного поведения, которые выступают в качестве масштаба для соизмерения с ними конкретных поступков людей. Каждая норма является своеобразным синтезом цели и средства. Цель права (нормы) внести тот или иной порядок в регулировании отношения. Средство - это обычно те неблагоприятные последствия, с которыми сопряжено ее неисполнение.

Правовые нормы (нормы) используются для регулирования поведения человека в его отношениях с природой, техникой либо в сфере общественных отношений. Сообразно этому они подразделяются на технические и социальные. Социальные нормы охраняются от нарушения соответствующими социальными группами.

Социальное (общественное) регулирование - это упорядочение (организация, регламентация) общественных отношений (поведения людей), введение их в определенные рамки.

Социальное регулирование - это деятельность, процесс, направленный на достижение социально-значимого результата, социального порядка порядка.

Структура социального регулирования включает в себя прежде всего объект социального регулирования которым может быть общество или отдельные социально значимые отношения. Следующим структурным элементом социального регулирования является предмет, который включает в себя конкретные общественные отношения возникающие непосредственно из поведения человека или группы лиц. Третьим структурным элементом социального регулирования является субъект, к которому относятся индивидуальные и коллективные субъекты участвующие в социальных отношениях (государство, человек, должностные лица, общественные организации и т.д.)

Социальное регулирование не может быть реализовано само по себе для этого необходимо применение определенных средств, которые включают в себя:

а) приемы, методы, орудия, инструменты, применяемые для упорядочения поведения людей. К ним можно отнести органы государства, являющиеся орудиями в руках вышестоящих органов (народа), общественные объединения, специальные материально-технические средства, с помощью которых определенная воля навязывается обществу (тюрьмы, оружие и т.д.), идеология, индивидуальные предписания и социальные нормы;

б) стихийно складывающиеся факторы общественной жизни: психические установки (чувства ненависти, любви), биологические свойства людей (потребности в пище, одежде), события общесоциального значения (миграция населения, старение населения, появление новых видов передачи информации).

Система социального регулирования включает в себя два приема регулирования: 1) индивидуальное регулирование, осуществляющееся в индивидуальном порядке, т.е. через указания (индивидуальные предписания, акты) властных структур отдельным людям или их объединениям вести себя определенным образом в конкретных случаях; 2) нормативное регулирование, осуществляющееся посредством социальных норм общего характера относящихся к неопределенному количеству людей или их объединений они носят безличный, не персонифицированный характер и предназначенных к неоднократному применению.

Признаки социальных норм:

1) Это правила поведения (стандарты, образцы, эталоны, модели), действующие в обществе, между людьми.

2) Это правила поведения общего характера т.е. относятся не к конкретному лицу, а к неопределенному кругу лиц, обезличены и не персонифицированы, относятся не к конкретному (разовому) случаю, а рассчитаны на неоднократное применение.

## 2. Социальные нормы как одно из средств социального регулирования. Понятие и признаки социальных норм. Виды социальных норм: нормы морали, обычаи, корпоративные и религиозные нормы, юридические нормы (позитивного права)

Социальные нормы отличаются большим разнообразием. По существу каждая большая или малая социальная группа вырабатывает свои нормы, предназначенные для оформления и стабилизации данного коллектива, определения ролевых функций его членов. Социальные нормы обеспечивают социальную ориентацию людей, способствуют внедрению в их сознание соответствующих представлений о государстве, праве. Социальные нормы можно различать по различным основаниям, так по сферам регулируемых ими общественных отношений выделяются политические, правовые, моральные, эстетические, этические, технические и иные нормы. В юридической литературе выделяют различные подходы к классификации социальных норм, однако мы вынуждены остановиться на их следующей классификации.

По сфере регулируемых отношений: 1) Нормы нравственности (морали). Они формируются в обществе (исходят от самих членов общества, а не от государства) стихийно, они определяют, что по мнению людей есть зло, а что есть добро, они указывают, что, по мнению людей, является справедливым, честным, благородным а что оным не является.

Моральные нормы обеспечиваются (охраняется) силой общественного мнением и человеческим сознанием (совестью) и выражаются в форме общественного осуждения и порицания. У различных социальных групп существуют свои моральные нормы, которые не поддаются систематизации.

2) Обычаи (нравы, привычки, обыкновения). Они складываются в результате многократного повторения, общественных отношений и представляют собой стереотипные действия, воспроизводящиеся в неизменном виде в течении длительного исторического периода. Обычаи показывают, что следует и чего не следует делать при возникновении данной ситуации. Они направлены на формирование определенного автоматизма в поведении человека: встретившись со знакомой ситуацией, он должен поступать так, как поступали в аналогичных ситуациях другие. Как правило, обычаи воспринимаются без достаточного обдумывания, а всякие новшества при их реализации отвергаются.

3) Нормы традиций (от лат. traditio - передача, повествование). Этим нормам не свойственна детальная регламентация поведения человека, она указывает лишь общие направления его деятельности. Соблюдение традиции в отличие от обычая прочно связано с определенным духовным складом личности, его мировозрением. Уничтожение, искоренение традиций возможно только путем идеологического (идейного) воздействия на людей. Напротив обычай может быть вытеснен только другим обычаем. Традиции, как правило, предъявляют к лицу более сложные требования, чем обычаи. Но несмотря на это, они все же воспринимаются как единые, неразложимые на составные части образцы действий, которые осуществляются по привычке.

4) Нормы обрядов. Символической формой усвоения (интернализации) отдельными лицами обычаев и традиций являются обряды. В основном они связаны со знаменательными моментами в жизни человека (посвящение в студенты, вступление в брак). Обрядная форма, насыщенная эмоциями, вырабатывает у человека чувство общности с соответствующим коллективом людей, приверженность его идеалам и ценностям.

Обычаи и традиции являются средством отбора и сохранения духовных ценностей и передачи их новым поколениям. Как и любые иные социальные нормы, они возникают, развиваются и исчезают под воздействием соответствующих экономических отношений. Но в тоже время именно обычаи и традиции представляют собой наиболее устойчивую часть нормативной системы общества и подчас надолго переживают те условия и конкретные исторические обстоятельства, которые их вызвали к жизни.

Следует подчеркнуть, что в обычаи и традиции могут внедряться любые социальные нормы постольку, поскольку их исполнение становиться привычным и отпадает необходимость в социальном контроле за соответствующими действиями людей. Право определяет пределы действия обычаев. Оно поощряет или, напротив, ограничивает их распространение. В некоторых случаях сохранение старых обычаев диктовалось невозможностью немедленного отказа от них. Обычаи выступающие в роли юридических норм, именуются правовыми обычаями. В отличие от правовых норм, условия их применения либо их санкции недостаточно определены. Особо следует остановиться на деловых обыкновениях. Они складываются в практической деятельности органов власти и управления, хозяйствующих субъектов, где они фиксируют заведенный порядок ведения дел и имеют локальный характер.

5) Нормы общественных организаций (корпоративные нормы) имеют следующие признаки:

а) это правила поведения, устанавливающиеся в общественных (негосударственных) организациях;

б) они касаются только членов этих организаций;

в) их выполнение обеспечивается мерами ответственности, установленными в организациях, где они действуют.

6) Религиозные нормы. Исходят от религиозных сообществ, их аппаратов управления. Охраняются специальными средствами, имеющимися в этих сообществах - отлучение от церкви, запрет причащения, наложение послушания и т.д.

5) Юридические нормы (позитивное право) - это правила поведения:

а) исходящие от государства;

б) охраняемые государством (см.: тема № 8).

Соотношение права и морали.

Мораль (нравственность, этические нормы) - это нормы, формирующиеся в обществе (исходящие от самих членов общества) и указывающие, что по мнению людей является справедливым, честным, благородным и правильным, а что нет.

Мораль изучается наукой этикой.

Отличия позитивного права и морали сегодня:

1) позитивное право исходит от государство и им охраняется (находит опору в силе государства);

Мораль формируется в обществе, обеспечивается общественным мнением.

2) позитивное право представляет слаженную систему норм;

Мораль такой системы норм, как правило, не представляет.

3) позитивное право едино в рамках одного государства.

Мораль у различных групп общества различна.

4) позитивное право, как правило, формализовано на бумаге. Для морали это как правило, не свойственно.

Взаимодействие позитивного права и морали.

Они выделяются постепенно из мононорм первобытного общества. Вначале существуют нераздельно. Постепенно, по мере усиления государства, позитивное право отделяется от морали и даже вступает с ней в противоречие.

В любом обществе существует взаимопроникновение норм морали и позитивного права.

## Технические нормы

Технические нормы указывают, как следует обращаться с орудиями труда, техникой, как нужно реагировать на воздействие сил природы. Социальные нормы регулируют отношения только между людьми. Технические нормы основаны на познании законов природы и поэтому могут быть установлены (открыты) в принципе любым человеком. Социальные нормы учитывают интересы различных групп общества и могут создаваться только заинтересованной в них социальной группой. Соблюдение технических норм обеспечивается ответной реакцией сил природы на конкретные действия человека. Например, нарушение агротехнических правил ведет к снижению урожайности сельскохозяйственных структур.

Несоблюдение отдельными лицами технических норм (например, правил эксплуатации автотранспорта) может отрицательно сказаться на интересах других людей С целью недопущения таких последствий компетентные государственные органы могут создавать особые нормы, обязывающие граждан соблюдать соответствующие технические правила. Подобные нормы принято именовать технико-социальными. Они регулируют отношения между людьми по поводу исполнения или неисполнения ими технических правил. С углублением НТР число технико-социальных норм непрерывно возрастает. Именно с необходимостью их соблюдения в немалой степени связано дальнейшее повышение ответственности человека перед обществом.

## Тема 12. правосознание и правовая культура

## 1. Понятие и признаки правосознания. Структура правосознания: правовая идеология и правовая психология

## 

Ни одно явление, в том числе и мораль, не оказывает воздействия на право, если предварительно не отражается в правосознании. Правосознание - это своеобразный фильтр, через который пропускаются факторы, влияющие на право.

Правосознание - совокупность чувств, настроений, представлений, взглядов в которых выражено отношение к действующем, желаемому и создаваемому праву.

Будучи одной из форм общественного сознания (наряду с политикой, моралью), правосознание подчиняется тем же закономерностям, что и общественное сознание в целом, и определяется в конечном счете материальными условиями жизни общества. В тоже время оно характеризуется относительной самостоятельностью. Это выражается, во-первых, в том, что правосознание может отражать не только данное состояние общественных отношений, но и тенденции их развития. Во-вторых, правосознание может вступать во взаимодействие с иными формами общественного сознания, каждое из которых по-своему оценивает одно и тоже явление, например с нравственным сознанием оценивая право с точки зрения добра и зла. Взаимодействуя друг с другом, формы общественного сознания определяют цели, стандарты поведения, в соответствии с которыми субъекты должны сообразовывать свои поступки.

## Признаки правосознания, составляющие его сущность

1) Это одна из форм (сфера, область, вид) общественного сознания, существующая наряду и в тесной взаимосвязи с политическим, экономическим и другими видами сознания.

2) Оно имеет особый предмет отражения - правовые явления (правовую действительность):

а) существующее в обществе позитивное право (своей страны и зарубежных стран);

б) должное (по мнению носителя правосознания) право (естественное право);

в) право ушедших времен (история права) и других народов (зарубежных стран);

г) деятельность людей и организаций, связанную с правом (в том числе собственную): правотворчество, реализация права, правовая политика государства, юридическая практика;

д) источники права (в нашей стране, прежде всего, законодательство);

е) правосознание других лиц и собственное (самосознание).

3) Правосознание имеет специфические средства отражения действительности: особый язык, включающий специальные юридические понятия (норма права, источник права, ответственность, вина и т.д.).

## Структура правосознания

Внутри любого правосознания выделяются следующие структурные элементы, которые отражают глубину осознания правовых явлений:

1) Правовая идеология - это систематизированные правовые идеи, убеждения, представления, суждения, понятия, вырабатываемые, прежде всего, в процессе теоретического осмысления правовых явлений. Идеология может быть поверхностной, бытовой и научной (теории, выработанные юридической наукой). Идеологию называют рациональным компонентом правосознания.

2) Правовая психология - это чувства, эмоции, настроения, желания, переживания, привычки (совесть, стыд, патриотизм, гражданственность). Это непосредственное, теоретически не осмысленное, не выступающее в виде обобщенной системы отношение к праву и другим правовым явлениям.

3) Сложные поведенческие элементы, включающие как идеологию, так и психологию:

мотивы поведения (корысть, эгоизм, личная или общественная заинтересованность);

внутренние установки (предрасположенность, готовность) на какое-то поведение (нетерпимое или равнодушное отношение к правонарушениям).

Установки объединяются в систему личностных ориентаций и характеризуют жизненную позицию человека, его правовую ориентацию. Они основываются как на чувствах, так и на идеологии.

## 2. Виды правосознания по субъектам

1) Правосознание всего общества, т.е. то сознание, которое преимущественно господствует среди большинства членов общества. Оно представляет собой систему, состоящую из правосознания групп и лиц, входящих в это общество. Общественное правосознание включает в себя знания, накопленные уже ушедшими поколениями, зафиксированные в книгах и источниках права.

2) Правосознание отдельных социальных групп (классов) общества (буржуазии, рабочего класса, городского или сельского населения, людей определенного возраста, трудового коллектива и т.д.). Это так же система, складывающаяся из правосознания отдельных индивидов, входящих в данную социальную группу (класс).

3) Индивидуальное правосознание отдельного лица.

## Виды правосознания по объему и качеству знаний

По глубине и профессиональности познания правовых явлений выделяют виды правосознания:

1) Обыденное правосознание лиц, не изучавших право специально, знакомого с ним по опыту повседневной жизни, из средств массовой информации.

2) Профессиональное правосознание лиц, получивших специальное юридическое образование (среднее или высшее) и занимающихся реализацией права в силу своей профессии.

Включает, как правило, знания о действующем праве и методах, средствах его реализации.

3) Научное правосознание лиц, занимающихся изучением права с использованием специальных научных методов. Включает сумму различных правовых теорий (естественного, позитивного, социалистического права).

## 3. Функции правосознания в жизни людей

1) Познавательная функция - заключается в накоплении людьми знаний о правовых явлениях.

2) Оценочная функция - заключается в выработке людьми эмоционального (психического: чувств, желаний, мотивов) отношения к правовым явлениям:

а) к праву;

б) к собственному поведению;

б) поведению окружающих, в том числе, к работе государственных органов (правоохранительных, правоисполняющих, правотворческих).

Оценки могут выражаться и в системе идеологических воззрений.

3) Регулятивная функция - заключается:

- в направлении поведения людей по пути правомерности или противоправности действий;

- в формировании новых норм права на основе знаний о потребностях общества.

Связь правосознания с различными явлениями общественной жизни.

Связь правосознания с позитивным правом.

1) Право является объектом, который отражается в сознании людей и тем самым определяет его характер.

2) Правосознанием может быть источником (формой) права при неразвитости писанного права (совпадает с правом).

3) Правосознание определяет развитие права в процессе правотворчества. В этом случае оно является источником права в историческом аспекте.

4) Правосознание оказывает решающее влияние на реализацию правовых норм в процессе трансформации их в правоотношения и в поведение людей.

Незнание права, нигилистическое отношение к нему порождают правонарушения, не умение реализовать закрепленные в праве субъективные права.

## Связь правосознания и государства

1) Правосознание целенаправленно формируется государством. Это происходит через издаваемые государственными органами правовые акты, через правовую агитацию и пропаганду, посредством привлечения правонарушителей к юридической ответственности и поощрение правомерного поведения.

2) Правосознание, воплощаясь в правовых нормах, оказывает обратное воздействие на государство.

Связь правосознания с другими видами (формами) сознания.

Происходит взаимодействие правосознания с другими видами сознания.

2) Правосознание может непосредственно совпадать с другими видами сознания.

Таким образом, изучение права является шагом к изучению различных сфер жизни: экономики, политики. Научное познание права, отдельных его отраслей, невозможно без познания информации накопленной другими науками.

## Связь правосознания с другими явлениями общественной жизни

1) Согласно материалистической концепции сознание людей во многом определяется положением людей в сложившихся исторически общественных отношениях.

2) Уровень благосостояния также определяет возможность различных групп общества пользоваться юридической помощью и тем самым приобретать правовые знания. Низкий уровень жизни обуславливает недоступность для массы людей помощи юридических консультаций, адвокатов и т.д., определяет их юридическую безграмотность.

3) Повышение правовой грамотности, рост числа юристов профессионалов, с другой стороны, позволяет гражданам добиваться реализации своих прав и свобод, в том числе социальных и экономических.

## 4. Деформации правового сознания

Проблемы деформации правосознания. Деформация - искажение. Деформация правового сознания предполагает некоторый изначальный запас правовых по своей природе взглядов, знаний, установок, которые в силу различных причин превратились в какие-то иные, не правовые конструкции или остались правовыми лишь номинально или частично. Конечно, правовое сознание индивидов может дойдя до крайней степени искажения, превратится в преступное сознание - это сознание несущее в себе принципиальное отрицание исходной идеи права.

## Формы деформации правосознания

Правовой инфантилизм - наиболее мягкая форма искажения правового сознания, заключается в несформированности, недостаточности правовых знаний, установок.

Пробел правосознания. Отсутствие знаний о существенных элементах позитивного права.

Правовой нигилизм - осознание игнорирование требований закона. Отрицание того, что требует закон, может проходит как в скрытой, так и открытой форме и мотивироваться в каждом отдельном случае самыми различными соображениями.

## Феномен перерождения правосознания

Крайняя степень искаженного, дефектного правосознания. Основано на сознательном отрицании закона по мотивам корысти и жестокости.

Преступное сознание. Наиболее распространенные формы деформации правосознания. Перерождение правосознания, злоупотребление служебным положением.

Правовой инфантилизм. Характеризуется безразличным, спокойным отношением к феномену права. Субъект как правило не совершает активных противоправных действий но и не стремиться активно осуществлять свою деятельность в режиме законности, активно не поддерживает правопорядок.

## Правовая культура и правовое воспитание

От правового сознания следует отличать понятие правовой культуры. Правовая культура - это не просто то или иное отношение к праву (правосознание), но прежде всего уважительное отношение к праву. Уже по этому можно утверждать, что не каждому человеку, обладающему правосознанием, присуща правовая культура. Лицо обладающее правовой культурой, во-первых, характеризуется определенным уровнем знания действующих юридических норм, во-вторых, ему свойственно уважительное отношение к праву и, в-третьих, оно строит свое поведение в соответствии с теми положительными оценками права, которые выносит. Таким образом правовая культура - это единство правовых знаний, оценок и поведения. Особое значение и связь с правовой культурой и правосознанием имеет правовое воспитание граждан. Ныне общепризнанны следующие принципы правового воспитания. Во-первых, следует учитывать особенности восприятия правовых норм различными группами населения. Во-вторых, необходимо добиваться осознания воспитуемыми социальной значимости и моральной ценности правовых норм, а также усвоения важнейших прав и обязанностей, устанавливаемых законом. Эффективность правового воспитания во многом зависит от того, насколько оно опирается на требования нравственных норм. В-третьих, следует всемерно развивать правовую активность граждан, воспитывать у них непримиримость к нарушениям закона и правопорядка. В конечном счете цель правового воспитания - это выработка навыков правомерного поведения, чувства гражданского долга и гражданской инициативы. Гражданин, обладающий высокой правовой культурой, является активным борцом за претворение законов в жизнь. Поэтому выработка высокой правовой культуры у всех членов общества является одним из важнейших средств укрепления законности и правопорядка.

Выделяют следующие виды правовой культуры.

В зависимости от субъектов выделяют индивидуальную, групповую и общественную правовую культуру. В зависимости от уровня глубины правовая культура бывает обыденной, профессиональной и научной.

## Тема 13. Нормы права

## 1. Понятие нормы позитивного права и ее признаки

Норма позитивного права (юридическая норма) - это единичное правило поведения общего характера, исходящее от государства и им охраняемое. Образно ее называют “кирпичиком”, “клеточкой”, “элементарной частицей” права.

Основные признаки нормы позитивного права:

1) это правило поведения, т.е. предписание определенным лицам того,

а) что им запрещается делать;

или б) что они обязаны делать;

или в) что они имеют право делать.

2) норма права - это единичное (одно, а не несколько) правило поведения;

3) норма права - это правило поведения общего характера.Т. е.

а) оно рассчитано на неоднократное (не разовое) действие, на регулирование не одного, а многих одинаковых (похожих) общественных отношений.

б) обычно оно относится к неопределенному числу лиц (не индивидуализировано, не персонифицировано).

4) норма права - это разновидность социальной нормы. Ее надо отличать от нормы морали, обычая, корпоративной нормы. Эти отличительные признаки перечислены ниже;

5) норма позитивного права, обычно, исходит непосредственно от государства (его органов, должностных лиц) или санкционируется (признается) государством;

6) норма позитивного права - это правило поведения, охраняемое государством (его органами, должностными лицами). Иногда говорят: принудительной силой государства. В силу этого, нормы права обязательны для тех, к кому обращены;

В данном случае под охраняемостью норм понимается то, что государство:

а) устанавливает меры наказания за невыполнение норм права;

б) имеет специальные органы, которые следят за выполнением норм права всеми и, в случае нарушения этих правил, наказывает виновных.

По названному признаку нормы права отличаются от призывов, пожеланий со стороны государства, обращенных к гражданам и организациям действовать каким-то образом. За невыполнение этих призывов не следует наказание со стороны государства

7) Норма права - это всегда элемент системы права, находится с другими нормами во взаимосвязи:

а) каждой норме, закрепляющей чье-то право должна сопутствовать норма, налагающая на других обязанность не мешать реализовать это право или оказать содействие в его реализации.

б) нормы разных отраслей права взаимодополняют друг друга.

Кроме названных, существуют и другие признаки норм права, которые имеются не у каждой нормы, т.е. являются факультативными.

1) Для норм права цивилизованных правовых систем свойственна формальная определенность. Она означает, что

а) норма права должна быть четкой, ясной, понятной, т.е. определенной;

б) норма права должна быть закреплена (сформулирована) в каком-то писаном источнике, оформлена, формализована.

2) нормы права должны соответствовать объективным социально-экономическим условиям и потребностям общественной жизни:

а) в них должны отражаться объективные потребности общественной жизни;

б) они должны ставить реальные, осуществимые требования перед субъектами права.

3) нормы современного права должны быть справедливыми с точки зрения большинства членов общества;

4) в нормах права определены границы должного или дозволенного поведения. Таким образом, с одной стороны, норма предоставляет свободу какого-то поведения, а с другой, ставит рамки этой свободы, ограничивает ее;

5) нормы права касаются наиболее важных для общества (его доминирующих групп) отношений.

## 2. Структура норм права

Нормы права состоят из следующих структурных элементов:

Гипотеза. Это часть нормы права, указывающей на условие (жизненные обстоятельства), при котором правило поведения, сформулированное в норме права, начинает действовать. Гипотеза как бы привязывает норму к действительности.

В гипотезе может содержаться следующая информация:

1) характеристика субъекта, к которому адресуется предписание нормы права;

2) указание на место, время или действия людей, при которых наступает действие нормы права.

Диспозиция. Это часть нормы права, в которой указано само правило поведения.

1) обязанность совершить какое-то деяние;

2) запрет совершать какое-то деяние;

3) право совершить какое-то деяние.

Это центральный элемент нормы права, основная часть ее содержания.

Санкция. Это часть нормы права, указывающая на обязанность государственных органов принять какие-то меры к лицу, нарушившему правила поведения (диспозицию нормы). Эти меры предполагают наказание правонарушителя или восстановление прав потерпевшего за счет правонарушителя.

## Нормы предписания

Существует два вида норм-предписаний, отличающиеся по своей структуре:

1) регулятивные нормы-предписания. Они состоят из гипотезы и диспозиции;

2) охранительные нормы-предписания, которые состоят из гипотезы и санкции.

## Логическая норма права

В правоведении выработано понятие логической нормы права. Это норма права, которая складывается из регулятивной и дополняющей ее охранительной нормы. В логической норме выделяется гипотеза, диспозиция и санкция. Схематично эту норму представляют так: если возникают в жизни какие-то условия (гипотеза), то действует правило (диспозиция), в противном случае государство применяет к лицам, не выполняющим эти требования, определенные меры (санкция).

Логические нормы права очень редко в полном объеме излагаются законодателями в статьях законодательства. Они являются результатом мыслительной деятельности юристов.

## 3. Виды гипотез. Виды гипотез по степени определенности условия, изложенного в них

1) Определенные гипотезы - это гипотезы с четким и ясным указанием условий, при которых действует норма.

2) Относительно-определенные гипотезы - это гипотезы, не вполне ясно дающие информацию об условиях, при которых действует норма. Такая информация дает правоприменителю некоторую свободу толкования.

Виды гипотез по объему (количеству и составу) перечисляемых условий.

1) Простые - имеющие одно условие, при котором наступает действие нормы.

2) Сложные гипотезы - это гипотезы, которые содержат два и более условия для наступления действия, установленного нормой правила поведения. При этом необходимо, чтобы в наличии были все перечисленные условия.

3) Альтернативные гипотезы - это гипотезы, содержащие два или более условия, при наличии одного из которых в реальной действительности наступает действие нормы права.

По способу изложения условий в гипотезе.

1) Казуистические - это гипотезы, в которых подробно перечислены все условия действия нормы права (перечислены казусы, случаи при которых действует норма).

2) Абстрактная гипотеза - это гипотеза, где вместо описания конкретных условий действия нормы права, названо общее (абстрактное) их определение (указываются родовые признаки разных видов условий).

## 4. Виды диспозиций

Диспозиции делятся на виды по степени определенности правил в них заложенных.

1) Определенные диспозиции - точно и ясно формулирующие правило поведения, не допускающие никакой доли усмотрения (свободы).

2) Относительно-определенные диспозиции - устанавливают только границы поведения, в рамках которых субъекты права действуют самостоятельно (свободно).

## 5. Виды санкций

По степени определенности вида и меры наказания, установленной государством, за правонарушение.

1) абсолютно-определенные санкции - устанавливающие один вид наказания, и строго определенную его меру;

2) относительно-определенные санкции - устанавливающие один вид наказания за совершение правонарушения, но дающие свободу правоприменителю в определении меры наказания (его размера) в рамках одного вида наказания;

3) альтернативные санкции - устанавливающие два и более вида наказания за одно правонарушение, одно из которых может назначено виновному;

4) сложные санкции - предусматривающие два и более вида наказания за одно правонарушение, применяемые вместе.

По целям воздействия:

1) карательные (штрафные) санкции - они нацелены, в основном, на то, чтобы наказать правонарушителя;

2) правовосстановительные санкции - главная цель которых, восстановить нарушенные в результате правонарушения права субъектов отношений.

## 6. Виды норм позитивного права (юридических норм). Классификация норм права по функциям (целям, назначению)

Регулятивные - имеют целью довести до субъектов права, требуемые и гарантируемые государством, правила поведения. В них нет указаний на санкции, которые может применить государство к правонарушителям. Эти нормы состоят из гипотезы и диспозиции.

Охранительные (правоохранительные) - имеют целью предохранить регулятивные нормы от нарушения, определить меру воздействия государства на правонарушителей. Основной частью такой нормы является санкция, определяющая эту меру воздействия. Охранительные нормы служат в качестве юридического обеспечения регулятивных норм. Они обеспечивают реальный (позитивный) характер регулятивных норм. Регулятивные нормы, которые не обеспечены защитой охранительных норм, являются ложными, с позитивной точки зрения, нормами. Регулятивная и, обеспечивающая ее, охранительная норма составляют вместе содержание логической нормы права.

Охранительные нормы помещаются в особенной части уголовного права. Специализированные (вспомогательные) нормы права.

Они имеют специальные цели, носят как бы подсобный характер. Среди них выделяют:

1) дефинитивные нормы - закрепляют обязательные для всех понятия, используемые в законодательстве. Они обеспечивают ясность и понятность юридического языка;

2) нормы-принципы (декларативные, исходные, отправные, первичные, учредительные) - закрепляют принципы права, цели, задачи законодательных актов или отраслей права;

3) оперативные нормы - вводят или отменяют действие каких-то нормативных актов, отдельных статей законодательства;

4) коллизионные нормы - устанавливают, какая из существующих норм права или какой нормативный акт должен действовать в случаях, когда есть две и более нормы права или два и более нормативных акта, регулирующие одни и те же общественные отношения.

Классификация норм права по способам воздействия на общественные отношения:

1) обязывающие нормы, требующие от субъектов права совершить какие-либо действия;

2) запрещающие нормы - устанавливают запреты на совершение какие-либо действий, требуют бездействия;

3) управомочивающие нормы - указывают на чье-либо право совершать или не совершать какие-либо деяния.

Классификация норм права по охвату регулируемых общественных отношений:

1) общие (основные) нормы - регулируют род общественных отношений. Такие нормы требуют конкретизации. В противном случае они не реализуются вообще, по причине их излишней неопределенности;

2) специальные (конкретизирующие) нормы, регулирующие конкретный вид общественных отношений, уточняющие общие нормы;

3) исключительные нормы, регулирующие конкретный вид общественных отношений не в соответствии с общей нормой. Делают исключения из правила, установленного общей нормой. Такие нормы допустимы лишь в случаях, когда они помещаются в нормативный акт такой же силы, что и общая норма.

Классификация норм права по степени обязательности предписаний:

1) императивные нормы (категорические нормы) - это обязывающие или запрещающие нормы, содержащие категорические предписания поступать так, как указано в диспозиции нормы. Участники общественных отношений лишаются возможности поступать по иному;

2) диспозитивные нормы - это нормы, действующие лишь постольку, поскольку участники правоотношения не установили для себя иных правил поведения (действуют по умолчанию сторон).

## Классификация норм права по источникам права

1) конституционные нормы;

2) нормы законов, которые держатся в особых нормативных актах - законах. Не должны противоречить нормам конституции. Обладают большей юридической силой по отношению к нормам подзаконных актов. Являются более конкретными, чем нормы конституции;

3) нормы подзаконных актов. Не должны противоречить нормам конституции и законов. Являются максимально конкретизирующими предписания законов;

4) нормы, содержащиеся в нормативных договорах;

5) Нормы обычаев и т.д.

Способы изложения норм права в статьях законодательства.

Выделяют три способа изложения норм права в статьях законодательства:

1) прямой, при котором норма права (регулятивная или правоохранительная) полностью излагается в статье законодательства. Статья содержит исчерпывающие сведения о гипотезе и диспозиции регулятивной нормы права, о гипотезе и санкции правоохранительной нормы права.

Порядок изложения структурных элементов нормы права значения не имеет. Диспозиция может быть изложена перед гипотезой или наоборот:

2) ссылочный способ изложения – заключается в том, что статья законодательства не содержит всех необходимых элементов нормы права. Отсутствует гипотеза или часть гипотезы нормы права. В статье делается отсылка (или подразумевается) к другой статье законодательства;

3) бланкетный способ изложения нормы права. При этом способе в статье законодательства так же отсутствует какой-то элемент нормы права. Но ссылка делается не на конкретную статью с конкретным (подразумеваемым) содержанием, а на какой-то законодательный акт.

## Тема 14. Источники (формы) права

## 1. Понятие источника права

Право имеет строго определенную форму своего выражения и существования - источники права.

Источники права - это официальные способы выражения и закрепления норм права, придания общим правилам общеобязательного, юридического значения.

Источник права - специальный правовой термин, существующий для обозначения внешних форм выражения юридических норм. Источники - это официальные государственные формы выражения воли властвующих субъектов.

Источники права - это официальные способы выражения и закрепления норм права, придания общим правилам общеобязательного, юридического значения.

Источник права - специальный правовой термин, существующий для обозначения внешних форм выражения юридических норм. Источники - это официальные государственные формы выражения воли властвующих субъектов.

Источники права - обстоятельства, вызывающие появление и действие права. термин “источник права” юриспруденции известен давно. Еще римский историк Тит Ливий назвал законы XII таблиц источником всего публичного и частного права. Слово “источник” в этой фразе употреблено в смысле корня, из которого выросло могучее дерево римского права.

Под источниками права в юридическом смысле понимаются формы выражения, объективизации нормативной государственной воли. Это и есть внешняя форма права в истинном значении термина.

Правовой обычай исторически был первым источником права, регулировавшим отношения в период становления государства. Вообще под обычаем понимается правило поведения, сложившееся на основе постоянного и единообразного повторения данных фактических отношений. Правовым обычай становится после того, как получает официальное одобрение государства. . Дошедшие до нас крупные законодательные памятники прошлого (Законы Ману, Русская правда) - это сборники правовых обычаев.

Правовой обычай - это обычай, применение которого обеспечивается санкцией государства. Его следует отличать от обычая, представляющего собой моральную норму, религиозное правило, нравы. Санкционирование обычая может осуществляться путем восприятия его судебной, арбитражной или административной практикой. Решение государственного органа, в котором применен обычай, признается соответствующим государством и может быть принудительно исполнено.

Государство к различным обычаям относится по разному: одни запрещает, другие одобряет и развивает. Но в общем плане, думается, можно сравнить обычное право с островом, которому угрожает полное затопление. Более или менее длительное существование правовых обычаев можно ожидать лишь в некоторых сферах правового регулирования, например, при регулировании внешней торговли.

Правовой обычай - правила поведения, к которым дана отсылка в законе. Когда содержание обычной нормы получило прямое текстуальное закрепление в законе или ином нормативном акте, вряд ли верно считать юридическим источником обычай. Источником права в таких случаях становится нормативный акт, воспроизведший в своих статьях требования обычая.

Правовой прецедент. Прецедентом является такое поведение власти, которое имело место хотя бы один только раз, но может служить примером для последующего поведения этой власти. Иными словами, правовой прецедент - это решение юрисдикционных и административных органов по конкретному делу, которое впоследствии принимается за общее обязательное правило при разрешении всех аналогичных дел. Различают судебный и административный прецедент.

При прецедентной форме права судебные (а иногда и административные) органы фактически обладают властью создавать новые правовые нормы. Право в подобных случаях неизбежно отличается крайней сложностью и запутанностью, что, безусловно, может облегчать произвол со стороны недобросовестных должностных лиц.

Результатом правоприменительной деятельности нередко является выработка правоположений, для которых характерна известная степень обобщенности и обязательности. Правоположения - концентрированное выражение юридической практики. В силу этого они в состоянии компенсировать естественное отставание норм права от динамики общественных отношений, могут устранять противоречия между относительным “консерватизмом” права и изменчивостью общественной жизни. В конечном счете разумное использование правоположений обеспечивает стабильность правопорядка, укрепляет законность, придает устойчивость проводимой государством политике.

Полагаем, что правоположения юридической практики являются ничем иным как прецедентным правом. Следует подумать и о том, чтобы официально придать руководящим разъяснения Пленума Верховного Суда РФ форму прецедентного права. Для этого надо тщательно “выписать” пределы их действия, условия (после надлежащей апробации) “перелива” в нормы права.

Договоры нормативного содержания - это совместные юридические акты, выражающие взаимное изъявление воли правотворческих органов, встречное принятие на себя каждым из них юридических обязанностей. Это такие документы, в которых содержится волеизъявление сторон по поводу прав и обязанностей, устанавливаются их круг и последовательность, а также закрепляются добровольное согласие выполнять принятые обязательства. имеют широкое распространение в конституционном, гражданском, трудовом, экологическом праве.

В качестве основной формы права выступает договор в международном праве. Международный договор - это явно выраженное соглашение между государствами другими субъектами международного права, заключенное по вопросам, имеющим для них общий интерес, и призванное регулировать их взаимоотношения путем создания взаимных прав и обязанностей.

Статья 2 Венской конвенции о праве международных договоров содержит нормативное определение этого источника: “Договор означает международное соглашение, заключенное между государствами в письменной форме и регулируемое международным правом, независимо от того, содержится ли такое соглашение в одном документе, в двух или нескольких связанных между собой документах, а также независимо от его конкретного наименования”(Ведомости Верхв. Совета СССР. 1986. №37. Ст.772).

## 2. Законы и подзаконные акты

Нормативно-правовой акт государства - это акт, изданный с соблюдением требований, в определенной форме, управомоченным на то органом, который является выражением правовых норм.

Каждый нормативный акт представляет собой единство форм и содержания, имеет определенную форму (закон, указ) и содержит те предписания, которые адресованы субъектам.

Характерные черты:

нормативно-правовой акт является необходимой предпосылкой осуществления законности. Проведение требований законности предполагает наличие определенной системы нормативно-правового акта;

четкие и ясные формулировки нормативного акта обеспечивают единообразное понимание и соблюдение норм права;

нормативно-правовой акт соответствует творческой роли государства;

при помощи нормативно-правового акта государство добивается устранения отживших общественных отношений и развития новых;

нормативно-правовые акты обеспечивают реализацию хозяйственной и культурной деятельности государства.

Советское право с самого начала имело своим источником нормативно-правовой акт, отвергая судебный и административный прецедент. Нормативно-правовой акт наиболее гибкая форма права, полностью учитывает динамику общественных отношений.

В отличие от правоприменительных актов нормативно-правовые акты:

содержат правовые нормы;

действуют непосредственно и рассчитаны на регулирование непосредственного числа случаев;

содержащиеся в них предписания направлены на регулирование определенного типа общественных отношений;

обращены ко всем лицам.

Акты же применения права:

не содержат норм права, в них закреплены индивидуальные веления;

расчетны они на однократное применение;

обращены к конкретным лицам.

От них надо отличать интерпретационные акты, которые как бы уточняют, расшифровывают существующие нормы.

Все нормативно-правовые акты делятся на законы и подзаконные акты.

Закон - это акт высшего органа государственной власти, обладающий высшей юридической силой, принятый в особом порядке и направленный на урегулирование основных, наиболее важных общественных отношений. Высшая юридическая сила заключается в том, что другие правовые акты должны ему соответствовать и издаваться на его основе. Закон изменяется и отменяется издавшим его органом.

Закон отличает порядок его принятия: законодательная деятельность высших органов власти проходит следующие стадии:

законодательной инициативы;

обсуждения проекта;

принятие закона и его утверждения;

обнародования и опубликования.

Законы могут быть конституционными, текущими, а текущие законы можно подразделить на органические и обыкновенные.

Конституционные законы устанавливают основы общественного и государственного строя, деятельность органов и правового положения граждан. Они выступают как основа текущего законодательства.

Текущие издаются на их основе.

По времени действия законы бывают постоянные, временные, исключительные.

Подзаконные акты - акты, изданные на основании и в соответствии с законом всеми иными органами: Президентом, правительством, министрами и т.д.

Виды подзаконных актов - указы, постановления, распоряжения, приказы инструкции.

IV. Под систематизацией понимается приведение нормативно-правовых актов в согласованную систему, группировку в определенном порядке. Систематизация используется для того, чтобы выявить противоречивость и несогласованность нормативных актов, а также для удобства пользования ими.

Различают две формы систематизации законодательства:

а) инкорпорация; б) консолидация в) кодификация.

Есть смешанные формы - свод законов.

Инкорпорация - это внешняя обработка, упорядочение нормативно-правовых актов, объединение и расположение их в определенном порядке (по хронологическому, отраслевому признаку), может быть официальная и неофициальная систематизация.

Кодификация - это переработка нормативного материала и создание единого (основы, кодексы, уставы, положения). Предметом упорядочения являются не нормативно-правовые акты, а нормы права. Кодификация решает главные задачи - достижения единого, юридического и логически цельного регулирования в отраслях, подотраслях и институтах.

## Тема 15. Правотворчество

## 1. Понятие правотворческого процесса

Правотворчество – особая деятельность, связанная с созданием или изменением правовых норм, которые находят выражение, существуют в тех или иных формах (источниках). Поэтому в одних учебниках вопросы о формах (источниках) права и о правотворчестве рассматриваются в одной теме, в других - в отдельных, но следующих друг за другом.

Правотворчество – не спонтанный процесс, он подразделяется на ряд последовательных, логически следующих друг за другом стадий (с.292 – 295). Высшим уровнем правотворчества является законотворчество, которое отличается большей сложностью, ответственностью, а потому более детальной регламентацией «технологий» создания будущих законов. Следует уделить специальное внимание данному вопросу.

Результатом правотворчества являются нормативные правовые акты, которые принимаются на разных уровнях различными видами органов. Они образуют четкую систему, взаимосвязаны между собой, иерархически соподчинены. Отсюда важно представлять себе систему нормативных правовых актов, действующих в РФ (см. с.299-308).

Каждый акт имеет пределы своего действия, своеобразные рамки, свою «систему координат». Это временные, пространственные и субъективные пределы (рамки).

Поэтому важное правило работы с каждым нормативным актом – определение пределов его действия во времени, в пространстве и по кругу лиц (с 308-311).

Законодательство не неизменно. Ежедневно принимается множество новых актов разных уровней, изменяются или отклоняются действующие. Необходима постоянная работа по законодательства в порядке, в системе. Такая деятельность - называется систематизация законодательства (с.311-312).

## 2. Место и роль правопонимания в правотворческом процессе

Мы исходим из того, что правопонимание – это философско-правовая категория, относящаяся к области доктринального правосознания, охватывающая собой закономерности возникновения, развития, и функционирования права. Правопонимание – это конкретная идя, система воззрений, теоретическая конструкция, содержащая в себе определенные закономерности возникновения, развития и функционирования не только права, но и правовых явлений. Поэтому справедливо выделение в рамках теории правопонимания таких типов права как естественно-правовой, нормативный, социологический, теологический и т.д., отличительными чертами которых, являются специфические, присущие только им закономерности. Иными словами, правопонимание – это форма научного правосознания, в содержание которой входят различные правовые концепции, обладающие специфическими закономерностями, которые проходя через сознание законодателя влияют на формирование позитивного права.

Исторически и логически все многочисленные школы определения понятия права (а их более двухсот) в юридической литературе классифицируются по трем основным направлениям: философия права, юридический позитивизм или нормативизм и социология права.

Нормативизм, с одной стороны, и социологическая юриспруденция с другой, в различных правовых семьях и отдельных правовых системах имеют преобладающее значение. Так с определенными вариациями нормативизм имеет место в романо-германской правовой семье прошлого и настоящего.

Социологическая юриспруденция распространена в государствах, входящих в англосаксонскую правовую семью.

Философский подход к пониманию права, как представляется в цельном и единственном виде не представлен нигде, но в разной степени используется в правовых системах, как с нормативным подходом, так и с социологическим. Необходимо констатировать, что правопонимание оказывает непосредственное влияние на правотворческий, правореализационный и правоприменительный процессы. Но такое влияние различных подходов к пониманию права на юридическую практику не всегда одинаково.

Так роль и место правопонимания в правотворческом процессе определяется следующими обстоятельствами.

Для уяснения соотношения правопонимания и правотворческого процесса необходимо более подробно остановиться на раскрытии понятия правотворчества и его стадий. Рассмотрение стадий правотворчества важно, прежде всего, для понимания места правовых концепций (правопонимания) в этом процессе. При выявлении стадий правотворчества на первый план выходит проблема определения соотношения понятий “правообразование” и “правотворчество”. Это тем более важно, потому, что правопонимание играет правообразующую роль в правотворчестве. Правотворчество является необходимой стадией процесса формирования права – правообразования. Именно благодаря правотворческой деятельности государственных органов, возникает и развивается правотворчество, совершенствуется право, его нормы и институты. Вместе с тем, правотворчество это только одна из стадий процесса правообразования.

Правообразование – это формирование права, которое начинается с возникновения, развития и становления правовых идей, взглядов, и включает в себя весь процесс становления правовой нормы, а именно: 1. Возникновение правовой идеи в сознании законодателя; 2. Формирование воли требующей закрепления в праве; 3. Возведение этой воли в закон, т.е. придание правовой идеи качества правовой нормы. Последнее и есть непосредственно само правотворчество, которое включает в себя комплекс мероприятий конкретных государственных органов по подготовке, формированию и принятию нормативных актов, устанавливающих или санкционирующих новое правило поведение или происходит изменение его содержания.

Возникновение и формирование правовых концепций – это сложный процесс, который обусловлен некоторыми обстоятельствами. В частности, с одной стороны, в процессе реализации правовых норм субъекты права осознают потребность в правовом оформлении новых правоотношений, или усовершенствовании старых, тем самым выдвигают правовые идеи. С другой стороны, практика применения права судебными и административными органами сталкивается с несовершенством законодательства, что также способствует возникновению конкретных идей направленных на изменение законодательства или официального признания судебного прецедента, как источника права. Стадия правообразования – правотворчество – это всегда активная, целенаправленная деятельность компетентных государственных органов. Все стадии правотворчества – законодательная инициатива, обсуждение законопроекта и его принятие имеют целенаправленный характер – создание правовых норм для регулирования определенной сферы общественных отношений.

Правотворческая деятельность представляет собой специфическую стадию правообразования, которая связана с нормативной регламентацией этой деятельности. Формирование правовой идеи, воли народа в виде требований правового регулирования того или другого отношения не может быть подвергнуто правовой регламентации в силу действия элементов стихийности в этом процессе. Поэтому роль этой стадии правообразования достаточно важна в плане исключения (по возможности из содержания права) стихийных, случайных, эмоциональных моментов. Процесс возникновение правовой идеи и распространение ее в массах не влечет за собой никаких юридических последствий, но становясь частью доктринального правосознания, оформляясь в конкретные правовые взгляды трансформируется в законодательстве в виде наиболее общих правовых принципах. В действительности законодателю не важны теоретические нагромождения тех или иных правовых идей, для него важны закономерности бытия права на основе которых он формулирует правовые принципы и закрепляет их в нормативно-правовых актах.

Формирование правовых идей, овладение ими массами вообще и законодателем в частности – это пока еще сфера правового сознания, которое обладая по своей сути свойством нормативности, все же не имеет государственно-юридического значения. Правовая норма и право в целом возникает именно в результате правотворческого акта власти. Только после этого правовая идея приобретает функции специфического регулятора общественных отношений. Такова традиция континентальной правовой системы.

Общественное правосознание людей, постоянно развивающееся соответственно развитию общественных отношений, и до издания правового акта объективируется в самых различных формах, играет определенную роль в правовой жизни людей в рамках дозволенного. Но оно (иногда к сожалению) не может изменить содержания правовых норм в условиях идеи режима законности, поскольку в процессе применения права в случае противоречия общественного правосознания и правосознания объективированного в законе должен действовать закон. Этот тезис справедлив лишь в том случаи если законодатель объективирует в нормативно-правовых актах весь спектр правовых идей, взглядов – естественно-правовых, социальных, философских и т.д. Если иначе, то слепое следование законам содержащих лишь закономерности тоталитарного нормативизма, на практике приводит к прямому насилию над личностью. Создание нового правового акта в результате правотворческой деятельности – это есть объективирование новых правовых идей в юридически обязательных формах. Правовая идея получает новое качество. Она становиться общеобязательным правилом поведения, на защите которого стоит государство. По мнению П.Е. Недбайло, до принятия правовой нормы в результате правотворческой деятельности, правовая идея, охватившая массы, воздействовала на них как идеологическая категория. Воплотившись в норму права, она становиться формально обязательной обеспеченной государством.

Роль правопонимания (правовых идей) в правотворческом процессе определяется его функцией. Во-первых, правопонимание является отражением и в тоже время источником объективных закономерностей развития общества, государства и права эффективно способствует формированию законодательства. Во-вторых, отражаясь в нормативно-правовых актах, в виде наиболее общих принципах права, определяет наиболее правильные цели отраслей, институтов и норм права. В третьих, отражаясь в моделях правовых норм, находит наиболее правильные, оптимальные способы, средства осуществления этих целей в конкретных условиях места и времени.

Правопонимание способствует, является условием достижения создания оптимальной правовой нормы, института права и это благодаря содержащимся в том или ином типе права определенных закономерностей. Значение этих закономерностей дает возможность осуществлять правотворчество на твердой объективной основе, на базе правильно понятых закономерностей возникновения развития и функционирования права. Такими закономерностями права являются “общие” и “специальные” закономерности. На наличие специфических закономерностей права указывает П.Е. Недбайло и относит к их числу нормативный характер права, его общеобязательность, систему и структуру правовых норм. Эти закономерности свойственны нормативному подходу к праву долгое время господствовавшему в советской юридической науке. Специфическими закономерностями естественно-правового подхода к праву является идея неотчуждаемости прав человека, их прирожденный характер, независимость от усмотрения и произвола государства. Для социологического подхода к праву характерна закономерность зависимости права от экономических политических, социальных условий жизнедеятельности общества. Не государство является источником права, а отношения, складывающиеся в обществе. Роль государства, согласно данной концепции, ограничивается официальным признанием и закреплением этих отношений в нормах права либо судебных прецедентах.

Психологическая концепция трактует право как специфические эмоции, “обязательственно притязательные” переживания, “императивно-атрибутивные” переживания, либо как защищенный интерес, либо как у Рейснера – компромисс между классами. Понимание этих закономерностей чрезвычайно важно для субъектов правотворчества. Право – одно из общественных явлений и как таковое подчиняется общим закономерностям общественного развития и сознания. Закономерности общественного развития, в том числе и закономерности права объективны и составляют необходимую основу правотворческой деятельности. Являясь частью доктринального правосознания они детерминируют процесс правотворчества, в том числе влияют на содержание права. Их объективный характер и составляет ту необходимость в правовом развитии, которая проявляется как общая тенденция развития права, определяющая его сущность и содержание его норм и институтов.

Познание и использование закономерностей в законодательстве способствует более эффективному влиянию на правовое регулирование. Их не использование или недостаточное использование либо фальсификация, приспособление к существующей идеологии приводит к созданию нецелесообразного закона лишенного свойства правового, что в конечном итоге проявится в отрицательных последствиях его действия для личности, общества и государства. Для того чтобы правопонимание успешно прошло стадию трансформации в законодательстве оно должно быть всеобщим либо групповым, оно должно войти в сознание масс вообще и в сознание законодателя в частности.

Для правореализации при пробелах в законодательстве особое значение приобретает социологическое правопонимание, которое диктует необходимость признания судебного нормотворчества (прецедент) как одного из способов преодоления пробелов в праве. Такое признание должно быть осуществлено на уровне федерально-конституционного закона. В этом проявляется методологическое значение "широкого" (многоаспектного) подхода к пониманию права для правореализации.

Пробелы в праве не исключают его реализации. Данное утверждение основано, прежде всего, на суждении, что право не ограничивается юридической формой, а представляет собой явление, которое генетически предшествует законотворческой деятельности компетентных государственных органов. Динамика общественных отношений, является определяющим обстоятельством, неспособности законодателя своевременно и быстро реагировать на изменение общественных отношений, изданием нормативно-правовых актов. Но общественные потребности, диктуют необходимость быстрого и качественного правового регулирования общественных отношений. Особенно остро эта проблема встает тогда, когда возникает спор о праве, либо, когда возникает ситуация, затрудняющая его реализацию. Субъект, чьи права нарушены, не может ждать, когда законодатель отреагирует на возникшую правовую ситуацию и устранит пробел в праве изданием нормативно-правового акта. Не случайна, в этой связи, инициатива Кобзона и Боканя о внесении на рассмотрение Государственной Думой законопроекта " О конституционном праве граждан Российской Федерации на честь и достоинство и об обеспечении этого права государством и обществом". Такая законодательная инициатива говорит о значительной юридической проблеме в реализации права граждан на честь и достоинство. На лицо пробел в законодательстве. По нашему мнению острота этой проблемы, в значительной степени, могла бы быть снята официальным признанием судебного прецедента, как одного из способов преодоления пробелов в праве. "В нашей литературе, - говорит Л.С. Явич, - сложилось резко отрицательное отношение к судебному нормотворчеству, и законы его не предусматривают. Представляется, что это не правильно. Такое нормотворчество можно допустить, но при условии его соответствия закону. В судебном решении получает урегулирование конкретная жизненная ситуация. В судебном прецеденте формулируется правило, общее для решения множества подобных ситуаций. Необходимость прецедентного регулирования общественных отношений основывается, во-первых, на многообразии общественной жизни и свободе человеческой инициативы, во-вторых, оперативное урегулирование законом правовых отношений иногда бывает опасным по причине отсутствия явных знаний о появившемся правовом явлении и может привести к выработке не качественной законодательной нормы, которая может быть слишком расплывчатой, неточной, не полной. Такая норма уже сама по себе вызывает необходимость появление прецедента. Кроме того, существование закона в языковой форме всегда связано с проблемой языкового моделирования общественных отношений. Что приводит к невозможности, в языковой форме, охватить все варианты повторяющихся отношений. Судья в этих случаях будет сталкиваться с пробелами в праве, что приведет в конечном итоге к судебному прецеденту. Причины необходимости признания судебного прецедента зависят не от того, допускается ли этот источник законодателем, но сама природа судебной деятельности, а также природа и генезис правопонимания подсказывают необходимость его утверждения в континентальной правовой системе.

Интегративные тенденции в естествознании вообще и в юридической науке, в частности, логика интегративного правопонимания, с определенностью диктуют необходимость включения судебного прецедента в континентальную правовую систему. Так во Франции, где роль судебной практики, по свидетельству французских правоведов, значительно усилилась, признаются решения суда высшей инстанции, как источника права.

Проблема и природа пробелов в праве генетически связана с правовой системой, где основным источником права является нормативно-правовой акт, а господствующей концепцией права - нормативная.

## Тема 16. Система права

Право представляет собой не случайную (хаотичную) совокупность норм, а стройную внутренне согласованную систему, характеризующуюся взаимосвязанностью, взаимодополнением составных частей.

Поэтому необходимо понять, какова система права, из чего оно состоит, как соотносятся друг с другом его части и элементы.

Для начала – определение. Система права – это его внутренее строение, структур, отражающая взаимосвязь и одновременно разграничение правовых норм на отрасли, подотрасли, институты.

Основными структурными элементами системы права являются таким образом: нормы, институты, отрасли (подотрасли).

Как различные нормы группируются в институты и отрасли, почему каждая конкретная норма относится к строго определенному институту и отрасли?

Существуют критерии ограничения (см. с.317 – 318 учебника и соот. стр. других учебников).

От системы права следует отличать систему законодательства. Это не одно и то же (см. стр.318-319).

## Тема 17 Правовые отношения

Нормы права регулируют определенный общественных отношений. В результате последние приобретают правовую форму, т.е. становятся правовыми отношениями. Правильное понимание правовых отношений невозможно без уяснения того, что представляют собой общественные отношения. общественные отношения - это связи между людьми, устанавливающиеся в процессе их совместной деятельности. Важнейшими из них являются те, которые образуют базис общества и определяют все иные общественные отношения.

Категория «правоотношения» позволяет уяснить, каким образом право воздействует на поведение людей.

## 1. Понятие правоотношения

Правовые отношения являются разновидностью надстроечных, идеологических отношений. Правоотношение - это возникающая на основе норм права общественная связь, участники которой имеют субъективные права и юридические обязанности, обеспеченные государством. Правоотношение - центральное звено механизма правового регулирования, жизнь нормы права, показатель того, что является правом.

Как разновидность общественных отношений правоотношение характеризуется рядом особенностей:

1) Возникает на основе норм права. Общие требования правовой нормы индивидуализируются, конкретизируются применительно к фактической ситуации. Именно через норму права государственная воля воздействует на волю участников правоотношения и воплощается в последнем. В результате такого воздействия правоотношения приобретают социальную природу.

2) Характеризуется наличием у сторон субъективных юридических прав и обязанностей. Содержание последних формируется под влиянием юридических норм, в которых есть общее указание на субъективные права и обязанности. Правоотношение - всегда двусторонняя связь. Норма права, представляя право одной стороне, одновременно возлагает обязанность на другую сторону.

3) Выступает общественной связью конкретных лиц. Степень конкретизации бывает различной. Здесь возможны три варианта. Во-первых, в правоотношении может быть точно определена обязанная сторона. Такие правоотношения возникают на основании обязывающих норм.

Во-вторых, в правоотношении иногда точно определяется только управомоченная сторона. Такие правоотношения возникают на основании управомочивающих норм. В-третьих, в правоотношении могут быть точно определены обе стороны. Обязанное лицо должно совершать активные действия в интересах управомоченного лица, которое точно определено и в свою очередь имеет право требования к обязанному лицу. Например, по договору купли продажи продавец обязан передать покупателю вещь и вправе требовать уплаты денег за нее, а покупатель обязан выплатить требуемую сумму и вправе получить купленную вещь.

4) Правоотношение является таким общественным отношением, в котором осуществление субъективного права и исполнение обязанности обеспечены возможностью государственного принуждения. Данный признак вновь свидетельствует о том, что правоотношение производно от правовой нормы. Принудительный характер нормы передается правоотношению и только через него реализуется. В большинстве случае осуществление субъективного права и исполнение обязанности имеют место без применения мер государственного принуждения. Если же возникает необходимость в принуждении, то оно реализуется лишь в форме принудительного исполнения обязанности. Для этого компетентный государственный орган должен предварительно определить ее характер и объем. Например, окончательное решение о фактах преступной деятельности, характере и объеме уголовной ответственности в пределах санкции нормы уголовного права может вынести только суд.

## 2. Субъекты права

Субъектами права являются индивиды или организации, которые на основании юридических норм могут быть участниками правоотношений - носителями субъективных прав.

Указанные субъекты обладают правосубъектностью. Правосубъектность есть предусмотренная нормами права способность быть участником правоотношений. Она представляет собой сложное юридическое свойство, состоящее из двух элементов: правоспособности и дееспособности. Правоспособность - это предусмотренная нормами права способность иметь субъективные права и юридические обязаности.

Дееспособность - это предусмотренная нормами права способность лично, своими действиями приобретать права и обязанности, а также осуществлять и исполнять их. Разновидностью дееспособности является сделкоспособность, т.е. способность лично, своими действиями совершать гражданско-правовые сделки, и деликтоспособность - предусмотренная нормами права способность нести юридическую ответственность за совершенное правонарушение.

Разграничение право - и дееспособности характерно в основном для гражданского права, поскольку правоспособность граждан возникает с момента рождения, а дееспособность - по достижении определенного возраста.

Каким же образом осуществляются права и исполняются обязанности, если участником правоотношения выступает недееспособное лицо? В таких случаях недостающие элементы правосубъектности выполняются другими лицам. В гражданском праве существует институт представительства. Представитель своими действиями осуществляет права и исполняет обязанности от имени недееспособного участника правоотношения. Субъекты правоотношения подразделяются на индивидуальные и коллективные субъекты. Правовое положение граждан РФ в целом характеризуется наличием у них правового статуса, который включает в себя правосубъектность и основные права и свободы и обязанности, закрепленные в конституции РФ, гарантии прав и свобод. Конституция РФ закрепляет и гарантирует права на отдых, охрану здоровья, жилище, образование, пользование достижениями культуры, участие в управлении государственными делами, в обсуждении и принятии законов и решений общегосударственного и местного значения. Как правило, правоспособность и дееспособность одинаковы по объему. Однако в ряде случаев по закону или по решению суда лицо ограничивается в дееспособности. Так, полностью недееспособны малолетние дети до шести лет. Права и обязанности от их имени осуществляют родители, усыновители, опекуны. Судом могут быть признаны недееспособными граждане, которые вследствии болезни или слабоумия не могут понимать значения своих действий или руководить ими. Законом предусмотрена также возможность ограничения дееспособности граждан, злоупотребляющих спиртными напитками или наркотическими веществами. Ограничено дееспособный может совершать сделки (за исключением мелких бытовых) по распоряжению имуществом лишь с согласия попечителя.

Иностранные граждане и лица без гражданства могут быть субъектами трудовых, гражданских, процессуальных и иных правоотношений. По сравнению с гражданами РФ их правосубъектность ограничена. Они не имеют избирательных прав, на них не распространяется воинская обязанность, некоторые статьи уголовного закона (например, об измене Родине) и т.д.

К субъектам права относятся государственные, общественные организации, государство в целом.

Государственные организации создаются для выполнения разнообразных функций. Как субъектов права их можно подразделить на две группы.

Первая - органы государства, выполняющие функции управления и обладающие властными полномочиями. Чаще всего они выступают субъектами административных, земельных, уголовно-правовых, процессуальных отношений. Правовое положение органов государства характеризуется компетенцией, т.е. совокупностью их прав и обязанностей, предусмотренной соответствующими нормативными актами.

Вторая - предприятия и учреждения, занимающиеся хозяйственной и социально-культурной деятельностью, не связанной с властными полномочиями. Предприятия, промышленные объединения, строительные, транспортные, торговые организации и др. юридические лица находятся на хозрасчете, являются субъектами имущественных финансовых, трудовых правоотношений. Учреждения (школы, больницы, институты, театры и т.д.) состоят на госбюджете, наделяются комплексом прав и обязанностей для выполнения своих функций.

Государственные организации в гражданско-правовых отношениях могут выступать и в качестве юридических лиц, осуществляя функции, не связанные с властными полномочиями.

Многие общественные организации получают права юридических лиц и в этом качестве вступают в правоотношения. Юридическими лицами признаются кооперативные организации, предприятия, принадлежащие общественным организациям. Некоторые общественные организации государство наделяет властными полномочиями. Например, профсоюзные комитеты рассматривают трудовые споры, назначают пособия по социальному страхованию, участвуют в распределении жилья и т.д. Субъектами права являются органы общественности: товарищеские суды, народные дружины, общественные инспекции.

Характер деятельности многих общественных организаций, особенно низовых, таков, что им по большей части не приходится выступать в качестве субъектов права. Однако и они в некоторых случаях могут быть участниками правоотношений.

Государство в целом выступает в качестве субъекта права, например, в государственно-правовых отношениях (между республиками, между республиками и федерацией) и некоторых имущественных отношениях (при выпуске внутригосударственного займа, проведении денежно-вещевой лотереи, в отношениях права собственности на бесхозное имущество, на клады и т.д.). Государство - субъект права собственности на основные средства производства.

Социальные общности (народ, нация, класс, трудовой коллектив) являются субъектами права в особых, предусмотренных законом случаях. Например, народ непосредственно осуществляет свои права путем всенародного голосования (референдума).

## 3. Объект правоотношения

Объект правоотношения - это то реальное благо, на использование или охрану которого направлены субъективное право и юридическая обязанность.

Объект правоотношения теснейшим образом связан с интересом управомоченной стороны и представляет собой благо, находящееся в его распоряжении и охраняемое государством. Объектами могут быть разнообразные предметы, представляющие ценность для субъекта права. Например, для нанимателя объектом является жилое помещение, необходимое ему для проживания.

Объектом правоотношений выступают и предметы духовного творчества. Например, объект авторского права - созданное автором произведение. В охранительных правоотношениях объектом может быть личность, на которую оказывается воздействие с целью перевоспитания и исправления.

Круг объектов в различных правоотношениях определяется законом. Рассмотрим, как пример, право собственности. В рабовладельческом праве объектом права собственности были не только вещи, но и люди - рабы, которые не признавались субъектами права. По феодальному праву феодалы имели право исключительной собственности на землю и неполной собственности на крепостных крестьян, которых можно было заложить, продать и т.д. Право закрепляет свободу частной собственности - экономическую основу эксплуатации наемного труда.

Один и тот же предмет может быть объектом нескольких правоотношений. Например, земля - объект не только права государственной собственности, но и разнообразных земельных отношений, связанных с ее использованием.

## 4. Содержание правоотношений

Как известно, правоотношение возникает на основе норм права. Это своеобразный синтез фактического (общественного отношения) и юридического (нормы права), в связи с чем содержание правоотношения имеет двойственный характер. Различают юридическое и фактическое содержание.

Юридическое содержание правоотношений - возможность определенных действий управомоченного и необходимость определенных действий обязанного лица, а фактическое - сами действия, в которых реализуются права и обязанности сторон.

Юридическое и фактическое содержание не тождественны. Юридическое богаче фактического, так включает в себя неопределенное количество возможностей. Например, лицо, имеющее среднее образование, обладает правом поступления в вуз. Перед ним большой выбор возможностей, составляющих содержание его субъективного права. Однако реально можно поступить лишь в один вуз при условии успешной сдачи вступительных экзаменов. Таким образом, фактическое содержание включает в себя только один из возможных вариантов реализации субъективного права.

Содержание правоотношений составляют субъективные юридические права и обязанности.

Субъективное право - это предусмотренная для управомоченного лица в целях удовлетворения его интересов мера возможного (дозволенного) поведения, обеспеченная юридическими обязанностями других лиц.

Перечислим признаки данного права:

1) субъективное право есть мера возможного, дозволенного поведения, иначе говоря, управомоченное лицо может свободно выбирать из установленного ряда вариантов поведения, т.е. может действовать в определенных границах;

2) содержание анализируемого права определяется в соответствии с юридическими нормами;

3) осуществление субъективного права обеспечено обязанностями другой стороны, т.е. гарантировано государством. В одних случаях обязанность состоит в воздержании от действий, нарушающих субъективное право другой стороны, в других - исполнение обязанности (активное действие обязанного лица) реализует ее субъективное право;

4) субъективное право предоставляется управомоченному лицу для удовлетворения его интереса, при отсутствии же последнего теряется смысл для осуществления субъективного права;

5) субъективное право состоит не только в возможности, но и в фактическом поведении управомоченного или обязанного лица.

Субъективное право - сложное явление, оно включает в себя ряд правомочий. Во-первых, правомочия на собственные действия (например, собственник вещи вправе использовать ее по прямому назначению, заложить, подарить и т.д.) Во-вторых, правомочие, состоящее в праве требовать от другой стороны исполнения обязанности, т.е. право на чужие действия. Так, по договору займа займодавец имеет право требовать от заемщика возврата денег или вещей. В-третьих, правомочие в виде притязаний, которое заключается в возможности привести в действие аппарат принуждения против обязанного лица, иначе говоря, право на принудительное исполнение обязанности. Например, в принудительном порядке может быть взыскан долг, произведено восстановление рабочего или служащего на работе.

Юридическая обязанность - предписанная обязанному лицу и обеспеченная возможностью государственного принуждения мера необходимого поведения, которой оно должно следовать в интересах управомоченного лица. От субъективного права она отличается властным, категоричным характером.

Юридическая обязанность характеризуется следующими признаками:

1) это мера необходимого поведения, точное определение того, каким должно быть поведение. Соблюдение такой меры обязательно, ибо обязанность обеспечена возможностью государственного принуждения. Например, если обязанность состоят в уплате долга, то точно должны быть определены размер долга и срок уплаты;

2) Обязанность устанавливается не произвольно, а в соответствии с требованиями юридических норм, именно по этому она называется юридической;

3) Обязанность устанавливается в интересах управомоченной стороны или государства в целом;

4) Обязанность - не только (и не столько) долженствование, но и реальное фактическое поведение.

Юридическая обязанность как и субъективное право, может складываться из нескольких различных элементов: воздержания от запрещенных действий, совершения конкретных активных действий.

Субъективное право и обязанность составляют неразрывное единство. Нет субъективного права, не обеспеченного обязанностью, и нет обязанности, которой бы не соответствовало субъективное право другого лица. Названное единство можно проследить в действиях, поступках людей. Фактически поведение является одновременно правом для одной стороны и обязанностью для другой. Например, оплата в повышенном размере сверхурочных работ - обязанность администрации и право рабочего.

## 5. Виды правоотношений

Классификация правовых отношений осуществляется по различным основаниям. Прежде всего правоотношения, как и юридические нормы, можно разделить по отраслевому признаку на конституционно-правовые, администротивно-правовые, гражданско-правовые, уголовно-правовые и т.д.

В основе этого деления лежит специфика отдельных областей общественных отношений.

Правоотношения, как и нормы права, делятся на регулятивные и охранительные. Регулятивные связаны с правомерным поведением их участников, а охранительные - с применением государственного принуждения.

В зависимости от степени конкретизации субъектов правоотношения могут быть относительными, абсолютными и общерегулятивными. В относительных правоотношениях конкретно (поименно) определены обе стороны (например, покупатель и продавец, поставщик и получатель, должник и кредитор, истец и ответчик). В абсолютных определена лишь управомоченная сторона, (например, общественник), а обязанная сторона - это каждый, чья обязанность состоит в том, чтобы воздержаться от нарушения субъективных прав. Абсолютными являются правоотношения, вытекающие из права собственности, авторского права. Общерегулятивные отношения выражают связь каждого с каждым. Например, каждый гражданин имеет право избирать и быть избранным в органы государственной власти и местного самоуправления при достижении определенного возраста. Одновременно каждый обязан уважать это конституционное право и не создавать каких-либо препятствий к его осуществлению. Специфическая особенность общерегулятивных отношений заключается в их общем характере, ибо они возникают у всех лиц, попадающих в сферу действия юридической нормы. Таким образом, к общерегулятивным относятся связи, выражающие основные конституционные права и обязанности.

По характеру обязанности правоотношения делятся на активные и пассивные. В правоотношениях активного типа обязанность одной стороны состоит в совершении определенных положительных действий, а право другой - лишь в требовании к лицу обязанному исполнить эту обязанность. В правоотношениях пассивного типа обязанность заключается в воздержании от действий, нарушающих субъективное право.

Правоотношение имеет сложное строение, оно складывается из ряда элементов, образующих его состав. В состав правоотношения входят его содержание (субъективные права и обязанности), субъекты и объект.

## 6. Юридические факты

Правоотношения - это динамичные явления. Они возникают, изменяются, прекращаются, реализуются. Динамика правоотношений связана с реальными жизненными обстоятельствами, т.е. с юридическими фактами.

Юридический факт - конкретное жизненное обстоятельство, с наступлением которого норма права связывает возникновение, изменение и прекращение правоотношений.

1) Юридические факты называются юридическими, постольку поскольку влекут за собой правовые последствия. Они вызывают, или наоборот, прекращают действия юридической нормы на конкретную ситуацию.

Факты вызывающие действие юридических норм, указываются ее гипотезе. Как только они появляются, норма права начинает действовать в данной ситуации. А это значит, что лица приобретают права и обязанности, названные в диспозиции данной нормы, т.е. возникает правовое отношение.

Диспозиция правовой нормы предписывает, каким может и должно быть поведение сторон. Действия лиц в соответствии с предписанием диспозиции юридической нормы являются юридическими фактами, реализующими права и обязанности и тем самым прекращающими правоотношение.

2) Факты называются юридическими потому, что вместе с нормами права определяют конкретное содержание взаимных прав и обязанностей сторон. Например, содержание прав и обязанностей покупателя и продавца определяется не столько нормой гражданского права, сколько договором между сторонами, а последний является юридическим фактом.

Очень часто для возникновения правоотношения необходим фактический состав, т.е. совокупность двух или нескольких юридических фактов, которые необходимы для наступления юридических последствий.

Один и тот же факт способен вызвать несколько юридических последствий. Так, смерть гражданина одновременно может вызвать возникновение правоотношений по наследованию, прекращение трудового правоотношения, изменение правоотношения по найму жилого помещения.

По волевому признаку юридические факты делятся на события и действия.

События - это такие юридические факты, наступление которых не зависит от воли субъекта правоотношения (например, пожар от удара молнии, истечение срока, естественная смерть человека и др.).

Действия - волевые акты поведения людей, внешнее выражение их воли и сознания. Действия могут быть правомерными и неправомерными.

Правомерные действия совершаются в соответствии с предписаниями юридических норм. Они подразделяются на индивидуальные акты и юридические поступки. Индивидуальные акты - внешне выраженные решения людей, направленные на достижение правового результата. К индивидуальным актам относятся акты применения права, договоры между организациями, гражданско-правовые сделки, заявления граждан и другие волеизъявления, вызывающие правовые последствия. Юридические поступки есть фактическое поведение людей в сфере права независимо от направленности на последствия.

Неправомерные действия - это преступления и проступки, идущие вразрез с правовыми предписаниями.

В некоторых случаях для возникновения правоотношений недостаточно одного юридического факта, а необходима совокупность фактов - фактический состав. Так например, возникновение пенсионных правоотношений требует не только определенного возраста, но и стажа работы, заявления об уходе на пенсию, решения компетентного органа о назначении пенсии.

## Тема 18. Реализация права

## Тема 19. пробелы в праве. толкование права

## 1. Пробелы в праве. Их причины и виды. Способы восполнения пробелов в праве. Аналогия закона и аналогия права

Пробел в праве - это неурегулированность какого-то важного общественного отношения конкретной нормой позитивного права. Необходимость правового регулирования определяется субъектами права. По их мнению, это отношение должно быть в сфере правового регулирования (носит правовой характер).

Пробел в законодательстве – это отсутствие необходимой для регулирования общественных отношений нормы в статьях законодательства (системе нормативно-правовых актов: как законов, так и подзаконных актов). В этом случае норма может содержаться в судебном прецеденте или обычае.

Причины пробелов в позитивном праве:

1) появление новых общественных отношений, которые не предусматривались правотворцами;

2) упущения лиц, занятых правотворчеством.

Иногда, правящие группы намеренно (умышленно) не урегулируют какие-то общественные отношения, чтобы обеспечить произвол своих действий.

Виды пробелов в праве:

1) В зависимости от вины правотворца:

а) непростительные – пробелы, возникшие по вине правотворца (его небрежность);

б) простительные – пробелы, возникшие в силу того, что правотворец не мог предвидеть появление новых общественных отношений.

2) В зависимости от того, где существует пробел:

а) пробел в конкретном законе;

б) пробел в законодательстве как системе законов;

в) пробел в законодательстве как системе нормативных актов (законов и подзаконных);

Это частичные пробелы:

г) пробел в позитивном праве (полный пробел).

3) В зависимости от субъективной оценки ситуации:

а) настоящий пробел – действительно существующий;

б) мнимый пробел – существующий только по мнению того, кто производит поиск нужной нормы и не может ее найти.

Способы устранения пробелов в праве

Пробелы в праве должны устраняться преимущественно в процессе правотворческой деятельности, специальными субъектами. Но в некоторых случаях законодатель дает право правоприменителю устранять пробелы в праве в конкретных ситуациях (ст.6 ГК РФ).

Выделяют следующие способы устранения пробелов в праве.

1) Аналогия закона. Это применение к общественным отношениям, требующим правового регулирования, но не предусмотренным конкретной нормой права, правовых норм, регулирующих сходные отношения (ст.6 п.1 ГК РФ).

2) Аналогия права - это применение, в случае пробела в праве, общих начал (принципов) и смысла права (законодательства) соответствующей отрасли права или правового института или требований добросовестности, разумности и справедливости (см. ст.6 п.2 ГК РФ).

При устранении пробелов в праве в ходе правоприменения не создается судебного или административного прецедента. Устраняется пробел только в конкретном случае. Решение не имеет общего значения. Другой властный субъект может устранить подобный пробел по-своему.

Аналогия права применяется в случаях, когда нельзя применить аналогию закона.

Аналогия права и закона не могут применяться в уголовном праве (п.2 ст.3 УК РФ) и административном праве, в части привлечения к административной ответственности.

Понятие толкования права.

Толкование норм права - это деятельность компетентных органов государственной власти по уяснению и разъяснению смысла содержания правовых норм.

Действия по толкованию складываются из двух основных элементов:

УЯСНЕНИЯ СОДЕРЖАНИЯ НОРМАТИВНОГО ПРЕДПИСАНИЯ.

ЕГО РАЗЯСНЕНИЯ.

УЯСНЕНИЕ - первый и обязательный элемент толкования, выражающий его познавательную функцию. Здесь лицо раскрывает содержание нормативного предписания для себя.

Наибольшее значение имеет разъяснение - когда лицо в той или иной форме внешне выражает свое понимание содержания нормативного правового предписания.

ОСНОВАНИЯ ВЫЗЫВАЮЩИЕ НЕОБХОДИМОСТЬ ТОЛКОВАНИЯ

1. объективные (естественные) основания.

А). словестно-документальное изложение правовых предписаний. Правовая норма записана с помощью графических знаков, слов, предложений.

Б) ИСПОЛЬЗОВАНИЕ ОСОБОГО (СПЕЦИАЛЬНО-ЮРИДИЧЕСКОГО) СПОСОБА ИЗЛОЖЕНИЯ ПРАВОВЫХ НОРМ.

При изучении сущности права было установлено, что воля государства закрепляется в праве с помощью специальных средств и приемов юридической техники. И вот, чтобы уяснить эту волю необходим обратный процесс - а это уже и есть толкование правовых норм.

В) ИСТЕЧЕНИЕ ЗНАЧИТЕЛЬНОГО ВРЕМЕНИ ПОСЛЕ ИЗДАНИЯ АКТА.

При длительном действии нормативного акта возникают новые факты и обстоятельства, которые хотя и охватываются предусмотренной нормой ситуацией, но не подпадают под буквальную формулировку акта.

2) Субъективные основания:

А) НЕСОВЕРШЕНСТВО ИЗЛОЖЕНИЯ ВОЛИ ЗАКОНОДАТЕЛЯ. Проявляется в неясности некоторых формулировок, наличие двух смысленных выражений и терминов.

Объектом толкования является государственная воля, выраженная в праве т.е. объект толкования это не то, что по мнению интерпретатора хотел сказать законодатель, а воплощенная в нормативных актах воля законодателя.

Это значит, что воля, выраженная в правовых предписаниях, приобретает как бы относительно самостоятельное существование. И качество толкования зависит от того насколько точно удалось уяснить волю законодателя.

Составные элементы предмета толкования.

1) текст нормативного акта.

2) связи между данным текстом и другими сопряженными текстами.

3) материалы практики.

Все эти три элемента образуют внешнюю форму права.

4) внутренняя форма - все то, что входит в технико-юридический инструментарий построения правовой нормы.

Способ толкования - это относительно обособленная совокупность приемов, которые в соответствии с особенностями права позволяют раскрыть содержание правовых предписаний для их реализации.

Система уяснения норм права - это совокупность способов толкования правовых норм, т.е. совокупность мыслительных приемов и средств, используемых для уяснения содержания норм права.

Принято выделять следующие способы толкования:

1) Языковой (филологический) способ основывается на знании языка, на котором сформулированы нормы (синтаксис, морфология).

2) Систематический - вытекает из такого свойства норм, как системность. Он основан на познании связи данной нормы права с другими правовыми нормами.

3) логический - мыслительный процесс, основан на логических приемах.

4) исторический - уяснение смысла нормы, исходя из условий и обстоятельств возникновения этой нормы права.

Толкование как особая деятельность, при которой интерпретатор слой за слоем вскрывает то, что юридически выражено и изложено в тексте нормативного акта можно представить в виде трех главных ступеней или стадий.

СТАДИИ ТОЛКОВАНИЯ.

1) анализ буквального текста, т.е. буквы нормативного акта, внешнего, словестно-документального изложения воли законодателя.

2) догматический анализ, т.е. анализ юридических особенностей предписаний, выраженных в специфически правовом, в частности в технико-юридическом, содержании данных ном.

3) социально-политический анализ, т.е. анализ социально-политического содержания предписаний.

4) Каждой стадии толкования свойственна своя совокупность способов толкования. Так например для первой стадии характерны языковой, логический и систематический способы толкования.

## 2. Значение стадий толкования

Первой и безусловно обязательной ступенью толкования является анализ словестно-документального текста. На практике такой анализ, как правило, является достаточным для уяснения смысла нормативного акта.

Нужно иметь в виду, что деление толкования на стадии и вычленение способов толкования носит познавательный характер. На практике в процесс толкования, одновременно с буквальным толкованием включается логический, систематический и даже исторический способ. Причем это включение зависит от профессионализма интерпретатора. Чем выше уровень интерпретатора, тем комплекснее он подходит к толкованию.

Таким образом после языкового толкования не требуется строгое соблюдение очередности стадий и способов толкования.

Последующие способы толкования как бы присоединяются к начальному (языковому) способу и лишь в той части, в какой это необходимо для уяснения соответствующего правового акта.

В зависимости от результата толкования принято выделять:

1) Буквальное

2) Распространительное (расширительное)

3) Ограничительное Если результат толкования соответствует букве нормативного акта, то это буквальное толкование.

Большинство норм права - предполагают буквальное толкование.

При расширительном толковании результат толкования шире буквального толкования текста закона. В процессе толкования интерпретатору становится ясно, что законодатель не совсем удачно сформулировал норму статьи, что он хотел распространить правовую норму и другие правоотношения, которые прямо не вытекают из буквального смысла нормы. Например, право граждан обжаловать в суде незаконные действия должностных лиц.

Ограничительное толкование характеризуется обратным результатом соотношения буквы закона и толкования этого закона. Здесь законодатель записал шире, чем хотел это сделать. Например, согласно Административному кодексу РФ административная ответственность наступает с 16 лет, однако имеется ряд правонарушений, за совершение которых не может наступать административная ответственность с 16 лет, например за совершения дорожно-транспортного правонарушения.

## По юридической силе

ОФИЦИАЛЬНОЕ, когда оно носит властно-обязательный, категорический характер. Это разъяснение содержится в актах специально уполномоченных на то органов. Юридическая сила официального толкования зависит от этих актов, которые могут приниматься как самостоятельно, так и содержаться в других актах.

Официальное толкование подразделяется на:

1) нормативное толкование - это разъяснение, которое, как и норма права обладает общим действием, распространяется на неопределенный круг лиц и в принципе на неограниченное количество случаев. Оно неотделимо от самой нормы, не может применяться независимо от нее.

## 3. Признаки нормативного толкования

1) Применяется в случаях, когда толкуемые нормативные акты недостаточно совершенны по своей форме, имеют неясные места, а также когда необходимо уточнить, усовершенствовать практику применения данных актов.

2) Это толкование призвано обеспечить эффективность нормативной регламентации общественных отношений, единообразие в понимании и применении юридических норм.

## 4. Виды нормативного толкования

АУТЕНТИЧЕСКОЕ толкование - разъяснение, исходящее от того же самого органа, который издал толкуемый акт.

ПОДЗАКОННОЕ ДЕЛЕГИРОВАНИЕ (ЛЕГАЛЬНОЕ ТОЛКОВАНИЕ).

Разъяснение имеющее правотворческую природу и исходящее от компетентных правотворческих органов, в отношении нормативных актов, изданных иными органами.

ПРАВОПРИМЕНИТЕЛЬНОЕ НОРМАТИВНОЕ ТОЛКОВАНИЕ - разъяснение юридических норм, содержащееся в актах центральных юрисдикционных органов. Эти решения, в отличие от конкретизирующих норм аутентического и легального толкования не являются результатом правотворчества, они функционируют лишь в рамках применения права.

КАЗУАЛЬНОЕ ТОЛКОВАНИЕ

Разъяснение нормативного акта, обязательное для данного случая. Рассматриваемый вид толкования неотделим от конкретного случая. При решении же других дел казуальное толкование помогает раскрыть смысл юридической нормы, а не играет роль категорического разъяснения (Так например в постановлениях и решениях судов прямо разъясняется смысл НПА.

Б) НЕОФИЦИАЛЬНОЕ ТОЛКОВАНИЕ не является формально обязательным для других субъектов и может быть: Обыденным - уяснение юридических норм в житейской практике, в повседневной жизни. Обыденное толкование не представляет собой какого-либо специфического правового явления: оно является составной частью массового правосознания

В ЗАВИСИМОСТИ ОТ СТЕПЕНИ ОБОБЩЕНИЯ ФАКТИЧЕСКИХ ОБСТОЯТЕЛЬСТВ О КОТОРЫХ ГОВОРИТЬСЯ В НОРМАХ ПРАВА, И ПРЕДПИСЫВАЕМЫХ ИМИ ДЕЙСТВИЙ РАЗЛИЧАЮТ КАЗУАЛЬНОЕ И АБСТРАКТНОЕ ИЗЛОЖЕНИЕ ГИПОТИЗ И ДИСПОЗИЦИЙ

Казуальное изложение - это простое перечисление регулируемых нормой фактических обстоятельств или предписываемых ее действий. Оставаясь правилом поведения общего характера, правовая норма указывает на индивидуальные признаки этих обстоятельств и действий.

Абстрактное изложение гипотез диспозиций - изложение путем обобщения фактических обстоятельств или предписываемых нормой действий с использованием их общих родовых признаков.

Абстрактное изложение соответствует более высокому развитию юридической культуры, позволяет кратко и точно формулировать нормы права. Казуальное изложение делает законодательство громоздким и кроме того, заведомо предполагает наличие пробелов, поскольку, невозможно предвидеть все конкретные жизненные обстоятельства и перечислить их в соответствующей норме права. Вместе с тем, как это видно из нормы, предъявляющей требования к решению суда, в ряде случаев казуальный способ изложения норм необходим, ибо облегчает понимание правовых норм и пользование ими.

## Тема 20. Правомерное поведение, правонарушение и юридическая ответственность

## 1. Понятие и признаки правомерного поведения

Все деяния (акты поведения) людей с юридической точки зрения можно поделить на (а) правомерные, (б) неправомерные, (в) нейтральные к праву.

Правомерным поведением называется:

1) действие или бездействие (деяние), не событие и не мысли;

2) соответствующее нормам права (это формальная сторона поведения). Это может быть исполнением обязанности, соблюдением запрета, использование права или правоприменительная деятельность. Деяния, неурегулированные нормами права, исходя из принципа «все что не запрещено - разрешено», можно считать правомерными, если право на их реализацию гарантируется государством (оно берется их защищать).

3) Большинство авторов считает, что правомерное поведение обязательно должно быть социально полезным (это материальная сторона поведения) для общества.

4) Осознанное человеком. Поведение малолетних и психически больных не оценивается с точки зрения их правомерности, т.к считается, что они не в состоянии отдавать отчет в своих поступках.

5) Гарантируемое государством через:

а) доведение его необходимости до сведения граждан;

б) поощрение (стимулирование) организационными и экономическими мерами;

в) установление санкций за отказ ему следовать;

г) помощь гражданам в осуществлении их прав.

Само деяние и его последствия составляют объективную (внешнюю) сторону поведения. Психическое отношение лица к своему поступку - осознанность его, преследуемая цель и т.д. называется субъективной стороной поведения.

## 2. Виды правомерного поведения

Правомерное поведение можно классифицировать по различным основаниям на виды:

1) По степени активности субъекта права:

а) активные действия;

б) бездействия.

2) По формам реализации права:

а) соблюдения запретов;

б) исполнение обязанностей;

в) использование прав;

г) правоприменение.

3) По отношению к интересам общества:

а) общественно полезное;

б) общественно нейтральное.

в) общественно вредное.

4) По субъективной стороне поведения:

а) поведение, основанное на активном желании действовать в соответствии с нормами права, исходя из понимания их полезности для общества;

б) конформистское поведение, основанное на стремлении вести себя как все. При этом человеку безразлично, действует ли он правопослушно.

в) маргинальное поведение, основанное на страхе быть наказанным за невыполнение норм права;

г) привычное поведение без осознания полезности его или вредности.

5) По субъектам действий (бездействий):

а) групповое;

б) индивидуальное.

## 3. Понятие и признаки правонарушения

Правонарушение - это общественно вредное, противоправное и виновное деяние деликтоспособного субъекта, за которое предусмотрена юридическая ответственность.

Правонарушение отличается от правомерного поведения или нейтрального с точки зрения права поведения следующими признаками:

1) Это действие или бездействие (деяние, акт поведения) людей, а не их мысли и не события.

2) Оно всегда противоправно, т.е. является нарушением запрета, установленного в норме позитивного права, или неисполнением обязанностей. Эта формальная сторона правонарушения обязательна только в демократических государствах. Она следует из принципа: "все, что не запрещено - разрешено".

3) Это общественно (социально) вредное деяние, т.е. причиняющее имущественный ущерб, моральный вред, нарушающее общественный порядок, права и свободы граждан и организаций или создающее угрозу причинения такого ущерба (управление автотранспортом в нетрезвом состоянии). В этом заключается материальная сторона правонарушения. Деяние не считается правонарушением, если оно, хотя и нарушает какую-то норму права, но не приносит общественного вреда.

4) Это осознанное (волевое), то есть виновное деяние лица способного нести ответственность за свои поступки (деликтоспособного лица). Понятие вины будет рассмотрено ниже. Некоторые правоведы вместо термина деликтоспособность употребляют термин праводееспособность. Поступки душевнобольных и детей до определенного возраста не считаются правонарушениями.

5) Правонарушением признается только деяние, за которое в нормах права предусмотрена юридическая ответственность (уголовная, административная, гражданская и т.д.) или иные формы защиты прав и интересов. Нарушение нормы права, за которое не предусмотрена юридическая ответственность или иная форма защиты, правонарушением не признается. В этом случае мы можем констатировать, что имеем дело с мертвой нормой, которая не реализуется в жизнь, так как не охраняется государством с помощью установления наказания за ее нарушение.

Все эти признаки обязательны для правонарушения. Отсутствие хотя бы одного из них не позволяет считать поступок правонарушением.

## 4. Состав правонарушения. Элементы состава правонарушения

Правонарушение имеет свою структуру - состав, который складывается из следующих элементов:

1) субъект правонарушения;

2) объект правонарушения;

3) субъективная сторона правонарушения;

4) объективная сторона правонарушения.

Субъект правонарушения.

Это лицо, совершившее правонарушение. Им может быть только лицо, обладающее определенными юридическими свойствами (деликтоспособное).

1) Организация должна обладать правами юридического лица.

2) Люди могут быть субъектами правонарушения при достижении определенного возраста. Они должны обладать способностью осознавать свои действия и руководить своими поступками (быть вменяемыми). Душевно больные и несовершеннолетние до определенного возраста не могут сознавать характер своих действий и, поэтому не являются субъектами правонарушений.

## 5. Объект правонарушения

Это ценности, во вред которым совершается деяние. Такими ценностями называют охраняемое нормами права правоотношения, части правоотношений: имущественные и неимущественные права граждан.

## Объективная сторона правонарушения

Включает:

1) Противоправные действия или бездействия, причиняющие вред какому-то объекту

2) Результат этих деяний.

3) Причинная связь между деянием и его результатом.

## Субъективная сторона правонарушения

Это психическое отношение лица к совершаемым деяниям их результатам и причинной связи. К субъективной стороне относятся:

1) Вина субъекта, т.е. такое психическое отношение лица к совершаемому деянию, при котором оно осознает (понимает) противоправный и вредный характер своего поведения.

Вина может быть в форме умысла. При этом человек не только сознает общественно опасный характер своего деяния, но и предвидит его общественно опасные последствия, желает (при прямом умысле) или сознательно допускает (при косвенном умысле) их наступления. (См. ст.25 УК РФ).

Вина в форме неосторожности предполагает, что человек осознает характер своего поступка, предвидит возможность наступления общественно опасного последствия своего деяния, но легкомысленно рассчитывает его предотвратить (преступная самонадеянность), или не предвидит наступления вредных последствий, но должен (по мнению судьи) их предвидеть (преступная небрежность). (См. Ст.26 УК РФ)

2) Мотивы поведения, т.е. человеческие потребности, желания. Иногда они оформляются в ясные цели. В нормах права выделяют следующие мотивы правонарушений: корысть, хулиганские побуждения, желание скрыть следы преступления, какая-либо иная личная заинтересованность, кровная месть, национальная или религиозная вражда;

3) Иные характеристики сознания правонарушителя: сильное душевное волнение, смягчающее ответственность, состояние, вызванное алкогольным опьянением.

Не является правонарушением деяние, подпадающее под признаки правонарушения, но совершенное в условиях крайней необходимости, то есть для устранения опасности, угрожающей интересам личности, общества, государства, если эта опасность при данных обстоятельствах не могла быть устранена другими средствами и если причиненный вред является менее значительным, чем предотвращенный вред (ст.39 УК РФ;).

Не является правонарушением действие, хотя и подпадающее под признаки правонарушения, но совершенное в состоянии необходимой обороны, то есть при защите интересов личности, общества, государства или прав обороняющегося от общественно опасного посягательства путем причинения посягающему вреда, если при этом не было допущено пределов необходимой обороны (ст.37 УК РФ).

## 6. Виды правонарушений

Правонарушения классифицируются на виды по различным основаниям.

Классификация правонарушений по степени их опасности для общества.

1) Преступления - это правонарушения, приносящие значительный вред обществу (п.1 ст.14 УК РФ). Полный перечень преступлений перечислен в нормах особенной части уголовного кодекса. Субъектами преступлений могут быть только физические лица.

Совокупность преступлений, совершенных в определенный период времени на отдельной территории, называется преступностью.

2) Проступки - это правонарушения, приносящий меньший общественный вред чем преступления.

## 7. Классификация правонарушений по отраслям права

1) Уголовные (преступления) (п.1, ст.14 УК РФ).

2) Гражданские - деяния, нарушающие нормы гражданского права, гражданские договоры. Субъектами гражданских правонарушений могут быть физические лица и юридические лица.

3) Административные - это проступки, нарушающие нормы административного права. Сюда относят правонарушения, посягающие на государственную собственность, общественный порядок, правила, установленные в сфере государственного управления, торговле и финансов, жилищного хозяйства, в области охраны окружающей среды, памятников истории и культуры, охраны здоровья населения и т.д. Они отличаются от уголовных преступлений меньшей социальной опасностью.

4) Дисциплинарные - это проступки, нарушающие нормы трудового права, служебный или воинский порядок определенный в уставах.

5) Нарушение норм международного права (работорговля, пиратство, терроризм, нарушение торговых обязательств и т.д.).

6) Экологические правонарушения. Их выделяют по признаку посягательства на особый объект: природную среду. Они одновременно могут быть уголовными преступлениями, административными проступками, гражданскими деликтами или дисциплинарными правонарушениями.

## 8. Причины и условия правонарушений и меры борьбы с ними

## Причины и условия правонарушений

Причины - это явления, непосредственно порождающие правонарушения как свое следствие. Условия - это явления, сами не порождающие правонарушения, но способствующие, облегчающие формированию причин.

В криминологии выделяют причины и условия: (а) отдельных правонарушений; (б) видов правонарушений; (в) правонарушений в целом. В данном случае мы рассматриваем так называемые общие причины и условия правонарушений в целом.

Выделяются следующие виды причин и условий правонарушений:

1) Содержащиеся в особенностях самой личности:

а) его психобиологические черты: неуравновешенность, нетерпимость, агрессивность, половые отклонения;

б) социальные свойства: характер человека, его интересы, стремления, культура, мораль, мировозренческие ценности.

2) Составляющие особенность социальных групп, окружающих правонарушителей: отношения в семье, на работе, по месту учебы, и жительства.

3) Территориальные факторы: городская среда, географическое положение местности.

4) Причины, содержащиеся в общественном строе в целом:

а) состояние экономики.

б) политика и организация управления: борьба классов, межнациональные конфликты, борьба за власть в государственном аппарате, слабая исполнительская дисциплина в органах власти, не эффективная организация охраны правопорядка, не высокий профессионализм кадров органов охраны правопорядка;

в) идеология.

г) психологические: особенности темперамента народа;

д) правовая система:

- несправедливость права;

- противоречивость и недоступность для массы населения законодательства;

- низкое правовое сознание;

- отсутствие режима законности в стране.

- слабость правоохранительных органов: недостаточная материальная база, невысокая организованность, низкий профессионализм, недостаточная правовая база.

## 9. Меры по борьбе с правонарушениями и устранению их причин и условий

Эти меры классифицируются по различным основаниям:

1) По объекту воздействия:

а) коррекция (воспитание) отдельных личностей (индивидуальное воздействие);

б) общее воздействие:

- меры воздействия по месту учебы, работы, жительства людей;

- меры борьбы с правонарушениями в масштабах города, региона;

- общесоциальные меры направленные на изменение форм собственности, уровня жизни людей в стране, политического режима, общественного сознания.

2) По субъекту воздействия:

а) меры, принимаемые органами законодательной власти (принятие законов направленных на борьбу с правонарушениями);

б) мероприятия органов управления и самоуправления (принятие подзаконных актов, программ, исполнение их);

в) специальные меры правоохранительных органов: милиции, органов государственной безопасности, налоговых и таможенных органов, прокуратуры, суда;

г) деятельность межведомствненных органов (комиссии, советы, совещания);

д) деятельность общественных организаций (частные детективные и охранные службы, профсоюзы, спортивные организации) и граждан.

3) По методам воздействия (применение принуждения или убеждения).

4) По степени специализации мер:

а) меры, имеющие главной целью устранение правонарушений из общественной жизни: правотворчество, в процессе которого устанавливается юридическая ответственность за правонарушений и закрепляются средства борьбы с ними, деятельность правоохранительных органов по контролю за соблюдением законов и привлечению правонарушителей к ответственности.

б) другие меры, попутно (косвенно) затрагивающие вопросы ограничения причин правонарушений: деятельность, направленная на борьбу с безработицей, детской безнадзорностью (детские клубы, спортивные организации), повышение образования (общего, правового, нравственного, эстетического), рост благосостояния и т.д.

5) По времени воздействия:

а) профилактические (превентивные) меры предупреждения правонарушений до их совершения (выявление, нейтрализация и устранение причин и условий правонарушений), поощрение правомерного поведения;

б) меры по пресечению уже начавшихся правонарушений;

в) меры по выявлению совершенных правонарушений и привлечению виновных к ответственности.

6) Характеру принимаемых мер:

а) финансово-экономические (финансирование деятельности правоохранительных органов), материально-технические (усиление охраны помещений, освещенности улиц);

б) политико-организационные (усиление контроля за гражданами страны, ограничение их прав, контроль за государственным аппаратом со стороны гражданского общества);

в) психолого-педагогические (воспитательные);

г) правовые.

7) По специализации на виды правонарушения:

а) меры по борьбе с правонарушениями в целом;

б) борьба с преступностью;

в) борьба с отдельными видами правонарушений (уличной преступностью, экономической преступностью, наркоманией, организованной преступностью, в банковской сфере и т.д.).

## 10. Понятие и признаки юридической ответственности

Социальная ответственность - очень широкое понятие, включающее в себя:

1) Ретроспективная юридическая и иная ответственность.

2) Позитивная (проспективная) ответственность.

В теории права под юридической ответственностью понимают несколько различных, но тесно связанных между собой явлений.

Юридическая ответственность - это комплекс правоохранительных правовых отношений особого вида, которые характеризуются следующим:

1) В них реализуется правоохранительная норма права.

Например: норма особенной части уголовного права, предусматривающая наказание за убийство человека.

2) Они возникают при совершении правонарушения (юридический факт).

Например: совершение убийства.

3) Одна сторона данных правоотношений - властные (как правило, государственные) органы - обязана применить предусмотренные нормой права меры государственного воздействия к правонарушителю (наказать).

Например: лишить преступника свободы.

4) Другая сторона - правонарушитель - обязана претерпеть назначенные государственными органами меры наказания.

Например: отбыть наказание в виде лишения свободы.

Под юридической ответственностью понимают обязанность лица отбывать наказание. Это узкое понятие, охватывающее содержание правоохранительного правоотношения, касающееся правонарушителя.

Юридическая ответственность - это государственное воздействие на правонарушителя за совершенное им правонарушение, т.е. деятельность государственных органов по реализации своих обязанностей наказывать правонарушителей и, одновременно, претерпевание правонарушителем лишений, предусмотренных в наказании. Это реализация правоотношения-модели юридической ответственности (обязанностей назначить наказание и обязанностей претерпевать наказание) в жизни.

Часто под юридической ответственностью понимают одновременно:

1) Правоотношение (как модель поведения с конкретными правами и обязанностями).

2) Реализация его в жизнь в качестве исполнения обязанности претерпевать наказание со стороны правонарушителя и правоприменения со стороны компетентного органа.

Признаки юридической ответственности в широком смысле.

1) Это разновидность социальной ответственности, т.е. ответственности человека или организации перед обществом, его членами.

2) Это всегда мера компетентного властного (чаще государственного) органа. Дисциплинарное наказание может назначить и руководитель частного предприятия.

3) Она является одним из видов государственного принуждения (насилия). Назначается государственным органом или с санкции государственных органов.

4) Эта мера всегда связана с претерпеванием правонарушителем негативных для него последствий (с лишениями, карой, наказанием). Лишения могут быть:

а) личного характера (лишение свободы, лишение права занимать определенную должность);

б) имущественного характера (конфискация имущества, штраф, принуждение возместить убытки, выплатить неустойку);

в) психологического характера (общественное порицание, выговор).

Но юридическая ответственность не сводится к каре. Она является одновременно и мерой восстанавливающей права потерпевших и превентивной мерой.

5) Негативные последствия носят характер дополнительных обязательств, налагаемых на правонарушителя, а не принуждение исполнить имеющиеся обязательства.

6) Она возникает при реализации правоохранительной нормы права (ее санкции). Этим она отличается от моральной, религиозной, политической ответственности, вытекающей из нарушения норм не позитивного права.

6) Она возникает в процессе правоприменения, реализуемого в особом процессуальном порядке (уголовно-процессуальном, гражданско-процессуальном, административно-процессуальном и т.д.).

7) Она является реакцией государственных органов на правонарушение.

8) Большинство считают, что она обязательно должна носить характер осуждения поведения правонарушителя со стороны государства.

9) Она является мерой защиты личности, общества от правонарушений (играет превентивную роль).

## 11. Основание юридической ответственности

В демократических правовых системах выделяется законченный, обязательный перечень оснований для наступления юридической ответственности включающий:

1) Наличие правоохранительной нормы права, предусматривающей юридическую ответственность за определенные действия (правовое основание).

2) Факт правонарушения (наличие полного состава правонарушения) (фактическое основание).

3) Акт правоприменения, в котором определяется мера юридической ответственности, к которой привлекается правонарушитель (когда имеется в виду, что юридическая ответственность - это сама реализация обязанности претерпевать наказание).

При отсутствии хотя бы одного из перечисленных оснований, юридическая ответственность не наступает.

При решении вопроса о привлечении к ответственности правоприменитель должен помнить о наличии в нашем права презумпции невиновности граждан. Она состоит в предположении, что всякий гражданин считается добропорядочным лицом, пока в установленном законом порядке не будет доказано обратное.

Совершение лицом правонарушения не всегда должно вести к привлечению его к юридической ответственности. Нормы отечественного права предполагают случаи, когда правонарушители освобождаются от юридической ответственности.

Предлагается расширить список оснований для освобождения от уголовной ответственности для членов организованных преступных групп, способствующих их привлечению к ответственности, для агентуры.

## Позитивная (проспективная) ответственность

Кроме ретроспективной теория права выделяет позитивную юридическую ответственность.

Это понятие многозначно.

1) Она заключается в регулятивном правоотношении, где одна сторона обязана совершать действия или бездействия в пользу другой стороны, а другая имеет право требовать совершения этих действий.

Например: говорят о юридической ответственности государственных органов перед своим народом, имея в виду, что государственные органы обязаны реализовать интересы народа своей страны, а народ вправе требовать совершения действий в его пользу.

2) Иногда говорят о позитивной ответственности, подразумевая под ней только обязанность одних совершать какие-либо действия в пользу других.

3) Под ней понимают чувство долга обязанного лица перед управомоченным, понимание важности правомерного поведения.

Позитивная ответственность в случае ее неисполнения, должна сменяться ретроспективной ответственностью.

Отличие мер юридической ответственности от иных видов государственного воздействия.

## 12. Меры защиты субъективных прав

Осуществляются государством принудительно, но не носят характер кары (наказания) в отношении правонарушителя. К ним относятся (ст.12 ГК РФ):

1) Признание права.

2) Восстановление положения, существовавшего до нарушения права, и пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения (взыскание долга, алиментов, принудительное изъятие имущества из чужого незаконного владения). От правонарушителя требуется исполнить обязанность, которая существовала до совершения правонарушения. Ответственность представляет собой новую обязанность.

3) Признание оспоримой сделки недействительной и применения последствий ее недействительности, применения последствий недействительности ничтожной сделки.

4) Признание недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления.

5) Присуждение исполнения обязанности в натуре.

## Меры предупреждения

Меры, предупреждающие совершение новых преступлений или препятствующие сокрытию следов правонарушения (меры пресечения в уголовно-процессуальном праве), так же не являющиеся карой за правонарушение.

## Меры, вытекающие из государственных нужд

Реквизиция имущества в экстренных случаях (автомобилей во время войны).

Принципы юридической ответственности.

Законность.

Она подразумевает:

1) Применение юридической ответственности только при наличии указанных выше оснований (нормы права, устанавливающей ответственность, факта правонарушения, акта правоприменения).

2) Применение ответственности в рамках установленной в нормах права меры.

3) Реализация ответственности в соответствии с правилами, установленными в процессуальных нормах.

4) Закон устанавливает требование применения юридической ответственности только при наличии ее обоснованности (ст.3 УК РФ).

Справедливость.

Она предполагает:

1) Применение наказания пропорционального (адекватного, соответствующего) тяжести правонарушения (ст.6 УК РФ). Учет смягчающих и отягчающих обстоятельств, если они имеются.

2) Недопустимость применения мер, унижающих человеческое достоинство. П.2 ст.7 УК РФ рассматривает это требование как самостоятельный принцип гуманизма.

3) Отсутствие обратной силы законов, устанавливающих или усиливающих юридическую ответственность и, наоборот, наличие обратной силы законов отменяющих или смягчающих юридическую ответственность.

4) Возмещение причиненного вреда, если он имеет обратимый характер.

5) Наказание только за виновные и противоправные деяния, а не за мысли. В ст.5 УК РФ это называется принципом вины. В гражданском праве сделано отступление от этого принципа. За причинение вреда источником повышенной опасности несет ответственность владелец этого источника при отсутствии вины.

6) Недопустимость повторного привлечения к ответственности за одно и то же деяние.

7) Персональная ответственность каждого лица за совершенное им правонарушение. Недопустимость групповой ответственности (ответственности за деяния родственников, друзей).

8) Сочетание должной строгости наказания с гуманизмом.

Целесообразность.

Это означает не формальное, а целенаправленное привлечение к ответственности правонарушителя в интересах защиты интересов общества, прав граждан.

Выделяют следующие цели юридической ответственности (ее функции):

1) Карательная - заключается в наказании правонарушителя.

2) Превентивная - заключающаяся в исправительном и воспитательном воздействии на правонарушителя и других членов общества.

3) Правовостановительная - заключается в компенсации потерь, понесенных потерпевшей стороной (возмещение материального ущерба, возвращение похищенного имущества, восстановление доброго имени).

Закон дает возможность правоприменителю для обеспечения целесообразности наказания использовать различные виды юридической ответственности, смягчать или отягчать ее.

## Оперативность применения юридической ответственности

Это быстрота реакции на правонарушение. Она усиливает воспитательное воздействие наказания. Сроки привлечения к юридической ответственности обычно определяются в законодательстве. Вместе с тем, быстрота действий правоприменителя не должна входить в противоречие с полнотой исследования фактов правонарушений.

Неотвратимость ответственности за совершенное правонарушение.

Она позволяет оказывать наиболее действенное превентивное (предваряющее совершение правонарушения) влияние на членов общества.

## Виды юридической ответственности

В теории права выделяют следующие виды юридической ответственности в зависимости от отрасли права регулирующей порядок ее реализации:

Уголовная ответственность.

Юридическое основание: норма уголовного права.

Фактическое основание (ст.8 УК РФ): совершение преступлений, предусмотренных Особенной частью УК РФ.

Назначается только судом.

Привлечение предусмотрено: нормами уголовно-процессуального права (УПК РФ).

Привлекаются только физические лица с 16 лет. За ряд преступлений с 14 лет. В ряде стран мира привлекаются юридические лица.

Виды наказаний при уголовной ответственности: (а) штраф; (б) лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью; (в) лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград; (г) обязательные работы; (д) исправительные работы; (е) ограничение по военной службе; (ж) конфискация имущества; (з) ограничение свободы; (и) арест; (к) содержание в дисциплинарной воинской части; (л) лишение свободы на определенный срок; (м) пожизненное лишение свободы; (н) смертная казнь (ст.44 УК РФ).

Административная ответственность.

Юридическое основание: нормы административного права.

Фактическое основание: совершение административных проступков. Назначается судами, комиссиями при исполнительных органах местного самоуправления, должностными лицами органов внутренних дел, рыбоохраны и другими органами управления государства. Например, Центральным Банком России.

Привлекаются:

а) физические лица с 16 лет;

б) организации (Закон РФ “Об административной ответственности предприятий, учреждений, организаций и объединений за нарушения в области строительства”).

Виды взысканий, применяемых при административной ответственности: предупреждение, штраф, возмездное изъятие предмета, конфискация предмета, лишение специального права (например, права управления транспортными средствами), административный арест. В отношении организаций: штрафы, отзыв лицензии.

Гражданская ответственность.

Юридическое основание: нормы гражданского права, положения индивидуального договора.

Фактическое основание (ст.401 ГК РФ): нарушение норм гражданского права и гражданских договоров (гражданско-правовые деликты).

Назначается гражданским или арбитражным судом посредством гражданско-процессуальных норм. Может быть реализовано правонарушителем добровольно (самоналожение).

Порядок привлечения предусмотрен гражданско-процессуальным правом (ГПК РФ и Арбитражно-процессуальный кодекс РФ).

Привлекаются физические и юридические лица.

Виды гражданско-правовой ответственности: возмещение убытков, уплата неустойки, штрафа, опровержение сведений, порочащих честь и достоинство граждан или организаций.

Дисциплинарная ответственность.

Юридическое основание: трудовое законодательство и уставы о дисциплине (Устав о дисциплине работников морского транспорта и др.).

Фактическое основание: нарушение трудовой и служебной дисциплины.

Налагается руководителями государственных и негосударственных предприятий, организаций, учреждений на подчиненных.

Привлекаются лица, находящиеся в трудовых отношениях с тем, кто привлекает к ответственности (рабочие, служащие).

Порядок привлечения предусмотрен ТК РФ, уставами о дисциплине.

Виды дисциплинарных наказаний: замечание, выговор, строгий выговор, увольнение.

Материальная ответственность.

Юридическое основание: трудовое законодательство ТК РФ

Фактическое основание: нарушение трудового права, связанное с причинением материального ущерба.

Налагается администрацией предприятия, судом.

Привлекаются рабочие и служащие, руководители предприятий, собственник предприятия.

Наказание: (а) возмещение ущерба в полном размере; (б) ограниченная ответственность - не в полном размере причиненного ущерба (в объеме месячного заработка, в пределах трех месячных должностных окладов).

Государственно-правовая ответственность.

Юридическое основание: нормы государственного (конституционного) права.

Фактическое основание: нарушение норм Конституции и других законов отрасли государственного права.

Налагается: Федеральным Собранием, Президентом РФ.

Порядок реализации предусмотрен в Конституции РФ и других законах.

Виды: отрешение Президента РФ от должности (ст.93 Конституции РФ), роспуск Государственной Думы, отставка Правительства РФ. В других странах: отзыв депутата.

## Тема 21. механизм правового регулирования

## 1. Правовое регулирование: предмет, особенности, стадии

Из пройденной части курса Теории государства и права известно, что право - это система общеобязательных, исходящих от государства и им охраняемых норм, выражающих волю государства и являющихся регулятором общественных отношений.

При изучении темы посвященной системе права, мы установили, что право подразделяется на отрасли, институты и нормы права. Первичной ячейкой права является норма права.

Норма права - это общеобязательное, формально-определенное правило поведения, которое устанавливается и охраняется компетентными органами государства и уполномоченными государством общественными организациями в целях решения задач и функций государства.

Возникает вопрос: как же это правило поведения, установленное и охраняемое государством может регулировать общественные отношения?

Для этого необходим особый механизм перевода государственных предписаний в реальное поведение людей, гарантирующий высокий уровень исполнения и соблюдения действующих законов. Для этой цели служит механизм правового регулирования.

Понятие механизма правового регулирования (МПР) и его элементы рассмотрим во втором вопросе.

В отличие от управления социальное регулирование предполагает наличие свободы выбора. Регулировать - значит определять поведение людей и их коллективов, давать ему направления функционирования и развития, вводить его в рамки, целенаправленно его упорядочить.

Социальное регулирование может осуществляться с помощью различных социальных норм - норм морали, общественных организаций, обычая, религиозных норм, а также норм права.

При использовании в качестве регулятора нормы права принято говорить о правовом регулировании.

Правовое регулирование - осуществляемое при помощи права и всех правовых средств целенаправленное упорядочение общественных отношений.

Отдельные авторы вместо термина упорядочение используют слово воздействие.

Однако термины регулирование и воздействие несут разную смысловую нагрузку. Во-первых, регулировать можно волевые общественные отношения, а воздействовать можно на волевое поведение людей.

Во-вторых, регулирование предполагает упорядочение внешней стороны отношений людей, а воздействие направлено на сознание человека (его внутреннюю сторону).

## 2. черты правового регулирования

Правовое регулирование, в отличие от социального регулирования, осуществляется с помощью права и всех правовых средств.

Оно отражает волю и интересы государства

Обеспечивается государством.

Предмет правового регулирования - волевые общественные отношения которые по своей природе могут поддаваться нормативно-организационному воздействию, и в данных условиях требуют такого воздействия.

Таким образом, для предмета правового регулирования являются важным два обстоятельства:

1. Способность общественных отношений регулироваться правом (те общественные отношения, которые можно урегулировать нормами права (а их большинство) принято называть правовыми, а те которые не поддаются регулированию нормами права - неправовыми. Причины не возможности урегулировать нормами права различны: это и действия невменяемых, другие не волевые (например инстинктивные действия), а также социально незначимое поведение.

2. Потребность общественных отношений в правовом регулировании.

Проводимая в любом правовом государстве политика на снижение уровня государственности в обществе означает, прежде всего снижение доли права в правовом регулировании. По общему правилу, право должно вступать в действие только тогда, когда иные социальные нормы не справляются с регулированием общественных отношений и наблюдается негативная тенденция в развитии общественных отношений - это при регулятивной функции права. Другая причина принятия правовой нормы, когда необходимо изменить существующие общественные отношения в угодную для государства сторону.

Только этими обстоятельствами определяется потребность правового регулирования.

## 3. стадии правового регулирования

1. Стадия формирования и действия юридических норм.

Характеризуется тем, что правовые нормы общим образом регламентируют поведение людей. На этой стадии только обозначается возможное поведение будущих участников общественных отношений. Здесь правовое регулирование на уровне информационном, это лишь право на бумаге.

2. Стадия возникновения прав и обязанностей (правоотношений) характеризуется тем, что на основе юридических норм при наличии предусмотренных обстоятельств (юридических фактов) у конкретных субъектов возникают права и обязанности - индивидуальные меры поведения.

3. Стадия реализации прав и обязанностей. Характеризуется тем, что программы поведения, которые заложены в юридических нормах и затем выражены в конкретных мерах поведения для данных субъектов (в правах и обязанностях) воплощаются в жизнь, осуществляются в фактическом поведении участников общественных отношений, становятся реальностью.

Механизм правового регулирования - это взятая в единстве система правовых средств, при помощи которой обеспечивается результативное правовое воздействие на общественные отношения.

## 4. обязательные элементы мпр

Выделенным выше трем стадиям соответствует 3 элемента.

1. Нормы права - Юридические нормы представляют собой основу, исходную юридическую базу регулирования. С их помощью «програмируется» поведение граждан.

2. Правоотношения - это первый шаг в реализации общих программ поведения, содержащихся в нормах права. Это главное средство воплощения, перевода общих моделей поведения в конкретное поведение. Оно показывает, что перед нами - точно определенные люди, которые в юридическом плане что-то могут или должны. Это проявляется в установленных правом субъективных правах и юридических обязанностях для данных субъектов.

3. Акты реализации прав и обязанностей - это юридически значимые результативные действия субъектов, в которых реально осуществляются выраженные в правах и обязанностях меры поведения - возможности и требования. Здесь действие правового регулирования завершается, происходит перевод общих предписаний юридических норм в то фактическое, реальное поведение, на которое направлена воля законодателя.

Кроме обязательных элементов МПР принято выделить и факультативные элементы, т.е. такие элементы, которые вносят в МПР различные авторы.

Это правосознание - совокупность понятий, представлений и чувств в которых выражается познавательно-оценочное отношение к праву (действительному и желаемому) деятельности правоприменительных органов, а также действиям людей, совершаемым в сфере правового регулирования. Безусловно правосознание может влиять на каждой из стадий правового регулирования. И на стадии формирования правовых норм и на стадии правоотношений, от того как субъекты правоотношений уяснят правовую норму так и сложится между ними права и обязанности.

Все это в конечном счете скажется и на последней стадии - на стадии реализации прав и обязанностей. В этом заключается факультативность правосознания в регулировании общественных отношений, что оно действует через обязательные элементы механизма правового регулирования.

Метод правового регулирования - совокупность приемов, способов воздействия права на определенную область общественных отношений.

Если предмет правового регулирования отвечает на вопрос, что необходимо регулировать с помощью правовых средств, то метод правового регулирования обозначает с помощью чего происходит это регулирование.

Принято выделять три способа правового регулирования.

Дозволение - состоит из предоставления субъекту положительных действий (действовать самому, требовать действий от обязанного лица, обратиться за защитой к государству) дозволение закреплено в управомочивающих нормах. Субъект наделенный субъективным правом или нет. В таких случаях принято говорить о мере возможного поведения субъекта.

Обязывание - заключается в возложении подкрепленного долга совершать определенные действия. Для субъекта это мера должного поведения. Такое обязывание принято называть позитивным обязыванием. Субъект должен выполнять активные действия, чем оказывать влияние на изменение общественных отношений в угодную для государства сторону.

Запрет - состоит в обязанности воздержаться от действия определенного рода.

## 5. типы правового регулирования

Под типом правового регулирования понимается общая направленность правового регулирования, зависимая от того, что лежит в основе регулирования - общее дозволение или общий запрет.

1. Общедозволительное - т.е. такое регулирование, в основе которого находится общее дозволение и которое потому строится по принципу «дозволено все, кроме…. Лица при таком порядке вправе совершать любые действия, лиш бы они не попадали в разряд запрещенных, т.е. тех, которые прямо запрещены правом.

2. Разрешительное. Т.е. такое регулирование, в основе которого лежит общий запрет и которое потому строится по принципу «Запрещено все, кроме того, что предусмотрено» В этом случае лица вправе совершать только действия, оговоренные в нормах. Это характерно для государственных органов. Например, работник милиции вправе совершать лиш те действия, которые предусмотрены законом.

Инструментальный (социально-юридический аспект)

Психологический аспект.

Социальный механизм действия права.

Через правовое регулирование общественных отношений осуществляется главная функция права - регулятивная функция может быть статической и денамической.

Каждая из функций и регулятивно статистическая и регулятивно динамическая. Имеют особенности в использовании способов правового регулирования

Регулятивно статистическая функция заключается в закреплении незыблемости сложившихся общественных отношений, поэтому основным способом правового регулирования является запрет на определенные действия, которые по мнению законодателя влекут негативные изменения в общественных отношениях.

Например, запрет на потребление суррогатов был направлен на рост токсикомании. При регулятивно-динамической функции наоборот необходимо изменение общественных отношений в желательную для законодателя сторону. И здесь приоритет принадлежит позитивному обязыванию, т.е. ряду субъектов вменяется обязанность проводить активные действия.

И вот от того как поддерживается это позитивное обязывание по выполнению активных действий и принято выделять три аспекта МПР.

1. Инструментальный (социально-юридический аспект). Этот аспект охватывает весь комплекс средств, который работает в процессе правового регулирования. Для регулятивно-динамической функции кроме позитивного обвязывания здесь характерно наличие способа дозволения. Дозволение выступает в качестве «Контроля» за позитивным обязыванием.

2. Психологический аспект его суть заключается в формировании у субъекта позитивного обязывания внутренних побудительных мотивов надлежащим образом выполнять свою обязанность.

Формирование этих побудительных мотивов может осуществляться различно. Это и убеждение и стимулирование. Главная здесь в том, что субъект надлежаще выполняет активные действия не из-за наличия дозволения, а по своему внутреннему убеждению.

3. Социальный аспект действия права заключается в формировании общественного или группового правосознания. т.е. выполнение позитивного обязывания стимулируется законопослушной установкой соответствующей социальной группы. Если субъект уклоняется от позитивного обязывания, то его перестают уважать в этой группе.

## тема 22. законность и правопорядок

## 1. Понятие и сущность законности

Законность есть комплексное политико-правовое явление, отражающее правовое характер организации общественно-политической жизни, органическую связь права и власти.

Законность не отторжима от общеобязательности права. Законность в подобном понимании требует соответствия поведения субъектов общественных отношений предписаниям правовых норм, то есть обеспечения реального правомерного поведения всех их участников.

Законность отождествляется с идеей законности, под которой понимается формирующаяся в общественном правосознании идея о целесообразности и необходимости такого реального положения, когда не останется места для произвола, будут достигнуты всеобщность права, действительная реализация прав и свобод.

## 2. Законность как принцип права

Законность как метод государственного руководства предполагает, что свои функции государство осуществляет свои функции правовыми средствами – путем принятия нормативных актов и обеспечения их неукоснительной реализации.

Законность есть принцип деятельности государства. Государство и его органы, организации и учреждения сами действуют в рамках правовых норм и в целях его реализации.

Законность – режим общественно-политической жизни, при котором деятельность всех субъектов основывается на законе, а идеи права, гуманизма, справедливости, свободы и ответственности господствуют над личными, групповыми, классовыми интересами.

## Нормативно-правовая основа законности

Законность требует, что бы при всеобщности регламентации общественных отношений содержание закона, подзаконных нормативных актов всегда соответствовало идее права. Только при наличии законодательства, адекватного объективной природе общественных отношений, основным правовым принципам, идеям свободы, гуманизма и справедливости и обеспечивается режим законности.

Верховенство закона. Равенства всех перед законом. Неукоснительное соблюдение (исполнение) правовых актов всеми субъектами права. Обеспечение неукоснительной реализации прав и свобод. Надлежащее правильное и эффективное применение права. Последовательная борьба с правонарушениями. Недопущение произвола в деятельности должностных лиц.

Законность в деятельности государства.

Законность и демократия.

Законность и исторический тип общества.

Гарантии законности: понятие и система.

Гарантии законности – это объективные условия и субъективные факторы, а также специальные средства, обеспечивающие режим законности.

Система гарантий: общие условия и специальные средства.

Общие условия – объективные (экономические, политические и т.д.) условия общественной жизни, в которых осуществляется правовое регулирование.

Экономические условия. Условия, обеспечивающие законность здесь выступают такие факторы, как степень организованности в экономической сфере, ритмичная работа всего хозяйственного организма, постоянный рост производительности труда и объема производства, устойчивая денежная система и т.п.

Политические условия. Основным политическим условием стабильной законности является сильная государственная власть.

Идеологические условия. Состояние законности во многом определяется уровнем политической, правовой и общей культурой населения.

Социальные условия. Законопослушание населения, его уважение к закону и реализация предписаний закона во многом зависит от положения сложившемся в социальной сфере.

Правовые условия. Законность зависит от самого права, системы законодательства. Действующее законодательство должно быть достаточно полным, стабильным обеспечиваться высоким уровнем юридической техники, необходимыми механизмами реализации и охраны.

Специальные средства законности – это юридические и организационные средства, предназначенные исключительно для обеспечения законности. Организационные и юридические гарантии.

Организационные гарантии – различные мероприятия организационного характера, обеспечивающие укрепление законности, борьбу с правонарушениями, защиту прав и свобод.

Юридические гарантии – совокупность закрепленных в законодательстве средств, а также организационно-правовая деятельность по их применению, направленная на обеспечение законности, на беспрепятственное осуществление, защиту прав и свобод.

Средства обнаружения правонарушения. Гарантия, связанная с работой компетентных органов, направленной на обнаружение правонарушений с целью пресечения и устранения их последствия.

Средства предупреждения правонарушения. Это закрепленные в праве средства позволяющие предотвратить возможные правонарушения.

Средства пресечения правонарушения – средства, направленные на пресечения, недопущения, правонарушений, нарушений прав, свобод граждан и организаций.

Меры защиты и восстановления нарушенных прав, устранение последствий правонарушений.

Юридическая ответственность – наказание лица, виновного в совершении правонарушения.

## 3. Процессуальные гарантии

Правосудие – деятельность судов, осуществляемая путем рассмотрения и разрешения гражданских и уголовных дел с целью всемерного укрепления законности.

Законность и целесообразность.

Местные условия, ведомственные интересы и законность.

Законность и форма государственного устройства.

Понятие правопорядка.

Правопорядок можно определить как основанную на праве и законности организацию общественной жизни, отражающую качественное состояние общественных отношений на определенном этапе развития общества.

Принципы правопорядка:

Определенность

Системность.

Организованность.

Государственная гарантированность.

Устойчивость

Единство.

Правопорядок и общественный порядок.

Правопорядок следует отличать от близкого, но не идентичного ему явления – общественного порядка, который как и правопорядок, организованностью и упорядоченностью общественных отношений. Однако в отличие от правопорядка общественный порядок образуется под воздействием не только правовых, но и иных социальных норм: норма морали, обычаев и т.д.

Общественный порядок – состояние урегулированности общественных отношений, основанное на реализации всех социальных норм и принципов. .

Соотношение правопорядка и законности. Основой правопорядка выступает не законность, а права. Законность же – условие правопорядка. Правопорядок и законность – цель и результат правового регулирования, важнейшие юридические и политические явления, состояние которых оказывает непосредственное влияние на общественную жизнь.

1. Теория государства и права. Курс лекций/Под ред. Н.И. Матузова и А.В. Малько. - М.: Юрист, 1997.С104 [↑](#footnote-ref-1)