

Федеральное агентство по образованию
Восточно-Сибирский государственный технологический университет
Институт экономики и права
Кафедра государственно-правовых дисциплин

Доржиев Ж.Б.

ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

**Учебно-методическое пособие для студентов
специальности 021100 «Юриспруденция»**

Издательство ВСГТУ, 2005
Улан-Удэ:

УДК 32.001(075.8)
ББК 66.1я73
М 13

Рецензенты:

Минникес И.А. к.ю.н.,
доцент Байкальского государственного университета
экономики и права, г. Иркутск
Раднаев В.М., к.ю.н., доцент,
заведующий кафедрой ВСГТУ, г. Улан-Удэ

Доржиев Ж.Б.

Экологическое право. Учебно-методическое пособие.
– Улан-Удэ: Изд-во ВСГТУ, 2005. – _345__ с.

ISBN

Учебно-методическое пособие подготовлено на основе требований государственного образовательного стандарта высшего профессионального образования (с государственными требованиями к минимуму содержания и уровню подготовки выпускника по специальности 021100 – Юриспруденция). Предлагаемое пособие содержит краткий лекционный материал, планы семинарских занятий, список основной и дополнительной литературы и материал для контроля знаний студентов, распределенных по блокам, в которые объединены соответствующие, логически взаимосвязанные темы и тестовый материал к ним.

Предназначена для студентов юридических и неюридических специальностей. Может быть полезна для преподавателей.

Учебное пособие обсуждено и одобрено кафедрой «Государственно-правовые дисциплины» Института экономики и права.

Ключевые слова: теория государства, теория права, понятие о государстве, понятие о праве, правоотношения, система права, юридическая ответственность

Печатается по решению редакционно-издательского совета
Восточно-Сибирского государственного технологического
Университета

ISBN

ББК

© Ж.Б. Доржиев, 2000 г.
© ВСГТУ, 2000 г.

СОДЕРЖАНИЕ

Введение

1. Программа курса
2. Краткий курс дисциплины:
 - Тема 1. Теория государства и права как наука.
 - Тема 2. Происхождение государства и права.
 - Тема 3. Основные понятия о государстве.
 - Тема 4. Правовое государство.
 - Тема 5. Правопонимание в юридической науке.
 - Тема 6. Основные понятия о праве.
 - Тема 7. Право в системе социального регулирования.
Право и правосознание. Правовая культура.
 - Тема 8. Правовое регулирование.
 - Тема 9. Правотворчество и нормативные акты.
 - Тема 10. Система права.
 - Тема 11. Нормы права.
 - Тема 12. Правовые отношения.
 - Тема 13. Реализация правовых норм. Правоприменение.
 - Тема 14. Толкование права.
 - Тема 15. Юридические документы и юридическая техника.
 - Тема 16. Правомерное поведение, правонарушение и юридическая ответственность
 - Тема 17. Законность и правопорядок в современном обществе.
 - Тема 18. Правовые системы современности.
3. Методические рекомендации по организации самостоятельной работы
4. Примерный перечень курсовых работ
5. Планы семинарских занятий
6. Примерная тематика контрольных работ. Ч. 1.
7. Примерная тематика контрольных работ. Ч. 2.
8. Задания к проведению промежуточного контроля
9. Тестовые задания к промежуточному контролю

ВВЕДЕНИЕ

Данное учебно-методическое пособие написано в соответствии с Государственным образовательным стандартом высшего профессионального образования (с государственными требованиями к минимуму содержания и уровню подготовки выпускника по специальности 021100 – Юриспруденция).

В системе юридических знаний теория государства и права является базовой онтологической и методологической наукой. Основные цели его изучения: усвоить комплекс общих знаний о государственно-правовых явлениях; получить представление об основных категориях, отражающих особые свойства государства и права; уяснить значение общетеоретических знаний для последующей практической деятельности.

Учитывая фундаментальный характер теории государства и права, нужно иметь в виду широкий диапазон связей не только с философскими, экономическими, историческими, политологическими учениями, но и с отраслевыми юридическими науками. Теория государства и права как наука исследует общие закономерности возникновения, развития и функционирования государственно-правовых явлений; сущность государства и государственной власти и структуру государственного аппарата; соотношение типов и форм государства; место и роль государства в политической системе общества; понятие, содержание и принципы правового государства. Пристальное внимание уделяется анализу понятия и сущности права, его источникам, правопониманию и правовой культуре, системе права и правоотношениям, реализации права и его толкованию, законности и юридической ответственности.

Предлагаемое пособие содержит краткий лекционный материал, планы семинарских занятий, список основной и дополнительной литературы и материал для контроля знаний студентов, распределенных по блокам, в которые объединены соответствующие, логически взаимосвязанные темы и тестовый материал к ним.

ПРОГРАММА КУРСА

1. Общая характеристика курса

Курс является обязательной базовой дисциплиной, читается в 1 и 2 семестрах.

В курсе изучаются теоретические и практические аспекты общих закономерностей возникновения, становления и развития государства и права на различных исторических ступенях общества, сущность, содержание, формы и функции государства и права, правовое регулирование, правотворчество и правореализация.

2. Общие требования ГОСВО, требования ГОСВО к циклу дисциплин, региональный компонент (дидактические единицы)

Теория, общие закономерности возникновения и развития государства и права; Сущность и функции государства и права, их характерные признаки, формы, содержание и черты; место и роль государства и права в жизни общества и его политической системе; право, правосознание, законность и конституционность; правовое регулирование; законность и конституционность; правовое регулирование; законодательный процесс; реализация права; правомерное поведение, правонарушение и юридическая ответственность; законность и правопорядок.

3. Предметные цели обучения

Дать студентам знания и навыки в области овладения основами теории государства и права, необходимыми и достаточными для дальнейшего изучения правовых явлений, углубленного изучения отраслевых и специальных дисциплин.

Формы проведения занятий: лекции, семинары.

Формы контроля:

- текущий контроль – проведение тестов, фронтальный, выборочный и групповой опросы, подготовка домашних заданий и др.;
- итоговый контроль – зачет, защита курсовой работы, экзамен, включающий ответы на поставленные вопросы;
- Итоговая оценка выставляется по балльной системе: выводится суммарный балл за семестр; состоящий из баллов, полученных на семинаре, при промежуточном и итоговом контроле, учитываются баллы за выполнение домашних заданий, за проявление активности на семинарских занятиях, за посещаемость лекций и семинаров, участие в научных семинарах и конференциях. Суммарный балл переводится в пятибалльную оценку.

Тема 1. Теория государства и права как наука

Государство и право как объекты изучения юридических наук. Классификация юридических наук. Теоретические, исторические, отраслевые и прикладные науки. Теория государства и права как общетеоретическая юридическая наука.

Место и функции теории государства и права в системе юридических наук. Обратная связь между юридическими науками и теорией государства и права. Теория государства и права и философские, политические, экономические и другие неюридические науки.

Предмет теории государства и права, его содержание и структура. Общая теория государства и общая теория права: их единство и различие.

Методология теории государства и права. Система принципов и методов научного познания государства и права. Общенаучные и специальные методы. Универсальность методов познания, применяемых в теории государства и права.

Структура и функции теории государства и права как науки.

Теория государства и права как учебная дисциплина. Структура курса теории государства и права. Роль теории государства и права в подготовке высококвалифицированных правоведов. Место теории государства и права в системе юридического образования России и зарубежных стран.

Применение теоретических знаний о государстве и праве в юридической деятельности.

Тема 2. Происхождение государства и права

Общие черты присваивающей экономики, власти и социальных норм в первобытных обществах. Первобытная демократия. Особенности организации власти. Регулятивное значение первобытных мифов, обрядов, ритуалов и обычаев.

Переход от присваивающей экономики к производящей. Появление собственности, семьи государства и правовых норм.

Возникновение государства. Экономические, политические, социальные предпосылки появления государственности. Города-государства. Основные формы возникновения государства.

Отличие государства от родовой организации общества. Территория и публичная власть как основные признаки государства. Государственный аппарат. Государственная бюрократия. Налоги и сборы.

Теории происхождения государства (теологическая, патриархальная, договорная, насилия, классовая, (марксистская), психологическая).

Происхождение права. Переход от социальных регуляторов присваивающей экономики к правовым и моральным нормам производящей эконо-

мики. Пути возникновения правовых норм. Обычное право. Собственное нормотворчество.

Теории происхождения права (естественная, историческая, нормативистская и др.).

Тема 3. Основные понятия о государстве

Проблема понятия государства и ее решение в современной отечественной юридической науке. Государство как политическая, общесоциальная и территориальная организация общества. Признаки и сущность государства. Основные подходы к пониманию сущности государства (классовый подход, технократические теории, теория конвергенции, теория правового государства и другие). Гражданское общество и государство.

Понятие формы государства. Форма правления. Форма государственного устройства. Государственный (политический) режим.

Разновидности форм правления. Типичные и нетипичные формы правления. Монархия и республика. Формы правления в государствах современного мира. Абсолютная монархия. Конституционная, парламентская и другие ограниченные монархии. Парламентская, президентская и смешанные республики.

Классификация форм государственного устройства. Государственное устройство и административно-территориальное деление. Унитарное государство: понятие, признаки и виды. Понятие, признаки и виды федерации. Принципы построения федерации. Конфедерация: понятие и признаки.

Государственные (политические) режимы. Демократический и антидемократический режимы. Понятие содержание и формы демократии. Авторитарные и тоталитарные режимы.

Понятие функций государства и их классификация. Внутренние и внешние, постоянные и временные, основные и неосновные функции. Формы осуществления функций государства: законодательная, исполнительная, судебная и иные.

Механизм государства. Механизм государства и государственный аппарат. Органы государства и их классификация. Представительные (законодательные), исполнительные и судебные органы государства. Прокуратура. Контрольные и иные органы государства.

Государственная власть: понятие, признаки, структура и формы осуществления. Понятие и стадии государственного управления.

Проблема типологии государств.

Государство и политическая система общества. Понятие, элементы и субъекты политической системы общества. Взаимодействие государства с политическими партиями, общественными организациями, церковью и другими субъектами политической системы общества.

Тема 4. Правовое государство

Возникновение идеи правового государства. Понятие правового государства и его признаки.

Разделение государственной власти на: законодательную, исполнительную и судебную.

Господство права в правовом государстве. Закрепление примата права над государством в конституциях правовых государств. Верховенство закона.

Признание естественных и неотчуждаемых прав и свобод человека и гражданина. Личность и государство. Правовой статус личности. Человеческая личность, ее достоинство, права и свободы как главная ценность правового государства.

Тема 5. Правопонимание в юридической науке

Проблема понятия права и пути ее решения. Позитивистская теория права. Юридический, социологический и антропологический позитивизм. Нормативизм. Психологическая школа права. Историческая школа права. Социологическая школа права. Теории естественного права. Марксистская теория права.

Правопонимание в отечественной юридической науке. Дискуссия о естественном и позитивистском праве в современной российской юридической науке.

Тема 6. Основные понятия о праве

Понятие права, его сущность и содержание. Свойства (специфические признаки) права.

Принципы права. Общие принципы права. Отраслевые и межотраслевые принципы. Значение принципов права для юридической практики.

Правовые презумпции и правовые аксиомы.

Право и экономика. Право и политика.

Ценность права. Ценность права для общества, личности и государства. Социальная и инструментальная ценность права.

Формы (источники) права. Типичные и нетипичные источники права. Правовые обычаи. Нормативный договор. Правовой прецедент. Юридические доктрины.

Социальное назначение и функции права. Социально-политические и юридические функции права. Регулятивная и охранительная функции права.

Проблемы типологии права.

Тема 7. Право в системе социального регулирования.

Право и правосознание. Правовая культура

Понятие социального регулирования. Ценностное и нормативное регулирование. Разновидности нормативных регуляторов. Право как нормативный регулятор общественных отношений. Взаимодействие права с моралью, обычаями, традициями, корпоративными нормами и другими социальными регуляторами.

Понятие правового сознания и его структура. Правовая идеология. Правовая психология. Индивидуальное, групповое и общественное правосознание. Обыденное, научное и профессиональное правосознание. Взаимодействие правосознания и права.

Понятие правовой культуры. Правовое воспитание. Правовая культура юриста.

Правовой нигилизм, причины его распространения и пути преодоления.

Тема 8. Правовое регулирование

Процесс воздействия права на общественные. Информационное и социально-психологическое воздействие права. Правовое воздействие и правовое регулирование. Нормативное и индивидуальное (казуальное) регулирование.

Предмет правового регулирования. Сфера и пределы правового регулирования. Метод правового регулирования.

Способы и типы правового регулирования.

Стадии (процесс) правового регулирования.

Понятие и элементы механизма правового регулирования.

Тема 9. Правотворчество и нормативные акты

Формирование права и правотворчество. Правотворчество и правовое образование. Господство права и правотворчество. Управление обществом и правотворчество.

Принципы правотворчества. Общие (демократизм, законность) и специальные (научность, системность, непрерывность, оперативность) принципы правотворчества.

Субъекты правотворчества. Правотворчество государственных органов. Правотворчество органов местного самоуправления. Народ как субъект правотворчества. Участие политических партий и общественных организаций в процессе правотворчества.

Формы правотворчества. Правотворчество как государственная деятельность. Санкционирование. Референдум. Нормативное соглашение.

Правотворческий процесс и его основные стадии. Принятие решения о разработке проекта нормативного акта; обсуждение; принятие решения по проекту; опубликование и вступление в силу.

Правотворчество и законотворчество. Понятие законодательной инициативы. Субъекты законотворчества.

Понятие и виды нормативных правовых актов. Законы: понятие, признаки и виды. Конституция как основной закон государства. Конституционный закон. Федеральные законы и законы субъектов федерации. Подзаконные нормативные акты. Акты Федерального Собрания РФ. Акты Президента РФ. Акты Правительства РФ. Акты министерств и ведомств. Нормативные правовые акты местного самоуправления. Локальные нормативные акты. Нормативные договоры.

Международно-правовые акты. Акты СССР. Акты Конституционного суда РФ как источника российского права.

Отличие нормативных актов от индивидуальных предписаний (актов правоприменения) и ненормативных актов государственных органов (призывов, рекомендаций и др.).

Действие нормативных актов во времени. Порядок вступления в силу и утраты нормативным актом юридической силы. Обратная сила закона. «Переживание» закона.

Действие нормативных актов в пространстве. Территория государства и экстерриториальность действия нормативного акта.

Действие нормативного акта по кругу лиц: понятие и общие критерии. Действие нормативно-правовых актов в зависимости от гражданства лица (граждане РФ, иностранцы, лица без гражданства, лица с двойным гражданством).

Тема 10. Система права

Понятие системы права. Согласованность и дифференцированность правовых норм. Объективность системы права. Обусловленность системы права экономической, политической и национальной структурой общества.

Предмет и метод правового регулирования как основные деления права на отрасли. Публичное и частное право. Материальное и процессуальное право. Национальное и международное право.

Отрасли права: понятие и виды. Общая характеристика основных отраслей права. Комплексные отрасли права. Подотрасль как факультативный элемент системы права. Институт права. Норма права как первичный элемент системы права.

Система права и система законодательства. Система права и правовая система.

Тема 11. Нормы права

Понятие нормы права, ее признаки. Общеобязательность. Формальная определенность. Неоднократность действия. Неперсонифицированность адресата. Закрепление прав и обязанностей сторон.

Связь норм права с государством. Государственное принуждение в обеспечении правовых норм.

Структура нормы права. Гипотеза, диспозиция, санкция. Двухчленные и трехчленные структуры правовых норм. Логическая норма права.

Норма права и статья нормативно-правового акта. Способы изложения правовых норм: прямой, ссылочный, бланкетный. Особенности изложения гипотез и диспозиций. Казуальное изложение. Абстрактное изложение.

Виды юридических норм. Деление правовых норм по предмету правового регулирования (нормы государственного, гражданского, уголовного и других отраслей права).

Деление правовых норм по функциям и роли в правовом регулировании. Регулятивные, охранительные, специализированные.

Регулятивные нормы (запрещающие, управомочивающие, обязывающие). Охранительные нормы.

Специализированные нормы. Нормы – принципы. Дефинитивные, коллизионные.

Деление правовых норм по объему регулирования. Общие, специальные, исключительные.

Тема 12. Правовые отношения.

Понятие правоотношений. Отличие правоотношений от иных общественных отношений. Классификация правоотношений. Структура правоотношений.

Субъекты правоотношений. Виды участников правоотношений. Правосубъектность. Правоспособность. Дееспособность. Деликтоспособность.

Объекты правоотношений и их разновидности.

Содержание правоотношений. Понятие и структура субъектного права и юридической обязанности.

Понятие юридических фактов и их классификация.

Фактические составы. Виды фактических составов.

Тема 13. Реализация права. Правоприменение.

Понятие и формы реализации права. Соблюдение, исполнение и использование правовых норм.

Применение права как форма правореализации. Понятие и признаки правоприменения. Субъекты правоприменения. Формы правоприменительной деятельности.

Применение права как процесс. Стадии правоприменения. Юридические доказательства и юридическая квалификация. Принципы применения права. Законное и обоснованное применение права. Акты применения права, их признаки и структура.

Сложные формы правоприменения. Понятие и виды пробелов и коллизий в праве. Преодоление пробелов. Аналогия права и аналогия закона. Субсидиарное правоприменение. Правоприменение в случаях коллизий правовых норм.

Тема 14. Толкование права.

Понятие толкования права. Уяснение и разъяснение содержания правовых норм.

Способы толкования права. Языковое толкование. Систематический способ толкования. Логический способ толкования. Исторический способ толкования.

Субъекты толкования права. Виды толкования по субъектам. Официальное и неофициальное толкование. Разновидности официального толкования права. Нормативное и казуальное толкование.

Объем толкования. Буквальное, распространительное и ограничительное толкование.

Интерпретационные акты (акты толкования): понятие, виды и структура. Отличие интерпретационных актов от нормативно – правовых актов и актов применения права.

Тема 15. Юридические документы и юридическая техника.

Правовое регулирование как движение информации. Язык и правовое регулирование.

Юридические документы, их виды. Нормативные и индивидуальные акты. Фиксирующие юридические документы. Деньги и ценные бумаги.

Юридическая техника: понятие, содержание и виды. Законодательная (нормотворческая) техника. Общие правила составления нормативных актов. Языковая техника. Графическая техника. Композиционность нормативных актов. Законы формальной логики и нормативный текст. Роль правовых понятий создания нормативно-правовых понятий.

Юридическая техника правоприменительных актов.

Систематизация нормативных актов. Инкорпорация, ее виды. Кодификация. Консолидация. Учет законодательства.

Тема 16. Правомерное поведение, правонарушение и юридическая ответственность

Понятие правомерного поведения, его природа, объективная и субъективная стороны. Виды правомерного поведения.

Понятие правонарушения и его признаки. Состав правонарушения: понятие и элементы. Виды правонарушений. Причины совершения правонарушений и пути их устранения.

Объективно – противоправные деяния: понятие, особенности состава и правовые последствия.

Государственное принуждение: понятие и формы. Правовое принуждение. Виды (меры) правового принуждения.

Понятие юридической ответственности, ее признаки и цели. Принципы юридической ответственности. Основания юридической ответственности.

Виды юридической ответственности. Позитивная и негативная ответственность. Ответственность за вину. Презумпция невиновности. Ответственность без вины: теоретические и практические проблемы. Абсолютная ответственность. Отраслевая классификация юридической ответственности.

Тема 17. Законность и правопорядок в современном обществе

Понятие и принципы законности. Законность и право. Законность и демократия. Гарантии законности (экономические, организационные, юридические). Способы обеспечения законности в современном обществе.

Правопорядок и общественный порядок. Понятие и структура правопорядка. Правопорядок как важнейшее условие правового государства. Дисциплина, ее виды.

Тема 18. Правовые системы современности

Понятие правовой системы. Классификация современных национально-правовых систем.

Романо-германская правовая система и ее особенности.

Англосаксонское право и его отличительные черты.

Мусульманское право и его место в современном мире.

Традиционные системы права.

Связи национальных правовых систем. Стремление к унификации правовых систем. Пределы унификации правовых систем.

САМОСТОЯТЕЛЬНАЯ РАБОТА СТУДЕНТОВ И КОНТРОЛЬ

3.1. СРС по курсу предусматривает написание курсовой работы, обзор литературы и информации периодической печати.

3.2. Распределение бюджета времени, определенных учебным планом на внеаудиторную работу студентов.

Внеаудиторная работа студентов рассчитана на 100 часов, в том числе:

- а) написание курсовой работы – 80 ч.
- б) обзор литературы и периодики – 20 ч.

3.3. Контроль качества выполнения ВСРС.

Выполнение самостоятельной работы оценивается по балльной системе и учитывается при сдаче экзаменов.

К выполнению ВСРС предъявляются следующие требования:

- достаточно полное освещение вопроса;
- использование последних литературных источников, периодических изданий, нормативных материалов;
- новизна и современность материала;
- соблюдение сроков выполнения ВСРС;
- владение материалом при изложении доклада по работе;
- оригинальность анализа, подхода, идеи рассматриваемого вопроса;
- теоретическая и практическая ценность результатов.

Подробное описание и методические указания к выполнению курсовой работы смотрите в Доржиев Ж.Б., Лозовская С.В. «Методические указания по выполнению курсовой работы по теории государства и права», представленного в библиотеке ВСГТУ.

КРАТКИЙ КУРС ДИСЦИПЛИНЫ

ТЕМА 1. ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА КАК НАУКА

Понятие «Теория государства и права» обычно употребляется в двух смыслах: в широком и в узком.

В широком смысле под ТГП понимается система всех знаний о государстве и праве. В этом значении данное понятие тождественно таким понятиям как «юридическая наука» или «правоведение». В широком смысле понятие «ТГП» употребляется крайне редко и обычно только в обиходной речи. Таким образом, данное понятие в указанном смысле используется для обозначения всей юридической науки.

В узком смысле под ТГП понимается определенная юридическая наука, которая традиционно именуется теорией государства и права. Однако встречаются и другие наименования этой науки: «Общая теория государства и права», «Теория права и государства», «Общая теория права и государства», «Теория права», «Общая теория права».

Как и всякая наука, ТГП представляет собой систему обобщенных знаний о каких-либо явлениях действительности, самого объективного мира;

ТГП как наука – это система обобщенных знаний о наиболее общих закономерностях возникновения, развития и функционирования государства, права и др. государственно-правовых явлений. Основные черты науки ТГП:

1) ТГП – это общественная, наука (т.к. государство и право – социальные, общественные явления);

2) ТГП – это фундаментальная, т.е. основополагающая, наука о государстве и праве, т. к. теория государства и права, наука, носящая мировоззренческий, философский характер (методологическое значение имеет только для юридических наук), это своеобразная философия государства и права;

Науки делятся на фундаментальные и прикладные. Фундаментальные науки непосредственно не связаны с практикой и призваны открывать закономерности, законы, они глубоко проникают в сущность явлений и создают базу для развития всех остальных наук. Прикладные же непосредственно связаны с практикой (например, криминалистика, криминология и др.).

3) ТГП – это политико-правовая наука;

В науке ТГП существуют две теории, согласно одной из них ТГП является политической наукой, согласно другой – юридической наукой. Правильнее будет считать ТГП политико-правовой наукой, т.к. она изучает с одной стороны государство (политическое явление); а с другой – право (явление скорее юридическое, нежели политическое).

1.1. Предмет ТГП

В науковедении различают объект и предмет науки. Под объектом науки понимается определенная область исследования объективной реальности. Под предметом науки понимается выделенная, т.е. вовлеченная в исследование часть объекта изучения, это то, что изучает та или иная наука (явления объективного мира).

ТГП изучает государство и право, но это настолько сложные образования, что их изучает вся система юридических наук т.е. государство и право являются объектом изучения всех юридических наук, поэтому ТГП изучает только определённые стороны этих явлений.

Наука ТГП изучает наиболее общие закономерности возникновения, развития функционирования государства, права и других государственно-правовых явлений. Выделяют три основных элемента, составляющие предмет исследования науки ТГП:

1. Наиболее общие закономерности возникновения, развития и функционирования собственно государства и собственно права (основной элемент).

2. Наиболее общие закономерности возникновения, развития и функционирования других государственно-правовых явлений. Например, государственной власти, государственного управления, правовых отношений, правосознания, законности, правопорядка и пр. Также связь государства, права и др. государственно-правовых явлений с экономикой, политикой, моралью, религией и другими общественными явлениями.

3. Вопросы методологии юридической науки. Вопросы методологии относятся к области науковедения (наука о науке), которая изучает общие вопросы, присущие науке вообще. В настоящее время происходят определённые изменения в науке ТГП (точнее в предмете науки ТГП) – ТГП все чаще обращается к изучению закономерностей развития, функционирования государства и права в мировом масштабе.

1.2. Структура ТГП

Структура науки ТГП – это внутреннее строение науки ТГП, которое характеризуется её определёнными элементами, связанными между собой.

Структура ТГП рассматривается с разных точек зрения, разных позиций. В настоящее время по данному вопросу распространены следующие три точки зрения:

1. С точки зрения структуры любой науки вообще выделяют 5 основных элементов:

- а) законы, которые открывает и формулирует наука; любая наука, изучая те или иные явления, всегда открывает и формулирует законы – это особенно характерно для фундаментальных наук; законы раз-

вития государства и права призвана открывать и формулировать наука ТГП;

- б) категории – научные понятия, т.е. понятия, которые вырабатывает наука. Любая наука для того, чтобы изучать явления, вырабатывает категорийный аппарат (понятийный аппарат; понятия – узловые пункты знания). ТГП оперирует (вырабатывает) своими понятиями, например, понятие государства, права, формы государства и т.д. (всего их более 60);

- в) частные теории. Любая наука не монолитна, она складывается из частных теорий, например, теория правосознания, законности, применения права, теория функций государства, правоотношения и т.д.

- г) научные факты – истинные (достоверные, доказанные) знания о каких-либо явлениях, предметах, процессах действительности (о государственно-правовых явлениях). Явления объективного мира рассматриваются как факты; научные факты – не сами явления, а знания об этих явлениях; любая наука складывается из таких знаний.

- д) научные гипотезы – предположительные знания о каком-либо явлении, истинность которых пока не доказана.

2. С точки зрения предмета ТГП выделяют два основных элемента:

- а) теория государства;
- б) теория права.

3 – грань между государством и правом произвести достаточно сложно, поэтому существуют определенные проблемы государства и права. С точки зрения основных проблем, изучаемых данной наукой выделяют три основных элемента:

- а) философия государства и права (философские проблемы);
- б) социология государства и права (социологические проблемы);
- в) позитивная ТГП (догма государства и права – собственно государственно-правовые проблемы).

1.3. Методология ТГП

Методология науки вообще определяется как учение о методах познания, используемых той или иной наукой (наукой вообще); совокупность самих методов познания, используемых наукой при изучении тех или иных явлений.

В методологии можно выделить 3 элемента:

- 1) методологическая основа;
- 2) принципы познания;
- 3) методы познания.

Методологическую основу ТГП составляют в настоящее время различ-

ные философские направления, которые дают определенный взгляд на государственно-правовые явления.

Основными принципами современной отечественной ТГП являются.

- 1) принцип плюрализма;
- 2) принцип историзма (требуется рассматривать все государственно-правовые явления в их историческом развитии, а также в конкретно-исторических условиях);
- 3) принцип подлинной объективности (требуется рассматривать все государственно-правовые явления такими, какими они были или есть в действительности).

Под методом науки вообще понимается совокупность принципов, подходов, позиций, на которых основывается наука при изучении своего предмета. Методы науки иногда также называют приемами исследования. Если понятие «предмет науки» отвечает на вопрос «что исследует определённая наука?», то понятие «метод науки» отвечает на вопрос «как эта наука исследует свой предмет?».

Отечественная наука использовала и использует самые различные методы познания. Отечественная ТГП также использует множество самых различных методов познания, которые можно разделить на три группы:

- 1) общенаучные (философские) методы познания (эти методы вырабатываются философскими науками и пригодны для использования всеми науками) к ним относятся: метод анализа и синтеза, метод индукции и дедукции, метод системного анализа и подхода, структурно-функциональный метод, сравнительный метод и др.;
- 2) методы, вырабатываемые специальными науками (специальные методы), к ним относятся: математические методы, социологические методы, статистические методы, кибернетические методы и др.;
- 3) методы юридической науки к ним относятся (частнонаучные методы): метод сравнительного правоведения, метод сравнительного государственного права, формально-юридический метод и др.

1.4. ТГП и гуманитарные науки

ТГП наиболее тесно связана с такими гуманитарными науками как философия, политология, экономическая теория, социология, история.

ТГП использует положения и выводы политологии о политике. Экономическая теория изучает экономику, а государство посредством права оказывает влияние на экономику.

ТГП, являясь наукой частной по отношению к гуманитарным наукам (эти науки по отношению к ТГП выступают как общие), при изучении своего предмета нередко опирается на положения и выводы, разрабатываемые

этим науками. В свою очередь и ТГП обогащает общегуманитарные науки, глубоко изучая государственно-правовые явления.

Таким образом, можно сказать, что связь ТГП и других гуманитарных наук носит двухсторонний характер (см. например учебник А.Ф. Черданцева «Теория государства и права»).

1.5. ТГП в системе юридических наук

Система юридических наук включает в свой состав три основные группы юридических наук.

Первую группу составляют теоретико-исторические науки о государстве и праве. К ним относятся: ТГП, История государства и права (России и зарубежных стран), история политических и правовых учений. Вторую группу составляют отраслевые и межотраслевые юридические науки. Они изучают либо отдельные отрасли права, либо формируются на стыке двух или нескольких отраслей права. К ним относятся: наука государственного (конституционного), административного, уголовного, гражданского, международного права, и др. Третью группу составляют прикладные (специальные) юридические науки (ближе всего связаны с практической деятельностью). К ним относятся: криминалистика, криминология, юридическая психология, судебная медицина и психиатрия, судебная статистика и др.

ТГП самым тесным образом связана с историческими науками о государстве и праве. Также тесно она связана с отраслевыми и межотраслевыми науками (есть вопросы, изучаемые ТГП и другими отраслевыми науками – т.н. «пограничные» вопросы). Определенным образом ТГП связана с прикладными юридическими науками, хотя не имеет непосредственной связи с этими науками (с ними ТГП связана менее всего).

В системе юридических наук ТГП в различной степени связана с различными группами юридических наук. В этой системе ТГП по отношению к другим юридическим наукам, выступает как наиболее общая наука о государстве и праве, а все остальные юридические науки по отношению к ТГП носят более частный характер. ТГП выступает теоретической и методологической базой для других юридических наук (все другие юридические науки как частные науки опираются на положения и выводы ТГП). В свою очередь сама, обогащается данными этих наук (ТГП опирается на положения и выводы других юридических наук и использует эти положения и выводы для более широких теоретических обобщений).

Таким образом, из всего вышесказанного следует, что связь ТГП с другими юридическими науками носит двусторонний характер. Эта связь раскрывается в функциях ТГП.

1.6. Функции ТГП

ТГП выполняет несколько функций:

1. Онтологическую – это базовая функция заключается в том, что ТГП исследует основы и принципы бытия государства и права, структура и закономерности бытия (как и почему они возникли, что они представляют собой сегодня, закономерности развития и функционирования).

2. Гносеологическую или познавательную (ТГП призвана познавать и изучать явления). Эта функция присуща всем наукам.

3. Праксеологическую или практико-прикладную (ТГП, как и любая другая наука, не просто изучает, но определенным образом служит практике, обогащает практическую деятельность).

4. Идеологическую. ТГП несет в себе определенную идеологию. В настоящее время идет речь о деидеологизации науки, но едва ли возможно на практике существование полностью деидеологизированной науки, т.к. наука всегда «питается» какими-либо идеями, взглядами, мировоззрениями; любая наука так или иначе связана с идеологией. Например, в свое время марксизм-ленинизм полностью подчинил себе науку, в т.ч. и ТГП.

5. Прогностическую. Наука должна прогнозировать развитие тех или иных явлений т.к. прогнозы необходимы для науки (как ближайшие, так и перспективные). Данная функция присуща почти всем фундаментальным наукам.

6. Методологическую. Среди юридических наук эту функцию выполняет только ТГП, т.к. осуществление этой функции выполняют науки, носящие в системе наук наиболее общий характер. Методологическая функция ТГП проявляется в трех моментах:

а) ТГП выступает как своеобразная философия государства и права для всех юридических наук, дает определенное мировоззрение, взгляды на государство и право;

б) ТГП вырабатывает наиболее общие государственно-правовые категории, которые являются отправными пунктами познания для других юридических наук;

в) методологическая функция вырабатывает методологию всей юридической науки).

7. Эвристическую – искусство нахождения истины, новых открытий. ТГП открывает новые закономерности в развитии государственно-правовых явлений.

8. Политико-управленческую. ТГП призвана формировать научные основы внутренней и внешней политики, обеспечивать научность государственно-правового управления.

Функции ТГП взаимосвязаны, дополняют друг друга и взятые в единстве, в системе они дают полное представление о назначении ТГП.

ТЕМА 2. ПРОИСХОЖДЕНИЕ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

По данному вопросу существуют самые различные суждения, точки зрения, теории. В науке выделяют два основных подхода (точки зрения) о происхождении государства.

Согласно первому подходу государство возникает одновременно с человеческим обществом, с того времени, когда первобытные стада людей становятся человеческим обществом. Данный подход не касается причин возникновения государства. Первоначально эта точка зрения высказывалась в зарубежной литературе, однако ее сторонники встречаются и в современной отечественной науке.

Согласно второму подходу (его придерживается большинство исследователей) государство возникает не одновременно с человеческим обществом, а на определенной ступени его исторического развития. Сторонники данного подхода исходят из того, что государству предшествует первобытное общество, (марксистская теория придерживается именно этой точки зрения). Среди сторонников этого подхода нет единства мнений относительно причин возникновения государства. Вообще, вопрос о причинах возникновения государства является одним из дискуссионных и выражен в различных теориях происхождения государства. Наиболее ранними из таких теорий являются патриархальная и теологическая.

Патриархальная теория возникла в античный период, ее основателем был известней древнегреческий мыслитель Аристотель. Данная теория объясняла причины возникновения государства очень просто. Согласно этой теории государство возникает в результате развития семьи. По Аристотелю основой общественной организации является семья и первоначально в обществе возникает семья, которая с развитием, увеличением постепенно превращается в государство. Глава семьи (патриарх) становится государем. Современная наука оценивает эту теорию как несостоятельную, поскольку первоначально в обществе возникает не семья, а род (родовая община).

Теологическая теория (от греческого «teos» – Бог) возникла во времена Средневековья, ее основоположниками принято считать средневековых богословов Фому Аквинского и Святого Августина. Согласно этой теории государство основывается по божьей воле, Бог объединяет людей в государство, государство есть результат божественного разума.

Договорная теория возникла в эпоху Возрождения и получила широкое распространение в эпоху Просвещения (Новое время). Представителями этой теории являются Г. Гроций, Б. Спиноза, Т. Гоббс, Ж.Ж. Руссо, А.И. Радищев и др. Эта теория противопоставлялась теологической теории и носила светский характер. По мнению ее сторонников, государство возникло в силу общественного договора - люди договорились и создали государство.

Теория насилия возникла в середине XIX века в Германии, ее сторонниками являются Гумплович, Дюринг, Каутский. В целом, согласно этой теории государство возникает в результате завоеваний одних племен другими. Советская наука резко критиковала эту теорию, в то же время современная наука отмечает значимость насилия при возникновении государств.

Марксистская теория происхождения государства («Происхождение семьи, частной собственности и государства» /Ф. Энгельс/) утверждала, что существовало догосударственное общество – первобытнообщинный строй (ПОС довольно длительная эпоха в истории человеческого общества). По временной продолжительности он превосходил тот строй, который знает государство. ПОС подразделяется на два этапа: матриархат (идеальный вид ПОС) и патриархат (период разложения ПОС). Основу первобытнообщинной организации общества составлял род (родовая община) – определенный семейно-производственный союз, объединяющий людей по родственным признакам. С развитием общества родовые общины разрастаются, и появляются более крупные образования – фратрии (у греков), которые объединяли несколько родственных родовых общин. Еще более крупным объединением людей является племя – либо объединение родовых общин, либо объединение фратрий (у разных народов по-своему). Многие народы знали такую организацию как Союз племен. В качестве основных объединений людей выделяются род и племя, а фратрии считаются промежуточным образованием. Вопрос власти в условиях ПОС разрешался следующим образом: власть знает всякое человеческое общество; власть, которая существует в обществе, – публичная (общественная) власть. Публичная власть – это не только государственная власть, это любая общественная власть. Основным органом власти в родовой общине являлось родовое (народное) собрание, которое состояло из всех взрослых членов рода. Это собрание решало все основные вопросы родового общества, для решения повседневных вопросов оно избирало старейшину (из числа наиболее мудрых, пользующихся уважением людей). На время военных походов родовое собрание избирало военачальника или военного вождя. Основным органом власти и управления в племени был Совет старейшин, в который входили представители всех родов. Совет старейшин собирался публично, гласно и разрешал все вопросы. На время военных походов Совет старейшин избирал военного вождя. Никаких специальных органов управления и принуждения не существовало; власть отождествлялась с самим обществом, носила сугубо общественный характер и опиралась на авторитет, уважение и общественное мнение. С течением времени этот строй разложился, и на смену ему пришло государство. Согласно марксистской теории к крушению ПОС привели разделения труда и классовое расслоение. Энгельс выделял три крупных общественных разделения труда:

- 1) выделение пастушеских племен (скотоводство);
- 2) отделение ремесла от земледелия;
- 3) появление купечества (обмена).

Согласно марксистской теории схема образования государства примерно такова: дифференциация общества, появление частной собственности, разделение людей на богатых и бедных (эксплуататоров и эксплуатируемых), раскол общества на классы, образование государства.

Жизнь показала, что марксистско-ленинская теория не совсем верна.

Во-первых, не совсем так происходят общественные разделения труда. Значительную роль в разложении ПОС сыграла неолитическая революция, т.к. она ознаменовала переход человечества от присваивающей экономики к экономике производящей (от собирательства к производству). Производство велось в двух направлениях: одни племена – земледелие, другие – скотоводство. Многие авторы считают, что решающую роль в образовании государства сыграли земледельческие народы, т.к. именно у них впервые возникает государство.

Во-вторых, раскол общества на классы – не единственная причина образования государства. Многие учёные указывают, что у большинства народов первичное государство возникает задолго до раскола общества на классы. Например, возникновение государства в силу климатических условий (особенно в засушливых районах). Указываются также и другие причины. Например, первопричиной образования государства являются определённые запреты в первобытном обществе, которые ограничивали кровосмешение (запрет инцеста). Введение такого запрета требовало создания специальных органов, которые послужили прообразом органов государства. Исторические факты показывают, что государство возникло до раскола общества на классы (государство само стимулировало раскол общества на классы). Таким образом, на смену родоплеменной организации приходит государство.

Обобщая все известные причины (предпосылки) возникновения государства можно их выделить в определенные группы предпосылок – экономические, социальные, политические, идеологические, экологические. Те или иные причины, их совокупность обсуждаются в различных теориях возникновения государства. Например, в теологической – божественная воля; в договорной – сила разума, сознания; в психологической – психика человека; в органической – биологические факторы; в теории насилия – военно-политические факторы и т.д.

Формирование государства – длительный процесс, который у различных народов мира протекал по разному. На Востоке наибольшее распространение получила такая форма как «азиатский способ производства», которой соответствует форма таких государств как Египет, Вавилон, Китай,

Индия и т.д. По-другому шел процесс формирования государства в Афинах и Риме, где рабовладельческое государство возникло в результате появления частной собственности и раскола общества на классы. Это классическая форма возникновения государства. Возникновение древнегерманского государства в значительной степени связано с завоеванием чужих территорий, для господства, над которыми родовая организация не была приспособлена.

Вопрос о происхождении права во многом соприкасается с вопросом о возникновении государства. Считается, что причины происхождения права такие же, как у государства.

Согласно марксистской теории право возникает параллельно с государством и причины возникновения те же самые: раскол общества на классы и классовая борьба. Праву предшествовали обычаи, которые выражали волю и интересы всего общества и обеспечивались общественным мнением и общественным принуждением. После раскола общества на классы появилась потребность в новых нормах, новых регуляторах, которыми и стало право. С этого момента право уже есть выражение воли только определенных классов, и оно обеспечивается государственным принуждением.

Кроме марксистской теории в науке ТПП существуют и другие теории, объясняющие происхождение права. К ним относятся: патриархальная; теологическая; психологическая; теория насилия и другие (см. учебник Т.В. Кашаниной «Происхождение государства и права». М, 1999.).

Современные исследователи исходят из того, что право не всегда возникает в результате раскола общества на классы. В науке всё больше утверждается точка зрения о том, что право «результат появления частной собственности, отношений собственности, т.е. товарно-денежных отношений. Эти отношения нуждались в особых регуляторах, и в связи с этим появляются правовые нормы (право) как определенная мера свободы. В свою очередь, появление права потребовало возникновения государства. Государство первоначально было направлено на охрану правовых норм». Такова точка зрения некоторых современных ученых-юристов.

Наравне с этими взглядами также существует точка зрения, сторонники которой указывают на возможность признания в качестве правовых норм первобытных календарей (агрокалендари – первичные правовые нормы). Государственные образования появились около пяти тысяч лет назад. А социальная эволюция человека насчитывает около 40-50 тыс. лет. Таким образом, уже задолго до возникновения государства существовали определенные формы человеческого общежития, социальное управление, власть, нормативное регулирование. Становление этих общественных феноменов происходило, как естественно-исторический процесс и было обусловлено суровыми условиями выживания человека, необходимостью сохранения форм его социального бытия.

Формой человеческого общежития в то время был род (первобытная родовая община), который представлял собой объединение людей на основе кровного родства, совместного коллективного труда, общей собственности на орудия труда и продукты деятельности. Все это определяло равенство членов рода и нераздельность их интересов. Управление родом было по своей природе естественным самоуправлением: органы власти (собрание взрослых членов рода, вожди, старейшины и др.) были включены в сам объект управления, не были от него отчуждены. Для системы нормативного регулирования в первобытном обществе характерны следующие черты:

1. Естественно-природный (как и у организации власти) характер, исторически обусловленный процесс формирования.

2. Действие на основе обычая.

3. Синкретичность, нерасчлененность норм первобытной морали, религиозных, ритуальных и др. норм. (Отсюда их название – «мононормы», которое ввел российский этнограф А.И. Першиц.)

4. Предписания мононорм не имели предостаточно-обязывающего характера: их требования не расценивались как право или обязанность, ибо были выражением социально необходимых, естественных условий жизнедеятельности человека.

5. Доминирование запретов. Преимущественно в форме табу, то есть непререкаемого запрета, нарушение которого карается сверхъестественными силами. Предполагается, что исторически первым табу был запрет инцестов – кровнородственных браков.

6. Распространение только на данный родовой коллектив.

7. Нормативно-регулятивное значение мифов, саг, былин, сказаний и иных форм художественного общественного сознания.

8. Специфические санкции – осуждение поведения нарушителя со стороны родового коллектива (общественное порицание), ostracism (изгнание из родовой общины, в результате которого человек оказывался «без роду и племени», что практически было равносильно смерти). Применялись также телесные повреждения и смертная казнь.

Право, как и государство, возникает в результате естественно-исторического развития общества, в результате процессов, происходящих в общественном организме. При этом существуют различные теоретические версии происхождения права. Одна из них весьма обстоятельно изложена в теории марксизма. Примерная схема такова: общественные разделения труда и рост производительных сил – прибавочный продукт – частная собственность – антагонистические классы – государство и право как орудия классового господства. Таким образом, в этой модели на первый план выдвигаются политические причины появления права. Другие теории рассмат-

ривают в качестве основных иные факторы – экономические, политические, социальные, идеологические, экологические (см. например, учебник С.С. Алексеева «Теория государства и права». М., 2002).

Современные авторы в объяснении генезиса права используют понятие неолитической революции (от слова «неолит» – новый каменный век), которая происходит примерно в IV–III тыс. лет назад и заключается в переходе от присваивающей экономики к производящей. Возникает необходимость регулирования производства, распределения и обмена товаров, согласования интересов разных социальных слоев, классовых противоречий, то есть установления общего порядка, соответствующего потребностям производящего хозяйства (неклассовая экономическая теория).

Пути формирования права проявляется:

а) в записи обычаев, их санкционировании и становлении обычного права;

б) в создании судебных прецедентов;

в) в появлении специальных органов (государственных), отвечающих за наличие справедливых всеобщих правил, их официальное закрепление в ясных и доступных формах, обеспечение их реализации.

В санкционировании обычаев важную роль сыграла судебная деятельность жрецов, верховных правителей и назначаемых ими лиц.

Таким образом, возникает принципиально новая регулятивная система (право), которую отличают содержание правил, способы воздействия на поведение людей, формы выражения, механизмы обеспечения. Необходимо заметить, что вопрос о происхождении государства права и на сегодняшний день не получил однозначного ответа и является дискуссионным.

Обобщая все факторы, причины можно выделить следующие общие предпосылки возникновения государства и права.

1. Социальные (запрет инцеста и появление семьи, распад первобытнообщинного строя и расслоение общества т.д.).

2. Экономические (переход к присваивающей экономике, разделение труда, появление частной собственности и т.д.)

3. Политические (узурпирование власти, захват других племен и установление над ними власти, возникновение слоя управляющих, властвующих и др.).

4. Идеологические (идеология религий, политических и правовых учений, под эгидой которых организуется общество и определенные правила поведения).

5. Экологические (различного рода природно-климатические изменения и катастрофы).

ТЕМА 3. ОСНОВНЫЕ ПОНЯТИЯ О ГОСУДАРСТВЕ

3.1. Понятие и признаки государства

В науке существует множество различных взглядов на понятие «государство». Обычно это понятие принято рассматривать в двух смыслах: широком и узком.

В широком смысле государство – общество, организованное определённым образом. Для такого общества характерны три признака: 1 – определённая территория; 2 – население (народ); 3 – публичная власть. В таком понимании понятие «государство» совпадает с понятием «общество» и с понятием «страна». Эта точка зрения достаточно распространена в зарубежной литературе.

В отечественной литературе господствовала более узкая трактовка понятия «государство», хотя предпринимались попытки объединения этих двух понятий в одно понятие (проф. Алексеев). В узком смысле государство – это организованная определённым образом публичная власть (это не само, не всё общество, а один из его элементов).

Организация публичной власти представляет собой: 1 – в государстве публичная власть не совпадает с населением (она оторвана от него) и осуществляется специальным аппаратом управления; 2 – публичная власть обычно опирается на силу; на специальный аппарат принуждения; 3 – публичная власть существует за счёт специальных взносов граждан (налогов, займов и т.д.).

Таким образом, к признакам государства можно отнести:

1. Государство, будучи организованной определённым образом публичной властью, представляет собой организацию. Это определенное объединение людей, т.е. организация это: приведение чего-либо в систему, упорядочение чего-либо, само объединение.

2. Государство – это политическая организация (одна из организаций общества, носящая политический характер).

3. Государство – это территориальная организация. Этот признак был выделен Ф. Энгельсом для отграничения от родоплеменной организации. Этот признак не всегда играет решающую роль (например, кочевые племена), но в целом, это важнейший признак, характеризующий государство.

4. Государство – это суверенная организация. Государственный суверенитет – это политико-правовое свойство государства, выражающееся в верховенстве и независимости государственной власти внутри страны и за ее пределами. Этот признак принято рассматривать в качестве одного из ключевых признаков, т.к. ни одна организация в обществе суверенитетом не обладает.

5. Государство – всеобъемлющая, универсальная организация (объединяет всех членов общества, проникает во все сферы жизни общества, следствием чего является создание иллюзии, что общество и государство – одно и то же).

6. Государство – это организация, обладающая публичной властью со специальным аппаратом управления и принуждения (суть самого государства). Аппарат управления – это материальное олицетворение публичной власти.

7. Государство – это организация, осуществляющая управление обществом внутри страны и представляющая его интересы за пределами страны.

В связи с вышеизложенным можно дать определение государства в узком смысле.

Государство есть всеобъемлющая, суверенная, политико-территориальная организация, обладающая публичной властью со специальным аппаратом управления и принуждения и осуществляющая руководство (управление) обществом (в интересах либо народа в целом, либо каких-то классов или социальных групп) внутри страны и представляющая его интересы за ее пределами.

3.2. Сущность государства

Данный вопрос очень тесно связан с вопросом о понятии государства, а, следовательно, нельзя до конца понять, что такое государство, не выяснив его сущность, т.к. сущность – это сердцевина каждого явления, это то внутреннее, что скрыто от внешнего созерцания. Вопрос о сущности государства призван раскрыть суть государства и показать, что есть государство на самом деле. Сущность можно выяснить только путём анализа (агностицизм – его родоначальником является И. Кант - считает, что познать сущность явления нельзя, он указывал на непознаваемость сущности какого-либо явления). Надо заметить, что познаваемость сущности – очень трудоёмкий процесс.

В настоящее время в науке ТГП вопрос о сущности государства относится к числу дискуссионных. При рассмотрении данного вопроса используется два основных подхода: классовый и надклассовый (общесоциальный). Классовый подход наиболее ярко выражен в марксистской теории (эта теория рассматривает государство с сугубо классовых позиций). С точки зрения этой теории государство – это орудие классового господства, машина для подавления одного класса другим. Марксизм связывал появление государства с расколом общества на классы, при этом утверждалось, что с исчезновением классов государство перестанет быть необходимым. В своей известной работе «Революция и государство» В.И. Ленин указывал, что го-

сударство диктатуры пролетариата – это полугосударство. С точки зрения марксизма-ленинизма государство всегда выражает интересы определённого класса, причём экономически господствующего, защищает этот класс в интересах этого же класса, подавляет угнетенные классы. В настоящее время классовый подход в понимании государства подвергается критике. Надклассовый подход нашел свое выражение в различных немарксистских теориях, в частности, в теории правового государства, теории элит, теории плюралистической демократии, теории государства всеобщего благоденствия, технократических теориях и некоторых других. Все эти теории по-своему раскрывают сущность государства, но все они отрицают классовый характер государства. Так, например, одни из этих теорий (теория государства всеобщего благоденствия, теория плюралистической демократии) считают, что государство выражает интересы не каких-то классов, а всего общества; другие же (например, теория элит, технократические теории) исходят из того, что государство выражает интересы не каких-то отдельных классов и не всего общества, а определенных социальных групп (элиты общества, менеджеров и т.д.).

Современная ТГП в вопросе о сущности государства объединяет как классовый, так и надклассовый подходы. В современной литературе высказаны две основные точки зрения о сущности государства – классовая и общесоциальная. Классовая сущность проявляется в защите интересов власти (господствующего экономически и политически класса). Общесоциальная сущность выражается в защите общих интересов.

Таким образом, сущность государства имеет две стороны: классовую и общесоциальную, и в различные исторические периоды на первый план выходит то классовая, то общесоциальная сторона сущности государства. В прошлом на первом плане выступала классовая сторона сущности государства, в современных же государствах классовая стороны отходит на второй план и вперед выдвигается общесоциальная.

Согласно точки зрения проф. Р.З. Лившица, государство прошлого было классовым, являлось орудием классового господства. Современное же государство утратило классовый характер и из орудия классового господства превратилось в орудие социальных компромиссов. Таким образом, автор утверждает, что в современный период истории государство нельзя рассматривать с классовых позиций, современное общество не носит классового характера, классовые различия размываются.

В контексте данного взгляда вновь актуализируется буржуазная концепция – теория стратификации (страты – определенные слои, группы людей в обществе). Согласно данной концепции в обществе существуют множество различных слоев населения (страт), в то время как классовое деле-

ние уже отсутствует. Из этого вытекает, что государство утрачивает свой классовый характер. Между тем конфликты, напряжения в обществе продолжают существовать. Смягчать конфликты, устранять противоречия – и есть задача государства, оно занимает социально нейтральную позицию и проводит свою политику (осуществлять свою деятельность) не в интересах одного класса, а в интересах всего общества.

Проф. Чиркин в своей статье «Три ипостаси государства» высказывают мнение о том, что выступает как бы в трех состояниях:

1) государство может выступать как принудительная сила в целом, легализованное принуждение. Оно осуществляет принуждение в отношении любых членов общества, может проводить принудительные мероприятия;

2) государство может выступать в роли социального арбитра (орган, примиряющий столкновения классов – Ф. Энгельс);

3) государство есть определенное управление, орган управления. Изначально государство выполняет управленческую функцию (выполнение общих дел вытекает из природы государства – Ф. Энгельс).

Сущность государства выражается, прежде всего, в управленческой природе государства. Суть государства – управленческая деятельность. Государства во все времена выступают как орган, управляющий обществом (государство – это организация, которая осуществляет руководства /управление/ обществом). Другое дело, что управление выражается в разных формах: подавление, принуждения, регулирование.

3.3. Гражданское общество и государство

Общество – (в широком смысле) совокупность исторически сложившихся форм совместной деятельности людей; (в узком) исторически конкретный тип социальной системы, определенная форма общественных отношений.

Государство – это организация политической власти, содействующая преимущественному осуществлению конкретных интересов (классовых, общечеловеческих, религиозных, национальных и т.п.) в пределах определенной территории.

Общество и государство – понятия несовпадающие. Первое шире второго, ибо в обществе кроме государства есть и негосударственные структуры (политические партии, политические движения, общественные организации и объединения, трудовые коллективы и т.д.). Государство есть лишь политическая часть общества, его элемент.

Государство занимает в обществе центральное положение и играет в нем главную роль. По характеру государства можно судить о характере всего общества, его сущности.

Государство по отношению ко всему обществу выступает как средство управления, ведения общих дел (обеспечивая порядок и общественную безо-

пасность), а по отношению к противникам господствующего класса – нередко как орудие подавления и насилия.

Хронологические рамки общества и государства тоже не совпадают: первое возникло раньше и имеет более богатую историю своего развития, нежели второе. Рожденное развивающимся обществом, государство приобретает по отношению к нему относительную самостоятельность. Причем степень этой самостоятельности постоянно изменяется, зависит от внутренних и внешних условий их взаимодействия.

Понятие «гражданское общество» формировалось такими мыслителями, как Аристотель, Цицерон, Гроций, Гоббс, Локк, Гегель, Маркс и многими другими.

Красной нитью в гражданском обществе практически всеми учеными проводится идея человека. Гражданское общество можно определить как совокупность нравственных, религиозных, национальных, социально-экономических, семейных отношений и институтов, с помощью которых удовлетворяются интересы индивидов и их групп.

Структура гражданского общества:

- 1) негосударственные социально-экономические отношения и институты (собственность труд, предпринимательство, совокупность независимых от государства производителей (частные фирмы и т.п.);
- 2) общественные объединения и организации;
- 3) политические партии и движения;
- 4) сфера воспитания и негосударственного образования;
- 5) система негосударственных средств массовой информации;
- 6) семья;
- 7) церковь и т.п.

Признаки гражданского общества:

- 1) наиболее полное обеспечение прав и свобод человека и гражданина;
- 2) самоуправляемость;
- 3) конкуренция образующих его структур и различных групп людей;
- 4) свободно формирующееся общественное мнение и плюрализм;
- 5) всеобщая информированность и прежде всего реальное осуществление права человека на информацию;
- 6) жизнедеятельность базируется на принципе координации (в отличие от государственного аппарата, который построен на основе принципа субординации);
- 7) многоукладность экономики;
- 8) легитимность и демократический характер власти;
- 9) правовое государство;
- 10) сильная социальная политика государства, обеспечивающая достойный уровень жизни людей, и др.

Глубокое осмысление понятие «гражданское общество» получило в трудах Гегеля, в его знаменитой «Философии права». Современная теория государства и права возвращается к этим философским истокам и только в сочетании этих истоков и современных разработок, политико-правовых потребностей удастся установить, что имелось ввиду под этим понятием – гражданское общество, какое отношение оно имеет к судьбе государства и права.

Одним принципом этого общества, по Гегелю, является конкретное лицо, имеющее свои особенные цели, т.е. индивид. Другим принципом – «всеобщность», т.е. «соотношение лиц между собой», т.е. все тот же глобальный вопрос о взаимодействии индивида и общества и об ограничениях свободы одного индивида свободой другого в обществе, об ограничении свободы индивида интересами общества.

Гегель раскрывает содержание гражданского общества. Это, во-первых, определения потребности индивида и их удовлетворения посредством труда этого индивида, а также удовлетворение потребностей других членов общества той же трудовой деятельностью. Во-вторых, сохранение свободы во «всеобщем», т.е. в обществе, защита собственности посредством правосудия. Наконец, в-третьих, предотвращение остающихся в обществе «случайностей», внимание к личности, к ее интересам как к интересам общества с помощью полиции и корпораций. Иными словами, гражданское общество включает себя целенаправленную трудовую деятельность индивидов, свободу предпринимательства и другие свободы, собственность, правильное взаимодействие личности и общества, четко работающую судебную систему, осуществляющую на основе защиты прав, деятельность полиции и корпораций.

Гегель анализирует более подробно указанные стороны гражданского общества. О собственности он замечает, что она покоится на «договоре, формальности которого твердо определены». Член гражданского общества (Гегель называет его чином) имеет право искать суда и обязанность предстать перед судом и получить только через суд оспариваемое им право.

Таким образом, гражданское общество – это некое абстрактное и идеализированное коллективное образование, искусственно создаваемое. Это действительно состояние общества в определенное время, в определенной стране, ставшее на путь рыночной экономики и либерально-демократического режима. Это гражданское общество сохраняет органическую связь с государством, обеспечивающим частное право и иные атрибуты правовой государственности, главным образом – правосудие, а также возможность гражданину иметь и использовать собственность искать и получать удовлетворение своих прав по суду и т.п.

Тогда и правовое государство – это не схема, расписанная по своим признакам, а действительно живой организм, обеспечивающий цели и интересы

конкретного индивида и сохранение, стабилизацию общества с рыночной экономикой и либерально-демократическим политическим режимом. Характеристика, признаки правового государства подтверждают этот тезис.

3.4. Формы государства

Признаки государства, первоначально выраженные в его предпосылках, в ходе исторического процесса развиваются в форму государства.

Форма государства – это его устройство, выражающееся в характере политических взаимоотношений между людьми, между людьми и государством, между государством и людьми в процессе управления ими, в способах организации высших органов государственной власти и в административно-территориальном делении государства. Т.о. форма государства является структурно сложным явлением, состоящим из определенных элементов.

Вообще, в науке ТГП сформировалось два взгляда на вопрос о структуре формы государства. Чаще всего в форме государства выделяют три элемента:

- 1) форма правления;
- 2) форма государственного устройства;
- 3) политический режим.

Согласно мнению других исследователей форма государства включает в свой состав два элемента:

- 1) форма правления;
- 2) форма государственного устройства.

В данном случае политический режим не рассматривают как элемент формы государства и утверждают, что он имеет самостоятельное значение. Действительно, политический режим занимает самостоятельное место, он является принадлежностью всей политической системы общества. Это связано с тем, что нередко политический режим рассматривают вместе с сущностью государства, он так или иначе тяготеет к сущности государства, тесно связан с ней. В то же время политический режим нередко определяет форму государства (особенно это отражается на форме правления) и частично входит в её состав. Именно поэтому политический режим необходимо включать в форму государства и рассматривать его как своеобразный элемент формы государства.

Политический режим – это совокупность методов осуществления государственной власти. Политический режим говорит о том, как осуществляется государственная власть, и на какие методы она опирается в своей деятельности.

Форма правления – это организация верховной власти в государстве или организация высших органов государственной власти. Форма правления гово-

рит о том, кому принадлежит верховная власть в государстве, какими органами она представлена, как эти органы взаимодействуют друг с другом.

Форма государственного устройства – это территориальная организация государства, характеризующая соотношение государства в целом с его составными частями. Форма государственного устройства говорит о том, как государство организовано в пределах своей территории из каких территориальных единиц оно складывается, как взаимодействуют высшие и местные органы государства.

Вопрос о форме государства очень тесно связан с вопросом о сущности государства, поскольку сущность всегда имеет внешнюю форму выражения, (долгое время считалось, что форма государства определяется сущностью государства, но история это опровергла). Однако сущность государства не оказывает прямого влияния на его форму, т.к. одна и та же сущность государства может проявляться в различных формах.

На форму государства влияют самые разнообразные факторы и основной из них – расстановка и соотношение политических и классовых сил в стране, особенно влияющих на форму правления. Помимо этого фактора также имеют значение традиции нации (например, современные монархии – Англия, Япония, Швеция и т.д.), национальный состав населения государства (если население многонационально то, как правило, государство федеративное), международная обстановка, внешние связи государства, географическое положение страны и т.д.

3.4.1. Форма правления

Форма правления – организация верховной государственной власти и порядок ее образования. Характер формы правления, в конечном счете, зависит от типа общества. В обществах, не связанных экономическими узами обмена и вынужденных объединяться посредством централизованной государственной власти, естественной формой правления представляется монархия. Там, где форма правления не сопряжена с иерархической системой феодальной собственности на землю и ее верховным собственником в лице самого монарха, она принимает вид деспотии. Для обществ, основанных на обменных отношениях между свободными, политически равными субъектами – собственниками, характерна республиканская форма правления.

Форма правления обуславливается также конкретной расстановкой социально – политических сил и результатами борьбы между ними (действие этого фактора особенно ярко проявляется в революционные периоды, доказательством чего может быть падение монархических режимов в результате Великой французской революции 1789 г. или Февральской революции 1917 г. в России); историческими особенностями отдельных стран (вне историческо-

го контекста невозможно объяснить существование в современной Великобритании парламентской монархии); особенностями культуры народа, аккумулирующей исторический и политический опыт, обычаи и навыки жизни в условиях того или иного государства (например, трудности, которые встречается на своем пути становление демократической формы правления в России во многом могут быть объяснены спецификой ее общей и политической культуры); влиянием в стране политических процессов, в том числе военных (смена форм правления в ряде восточно-европейских стран в результате Второй мировой войны имело своей предпосылкой присутствие в этом регионе Красной армии).

Политический режим, будучи самообусловлен теми же социальными факторами, влияет на форму правления опосредствованно, определяет те ее меняющиеся черты, которые связаны с исторически конкретными политическими ситуациями в государстве.

Это объясняет, почему невозможен прямой перенос политической формы, исторически возникшей в одной стране, в другие страны, хотя вполне возможно использование мирового и частного опыта отдельных народов с его последующей адаптацией к конкретно – историческим условиям того или иного государства.

Теория государства, фиксируя в его истории, реально возникавшие формы правления, выработала несколько их классификаций. Наиболее распространенная из них – это деление форм государства по числу правящих лиц. Если власть принадлежит одному – монархия, если многим – аристократия, если всем – демократия, или республика. Существование такой классификации отмечено еще Геродотом. Также и критика этого деления имеет достаточно давнюю историю, восходя к Платону и Аристотелю.

Существовали и другие классификации. Монтескье, например, обращал внимание на различные силы (принципы), которые, по его мнению, движут государственную жизнь. Он полагал, что добродетель воплощается в демократии (республике), умеренность – в аристократии, честь – в монархии, страх – в деспотии. Предложенное Геродотом деление форм правления дошло до наших дней. Фишеровский словарь права называет его классическим. Правда, среднее звено геродотовской триады – аристократическая форма – было утрачено в ходе развития государственности, а стало быть, и в отражающей это развитие теории. В результате сегодня идет речь о различении монархии и республики, хотя отдельные элементы аристократической формы правления существуют и до сих пор (например, палата лордов в английском парламенте).

Признаками *монархии* являются:

1) единоличный носитель верховной власти – монарх (фараон, король, царь, император, великий князь, шах, эмир и т.п.);

2) власть передается по наследству (регулируется законом о престолонаследии или обычаем);

3) не зависит от народа (чаще всего подчеркивается божественное происхождение монарха, благодаря чему царь становится помазанником Божиим, иногда получает корону из рук Папы Римского и т.п.);

4) осуществляется бессрочно;

5) отсутствует юридическая ответственность монарха как главы государства.

В настоящее время различают монархии абсолютные (неограниченные) и ограниченные. В абсолютных монархиях отсутствуют представительные учреждения народа, в них единственным носителем суверенитета государства является монарх (например, абсолютные монархии последнего периода эпохи феодализма, из современных – Саудовская Аравия, Бруней). Они могут быть наследственными и выборными (непрямые, т.е. народ не участвует, например, Арабские Эмираты). В ограниченных – носителем суверенитета государства наряду с монархом выступают другие высшие государственные органы, ограничивающие власть главы государства (Англия, Япония, Испания, Швеция, Норвегия и т.д.). Они бывают конституционными, парламентскими, дуалистическими и сословно-представительными. Последние распространены были в прошлом в Европе.

Республика как форма правления отличается следующими признаками:

- выборностью органов государственной власти;
- срочностью;
- коллегиальным характером;
- наличием выборного на определенный срок главы государства;
- зависимостью от избирателей (производным характером государственной власти, которая пользуется властными полномочиями не по собственному праву, а по поручению суверенного народа);
- юридической ответственностью главы государства.

По историческим периодам своего существования республики классифицируются на античные (государства-полисы – Афины, Рим и т.д.); средневековые (феодалы), к числу которых относятся торгово-промышленные республики в Италии (Венеция, Флоренция), Нидерландах, России (Новгородская, Псковская); буржуазные, когда республиканская форма правления достигает своего расцвета, становясь способом политической организации гражданского общества.

Республиканская форма правления появляется там, где речь идет о политическом объединении свободных граждан, являющихся самостоятельными субъектами хозяйственной и общественной жизни.

3.4.2. Форма государственного устройства

Форма государственного устройства «это территориальная организация государства, выражающая взаимоотношения государства в целом с его составными частями. Существуют две основные формы государственного устройства:

1. Унитарная.

2. Федеративная.

Проф. Петров В.С. предложил подразделить формы государственного устройства на следующие: 1) простые (государства-города, государства-полисы, унитарные государства); 2) сложные (империи и федерации; иногда конфедерации). Данная классификация носит универсальный характер, т.к. её можно применять ко всем странам.

Унитарная форма государственного устройства относится к простым, т.к. не включает в свой состав какие-либо части, обладающие государственностью (государственные образования). Унитарные государства имеют только административно-территориальное деление. Однако, в настоящее время в мире существуют унитарные государства с автономиями (например, Грузия, являющаяся по сути унитарным государством, включает в свой состав две автономии – Абхазию и Аджарию). Поэтому можно выделить унитарное централизованное и унитарное децентрализованное государство.

Федеративные государства – сложные государства, т.к. включают в свой состав государственные образования, именуемые субъектами федерации. Федерация в свой состав включает как бы другие государства, но суверенитет таких государств ограничен. Федерации носят самый разнообразный характер (в мире приблизительно 21 государство является федеративным).

Выделяются следующие виды федераций:

1. а) основанные на союзе (СССР);

б) основанные на автономии (РСФСР).

2. а) договорные (например, в настоящее время между субъектами РФ заключен Федеративный договор);

б) конституционные (таковой являлась Чехословакия после принятия в 1968 г. новой Конституции и др.).

3. а) симметричные состоят из однопорядковых (принцип деления и правовой статус единый) составных частей, имеющих одинаковый правовой статус, например, таковой была в своё время Чехословакия;

б) асимметричные (имеет три разновидности первой модели):

1) наряду с субъектами федерации в состав федерации входят иные территориальные образования (федеральные территории, федеральные округа, федеральные владения, ассоцииро-

ванные государства, например, в США – федеральный округ Колумбия);

- 2) федерация включает в свой состав различные (неоднородные) субъекты (например, Россия в настоящее время). Фактически в такой федерации субъекты не равны, т.к., например, республики в РФ, в отличие от других субъектов, имеют свои Конституции и считаются государствами;
 - 3) «скрытая» асимметричная федерация (такая федерация состоит из однородных субъектов, но они не являются равноправными, т.к., например, они имеют разное представительство в высшем законодательном органе – Германия, Австрия).
4. а) территориальные (такими в настоящее время является большинство современных федераций; в такой федерации все национальности равны);
- б) национально-территориальные (в её основе лежат два принципа: национальные республики, автономные области и административно-территориальные края, области, г. Москва, г. Санкт-Петербург);
- в) национальные (достаточно широко они были распространены в прошлом, но время показало их нежизнеспособность (СССР, РСФСР, Югославия, Чехословакия).

Наряду с федеративной и унитарной формами государственного устройства некоторые ученые выделяют ещё и конфедерацию (вообще, этот вопрос является дискуссионным).

Конфедерация – это временный союз двух или нескольких государств, созданный для достижения определенных целей (экономических, военных, политических и т.д.). Она представляет собой непрочное государственное образование, промежуточную ступень между союзом государств и собственно государством. В конце концов, конфедерации либо распадаются, либо преобразуются в федерации (например, Швейцария). В отличие от федерации в конфедерации отсутствуют: 1) единые выборные органы государственной власти; 2) единое законодательство; 3) единое гражданство; 4) единая налоговая система; 5) единая территория. В отличие от субъектов федерации субъекты конфедерации не утрачивают своего суверенитета и могут выйти из неё в любое время.

Общегосударственные (конфедеративные) законы на территории субъектов начинают действовать только после их ратификации (процедуры придания им юридической силы).

3.4.3. Политический режим

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

Одни авторы считают, что понятия «политический режим» и «государственный режим» тождественные, другие утверждают, что понятие «политический режим» более широкое, чем понятие «государственный режим», т.к. включает в себя не только методы и приемы осуществления политической власти со стороны государства, но и со стороны политических партий и движений, общественных объединений, организаций и т.п.

Современная теория государства различает два основных типа политических режимов: демократический и недемократический.

Политический режим демократического типа имеет своей социально-экономической предпосылкой существование индивидуальных суверенных субъектов, являющихся собственниками экономических условий своей жизни и строящих отношения друг с другом на основе обмена и договора.

Политическими предпосылками этого режима являются:

- отсутствие единой, обязательной для всех государственной официальной идеологии, которая однозначно определяет цель общественно-исторического развития, а иногда и политические средства ее достижения;
- наличие свободно формируемых внегосударственных политических партий, отражающих социальную дифференциацию гражданского общества;
- ограничение политической роли партий участием в выборах, на которых они выступают с разработанной избирательной программой, отражающей интересы представляемой партией социальной группы гражданского общества;
- функционирование политической системы, предполагающей борьбу, конкуренцию политических партий, соглашение между ними, образование коалиций политических сил, которые стремятся к парламентскому большинству и получению решающей роли в государственном управлении; предполагается, что возникающая таким образом политическая борьба есть отражение социально-экономической конкуренции внутри гражданского общества;
- существование не определяющего государственную политику и потому не несущего за нее ответственность меньшинства, в функцию которого входит оппозиционная политическая деятельность, разработка альтернативных программ общественного развития, позитив-

ная критика государственного руководства, идеологическая и кадровая подготовка его смены;

- наличие политических свобод (гласность, свобода слова, печати, уличных шествий, демонстраций, митингов, протестов и т.д. и т.п.), при помощи которых суверенные объекты гражданского общества осуществляют свою самостоятельность в сфере политической жизни.

Реализация этих предпосылок делает политический режим демократическим.

Главное в политическом режиме – порядок и условия формирования и реализации государственной власти. Условия демократии обеспечивают в этом процессе решающую роль народа. Демократический режим делает возможной последовательно определяющую связь населения с партиями, партий через периодически проводящиеся выборы с представительной властью, представительной власти с властью исполнительной. Такой порядок считается главным достоинством демократического политического режима, т.к. обеспечивает систематическую смену правителей мирным, ненасильственным путем.

Политический режим недемократического типа таким преимуществом не обладает. Основными разновидностями его, как сегодня считают, являются тоталитарный и авторитарный режимы. Для него характерно насильственное навязывание населению общественных порядков, чьи модели разработаны на основе единой идеологии. Господство этих порядков достигается посредством монопольного тоталитарного контроля над политикой, экономикой, культурой и бытом. Идеологическое и организационное единство обеспечивается политическим господством Партии, возглавляемой Вождем. Она подчиняет себе государство. В ее руках находятся средства массовой информации, печать. В методах управления преобладает политическое и физическое насилие, полицейский и жандармский террор.

Политический режим авторитарного типа является промежуточным между тоталитарным и демократическим режимами, переходным от одного к другому. При этом переход может осуществляться как в сторону демократии, так и в сторону тоталитаризма.

Переходный, промежуточный характер авторитарного режима определяет «размытость», нечеткость многих его свойств. В нем можно наблюдать черты и тоталитаризма, и демократии. Главная его особенность состоит в том, что государственная власть не имеет тоталитарного характера и не достигает полного контроля над всеми сферами экономической, политической и культурной жизни. В нем нет единой государственной обязательной для всех идеологии, которая заменяется идеологическими конструкциями типа теории национального интереса, идеями патриотизма и т.п. Управление осуществляется не столь жесткими, как при тоталитарном режиме, средствами. Массовый террор отсутствует.

Следует иметь в виду, что классификация политических режимов в теории государства рассматривает именно их типы, которых в чистом виде в реальной истории не существует.

Политический режим как элемент формы государства обуславливает и остальные характеристики государственного устройства, в первую очередь, влияя на форму правления.

Таким образом, понятие «политический режим» включает в себя следующие параметры (признаки):

- 1) степень участия народа в механизмах формирования политической власти, а также сами способы такого формирования;
- 2) соотношение прав и свобод человека и гражданина с правами государства;
- 3) гарантированность прав и свобод личности;
- 4) характеристика реальных механизмов осуществления власти в обществе;
- 5) степень реализации политической власти непосредственно народом;
- 6) положение средств массовой информации, степень гласности в обществе и прозрачности государственного аппарата;
- 7) место и роль негосударственных структур в политической системе общества;
- 8) соотношение между законодательной и исполнительной ветвями власти;
- 9) характер правового регулирования (стимулирующий, ограничивающий) в отношении граждан и должностных лиц;
- 10) тип политического поведения;
- 11) характер политического лидерства;
- 12) учет интересов меньшинства при принятии политических решений;
- 13) доминирование определенных методов (убеждения, принуждения и т.п.) при осуществлении политической власти;
- 14) степень верховенства закона во всех сферах общественной жизни;
- 15) принципы взаимоотношения общества и власти;
- 16) политическое и юридическое положение и роль в обществе силовых структур государства (армия, полиция, органы государственной безопасности и т.д.);
- 17) мера политического плюрализма, в том числе многопартийности;
- 18) существование реальных механизмов привлечения к политической и юридической ответственности должностных лиц, включая самых высших.

Таковы элементы, в совокупности составляющие содержание категории «политический режим».

3.5. Функции и социальное назначение государства

Вопрос о социальном назначении государства тесным образом связан с вопросом о его сущности. Сущность государства всегда проявляет себя в социальном назначении государства, в его деятельности. Социальное назначение государства характеризует его роль в жизни общества. В самом общем виде социальное назначение государства выражается в его руководстве обществом (как говорилось выше государство – это организация, которая осуществляет руководство /управление/ обществом). Более детально социальное назначение государства, его деятельность непосредственно выражается в его функциях. Чаще всего под функциями государства понимают основные направления его деятельности, в которых выражается сущность и социальное назначение государства.

В основу критики данного выше определения положено указание на то, что оно страдает двумя недостатками.

1. Под функциями государства понимаются только направления его деятельности, и то же время каждая функция государства всегда наполняется определенным содержанием. В той или иной функции государства выражается конкретная деятельность, работа государства – это не только направления, но и стороны (определенные грани) деятельности государства.

2. Функции государства рассматриваются как основные направления деятельности государства (таким образом, данное определение не охватывает неосновные направления деятельности каждого государства). Однако государство часто осуществляет свою неосновную деятельность (существует точка зрения, согласно которой каждая неосновная функция государства – составляющая основной). Государство решает как глобальные задачи, так и осуществляет повседневную деятельность (например, ликвидация последствий аварий, стихийного бедствия и проч.). Следовательно, функции государства – это не основные, а любые направления деятельности государства.

С учетом сделанных замечаний можно дать следующее модернизированное определение понятия «функции государства».

Функции государства – это определенные направления и стороны деятельности государства, в которых выражается его сущность и социальное назначение.

Из этого определения вытекают следующие черты присущие функциям государства:

1. Функции государства – это определенные (основные и неосновные) направления его деятельности.

2. Функция государства – это направленные стороны (грани) его деятельности.

3. Функции государства – это направления и стороны деятельности го-

сударства, в которых раскрывается его сущность. Сущность государства проявляется в его функциях, при этом одни функции раскрывают сущность государства прямо, т.е. непосредственно, в других же функциях она проявляется косвенно, т.е. опосредованно.

4. Функции государства – это направления и стороны деятельности государства, в которых выражается социальное назначение государства.

Следует заметить, что функции государства не следует отождествлять, во-первых, с целями и задачами государства (они сами определяют его функции), во-вторых, с функциями отдельных его органов, т.к. функции государства охватывают его деятельность в целом, в них находит выражение социальная ценность и сущность государства (определяют цели и задачи отдельных органов, а они, в свою очередь, их функции).

Классификация функций государства (т.е. деление на виды):

1) по направленности:

- а) внутренние (это функции, которые государство осуществляет внутри страны);
- б) внешние (это функции, которые государство осуществляет за пределами страны в отношениях с другими странами).

2) по продолжительности осуществления:

- а) постоянные (это функции, которые государство осуществляет в течение неопределённо длительного времени, т.е. всегда);
- б) временные (это функции, которые государство осуществляет в течение определенного времени).

3) Функции делятся в зависимости от типа государства: функции феодального государства, функции буржуазного государства и т.д.

4) по значимости:

- а) основные (связаны с решением основных, главных задач, стоящих перед государством);
- б) неосновные (связаны с решением второстепенных /побочных, вспомогательных/ задач).

5) по сферам общественной жизни:

- а) экономические;
- б) политические;
- в) социальные;
- г) идеологические;
- д) экологические.

Классификация по данному основанию не вполне достаточна.

Функции государства осуществляются в правовых и организационных формах.

Выделяют три правовых формы осуществления функций государства:

1. Правотворческая (связана с изданием, принятием законов и других нормативно-правовых актов).

2. Правоисполнительная (связана с их исполнением).

3. Правоохранительная (связана с обеспечением законов и других нормативно-правовых актов).

Что касается организационных форм, то это самая разнообразная деятельность государственных органов (самые разнообразные формы). Например, подбор и расстановка кадров, материально-техническое снабжение, финансирование и т.д.

3.6. Понятие и структура механизма государства

В науке ТГП неоднозначно подходят к определению понятия «механизм государства», в связи с этим следует иметь в виду несколько определений данного понятия.

Если обобщить все определения, то можно дать следующее определение – механизм государства – это система государственных органов, организаций и учреждений, при помощи которых государство осуществляет свои функции.

В юридической науке понятия «механизм государства» и «государственный аппарат» обычно употребляются как тождественные. Однако существует точка зрения, согласно которой под государственным аппаратом понимается система органов, непосредственно осуществляющих управленческую деятельность и наделенных для этого властными полномочиями, в понятие «механизм государства» включаются также «материальные придатки» государственного аппарата (вооруженные силы, милиция, полиция, исправительные учреждения и т.д.), опираясь на которые государственный аппарат осуществляет свою деятельность.

Структура механизма государства

Механизм государства состоит только из государственных организаций, негосударственные организации не входят в механизм государства, хотя они могут использоваться при осуществлении государственной власти. Государственные организации, из которых складывается механизм государства, делятся на три вида:

1. Государственные органы.

2. Государственные учреждения и государственные предприятия, которые властными полномочиями не обладают (за исключением их административных), а выполняют общесоциальные функции в сфере экономики, образования, здравоохранения, культуры, науки и т.д.

3. Государственных служащих (чиновников), специально занимающихся

управлением.

4. Организационные и финансовые средства, а также принудительную силу, необходимые для обеспечения деятельности государственного механизма.

Органы государства составляют основу (ядро) механизма государства и в своём единстве образуют государственный аппарат. Следовательно, понятие «механизм государства» и понятие «аппарат государства» не тождественные, хотя в науке долгое время эти понятия отождествляли. Государственные учреждения и государственные предприятия нельзя называть органами государства, т.к. их деятельность и правовой статус различаются. Сам государственный аппарат определяется по-разному. Это понятие принято рассматривать в двух смыслах: широком и узком.

В широком смысле под государственным аппаратом понимают систему всех органов государства, при помощи которых осуществляются государственные задачи и функции (все органы государства, взятые в единстве).

В узком смысле под государственным аппаратом понимают только платный аппарат, т.е. органы, в которых служащие работают за заработную плату.

Государственный аппарат – это совокупность (система) органов государства, при помощи которых оно осуществляет свои задачи и функции. Государственный аппарат на примере РФ состоит из:

1. Органов законодательной власти: Федеральное Собрание РФ (Государственная Дума и Совет Федерации).

2. Президента РФ.

3. Органов исполнительной власти: Правительство РФ (Председатель, заместители Председателя, министры).

4. Органов судебной власти: Конституционный Суд РФ, Верховный Суд РФ, Высший Арбитражный Суд РФ.

5. Прокуратуры.

Эти основные виды органов в наиболее абстрактной форме составляют структуру государственного аппарата.

Итак, государственный аппарат – это часть механизма государства, представляющая собой совокупность (систему) государственных органов, наделенных властными полномочиями для реализации государственной власти.

Государственные учреждения и предприятия – это такие государственные организации, которые осуществляют непосредственную практическую деятельность по выполнению функций государства в различных сферах: экономической, социальной, культурной, охранительной и т.п. Государственные предприятия учреждаются для осуществления хозяйственной деятельности и целях ее обеспечения либо производства продукции, выполнения различных работ и оказания многочисленных услуг для удовлетворения потребностей общества, частных лиц, извлечения прибыли.

Государство и органы местного самоуправления

Для того чтобы полнее изучить государственный аппарат, необходимо рассмотреть его соотношение с органами местного самоуправления, которые, согласно Конституции РФ и Федеральному закону РФ «Об основных принципах организации местного самоуправления», к системе государственных органов не относятся.

Местное самоуправление – это самостоятельная и под свою ответственность деятельность населения определенной территории, направленная на решение вопросов местного значения в интересах жителей данной территории.

Его суть заключается в автономности, самостоятельности населения от органов государственной власти в решении местных проблем.

С одной стороны, местное самоуправление отделено от государственного управления. С другой стороны, оно тесно связано с ним. Это выражается в том, что органы местного самоуправления могут наделяться законом отдельными государственными полномочиями с передачей необходимых для их осуществления материальных и финансовых средств (п. 2 ст. 132 Конституции РФ).

Население осуществляет право на местное самоуправление как непосредственно (местные референдумы, муниципальные выборы, собрания и сходы граждан), так и через создаваемые им органы местного самоуправления.

Органы местного самоуправления характеризуются следующими чертами:

- 1) структура и компетенция этих органов определяется населением самостоятельно;
- 2) обладают полномочиями на решение вопросов местного значения;
- 3) в пределах своей компетенции издают правовые акты;
- 4) являются юридическими лицами;
- 5) не входят в систему органов государственной власти.

При всем многообразии систем органов местного самоуправления Федеральным законом «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» выделяются выборные органы, наличие которых признается обязательным.

Видами выборных органов местного самоуправления являются представительные и исполнительные органы.

Представительный орган состоит из депутатов, избираемых на основе всеобщего, равного и прямого избирательного права при тайном голосовании, число которых определяется уставом муниципального образования.

К компетенции представительного органа местного самоуправления относятся: утверждение местного бюджета и отчета об его исполнении, принятие планов и программ развития муниципального образования, уста-

новление местных налогов и сборов, установление порядка управления и распоряжения муниципальной собственностью, контроль за деятельностью всех других органов и должностных лиц местного самоуправления. Представительные органы местного самоуправления обладают правом законодательной инициативы в законодательном (представительном) органе субъекта Российской Федерации.

В структуре органов местного самоуправления уставом муниципального образования может быть предусмотрена должность главы подобного образования – выборного должностного лица, возглавляющего деятельность по осуществлению местного самоуправления. Он может избираться как непосредственно населением, так и представительным органом самоуправления из своего состава. Он наделяется собственной компетенцией в соответствии с уставом муниципального образования. Претворением в жизнь решений представительных органов местного самоуправления и местных референдумов, сходов граждан занимаются исполнительные органы, формируемые в соответствии с уставом муниципального образования и законами субъектов Федерации.

3.6.1. Понятие и классификация органов государства

Основным элементом механизма государства является орган государства.

Орган государства – это организация или единоличное должностное лицо, составная часть механизма государства, имеющая в соответствии с законом собственную структуру, строго определенные властные полномочия по управлению конкретной сферой общественной жизни (по осуществлению определенных задач и функций государства) и органически взаимодействующая с другими частями государственного механизма, образующими единое целое. Признаки:

1. Орган государства – это организация или единоличное лицо.

2. Имеет в соответствии с законом строго определенные властные полномочия. Каждый орган государства наделяется определенными полномочиями или компетенцией (компетенция – возможность решать те или иные государственные вопросы).

3. Орган государства обладает в соответствии с законом собственной структурой и организационным единством.

4. Выполняет присущие только ему задачи и функции (осуществляет определенные задачи и функции государства; в целом все задачи и функции государства осуществляются государственным механизмом; функции органа государства не совпадают с функциями государства, каждый орган выполняет либо часть какой-то функции государства, либо несколько функций государства сразу).

5. Образован и действует на основе правовых актов.

6. Имеет материальную базу, финансовые средства, источник финансирования.

7. Обладает определенной самостоятельностью.

В науке ТГП принято классифицировать органы государства по нескольким основаниям.

1. По форме реализации государственной деятельности (характеру выполняемых ими задач):

- представительные (законодательные);
- исполнительные;
- судебные;
- контрольно-надзорные (органы прокуратуры, государственные инспекции);
- силовые структуры: армия, полиция, разведка, пенитенциарные органы;
- глава государства (президент, монарх).

2. По источнику (способу) формирования:

- первичные (избираются населением, народом);
- производные (образуются первичными органами).

3. По сфере действия:

- высшие (действуют в масштабах всего государства);
- местные (действуют в масштабах соответствующих административно-территориальных единиц).

В федеративном государстве (по территориальной сфере деятельности):

- общегосударственные (или федеральные);
- органы субъектов федерации;
- органы местного самоуправления (местные органы).

4. С учетом принципа разделения властей:

- органы государственной власти (законодательные, исполнительные, судебные);
- органы местного самоуправления.

5. По характеру компетенции:

- общей компетенции (правительство);
- специальной компетенции (министерства и ведомства).

6. По порядку осуществления компетенции:

- коллегиальные (парламент);
- единоначальные (президент, председатель правительства).

7. По срокам полномочий:

- постоянные;
- временные.

3.7. Государственная власть и государственное управление

3.7.1. Понятие, структура и методы осуществления государственной власти

Данный вопрос тесно связан с вопросом о государстве. Понятия «государственная власть» и «государство» нередко отождествляются и это не случайно, т.к. государственная власть не может существовать без государства, а государство не может существовать без государственной власти. Государство – есть государственная власть, организованная определенным образом. В целом эти понятия очень близки, но их не стоит отождествлять. Существующие в науке определения понятия «государственная власть» имеют некоторые недостатки, но, несмотря на это, можно дать следующее определение:

Государственная власть – это осуществляемое при помощи государственного аппарата (государственного механизма и иных средств) политическое руководство обществом в интересах каких-либо социальных групп, классов или народа в целом.

В науке выделяется три основных признака государственной власти:

1) Государственная власть – это политическое руководство обществом (это изначальный признак, который говорит о том, что есть власть). Вообще, в государстве существует много властей (общественная, власть в семье и т.д.), но только государственная власть носит политический характер и является разновидностью политической власти. Достаточно продолжительное время государственную власть отождествляли с политической властью, но современная наука в настоящее время проводит различие между этими понятиями и указывает, что понятие «политическая власть» шире, нежели понятие «государственная власть». Помимо государственной власти существуют и другие разновидности политической власти, т.к. в обществе действует множество различных политических организаций (например, политические партии имеют свою политическую власть, но она не является государственной властью, т.к. эти организации не являются государственными). Таким образом, государственная власть – это всегда политическая власть.

2) Государственная власть – это политическое руководство обществом, которое осуществляется при помощи государственного аппарата, при помощи определенных органов; она претворяется в жизнь с помощью органов государства (государственного механизма и других средств). Нередко государственный аппарат рассматривают как государство, полагают, что государство выступает как средство, через которое государственная власть претворяется в жизнь. Государственный механизм состоит из различных государственных организаций и, прежде всего, из органов государства. Государственная власть может осуществляться и через негосударственные (общественные) организации.

3) Государственная власть всегда осуществляется в чьих-либо интересах (либо в интересах народа, либо в интересах каких-либо классов или социальных групп).

Помимо этих трёх основных признаков выделяется ещё несколько дополнительных признаков, зачастую совпадающих с признаками государства:

1) Государственная власть носит территориальный характер (как и государство); она, как правило, осуществляется в пределах территории государства, а за пределами государства она действует только в отношении своих граждан.

2) Государственная власть обладает суверенитетом, что означает верховенство и независимость государственной власти как внутри страны, так и за ее пределами.

3) Государственная власть обладает легитимностью. Легитимность государственной власти имеет две стороны:

а) первая сторона выражается в законности (правомерности) государственной власти (государственная власть должна формироваться на законных основаниях в соответствии с действующим законодательством и осуществляться в рамках закона);

б) вторая сторона выражается в поддержке государственной власти населением, народом, т.к. источником власти является народ; именно народ вручает государственную власть определенным представителям общества, которые должны осуществлять ее, в принципе, в интересах народа, и именно поэтому государственная власть должна иметь поддержку у народа. Таким образом, если государственная власть формируется обществом на законных основаниях, то она носит легитимный характер (т.к. общество само формирует государственную власть, следовательно, она находит поддержку в обществе).

4) Взимание налогов и осуществление государственных займов. Некоторые ученые считают, что этот признак присущ государству, но большинство все же склоняется к тому, что это признак государственной власти.

Как уже отмечалось выше, понятие «государственная власть» очень тесно связана с понятием «государство», но эта связь носит неоднозначный характер. Все зависит от того, что понимается под государством. Если государство рассматривается как определенная политическая организация общества, то государственная власть выступает как определенный атрибут государства. Если же государство мыслится как определенный аппарат, т.е. система общества, то государство выступает как средство осуществления государственной власти. Если государство понимается как определенная организация политической власти, то понятия «государство» и «государственная власть» отождествляются.

Структуру государственной власти необходимо рассматривать с различных точек зрения: во-первых, с точки зрения структуры любой власти, во-вторых, с учетом принципа разделения властей и, в-третьих, с учетом собственной структуры (структуры властеотношений).

1) С учетом структуры любой власти в структуре государственной власти выделяют два элемента: волю и силу. Эти элементы составляют основу государственной власти, являются её субстанциональными элементами. Государственная власть всегда выступает как единство воли и силы. Воля превратится в ничто, если не будет опираться на силу. Власть – это всегда выражение чьей-то воли, воли определенной группы людей, чтобы распространить эту волю на всех, её нужно подкрепить силой (таким образом, как и любая власть, государственная власть опирается на силу, и существовать без неё практически не может, воля всегда подкрепляется силой). Государственная власть нередко понимается как организованное насилие.

2) С учетом принципа разделения властей в структуре государственной власти можно выделить три основных элемента: законодательная власть; исполнительная власть; судебная власть.

Данная структура имеет место только там, где государственная власть строится с учетом принципа разделения властей. Об этом принципе начали говорить в XVII–XVIII в.в. Основоположником теории разделения властей является Ш.Л. Монтескье. Выступая против абсолютизма, он говорил о том, что власть не может сосредотачиваться в руках одного человека, т.к. в этом случае последний рано или поздно узурпирует власть. В связи с этим Монтескье предложил разделить власть на три ветви:

а) законодательную (сосредотачивается в представительных органах, в руках парламента);

б) исполнительную (сосредотачивается в руках правительства);

в) судебная (органы правосудия).

Идеальной обстановки, когда все органы четко подразделены на три ветви, не бывает. В настоящее время во многих странах произошло обособление президентской власти, которая координирует функционирование всех трёх ветвей власти.

Согласно мнению некоторых ученых, в государстве могут существовать органы, не относящиеся к той или иной ветви власти, например, указывается на существование контрольно-надзорных органов и, соответственно, контрольной власти.

3) С учетом собственной структуры государственной власти можно выделять пять элементов (с этой точки зрения структура государственной власти рассматривается более подробно):

а) субъекты государственной власти (в качестве субъекта выступает тот, кому принадлежит государственная власть, её носитель; субъектами государственной власти могут быть народ в целом, определенные классы, определенные социальные группы – привилегированные слои населения, отдельные индивиды, например, при абсолютной монархии);

б) объекты государственной власти (в качестве объекта государственной власти выступают все те, в отношении которых осуществляется государственная власть; к объектам государственной власти можно отнести народ в целом, определенные классы, слои, социальные группы, государственные и негосударственные организации, отдельных индивидов; подвластные лица – объекты государственной власти);

в) содержание государственной власти. Оно выражается во властеотношениях, которые возникают между субъектами и объектами государственной власти. Во властеотношениях имеются две стороны: с одной стороны властеотношения – это передача, навязывание воли субъекта государственной власти объектам государственной власти, а с другой стороны, властеотношения выражаются в подчинении объектов власти субъектам. Властеотношения оформляются в определенные правовые формы; чаще всего они регулируются правом (государственным, административным) и становятся правовыми отношениями. В то же время властеотношения могут и не иметь юридической формы (например, при государственном перевороте);

г) средства осуществления государственной власти – это то, при помощи чего осуществляется государственная власть. Государственная власть, прежде всего, осуществляется при помощи государственного аппарата, органов государства (при помощи государственного механизма, т.е. государственных организаций). В отдельных случаях в качестве средств могут выступать негосударственные (общественные) организации, СМИ. Государство в качестве средств может также использовать террористические организации. К средствам государственной власти следует отнести право, т.к. через право, правовое регулирование государственная власть претворяется в жизнь, идет от субъекта к объекту;

д) методы (способы) осуществления государственной власти. Иногда их выделяют отдельно. Методы говорят с том, как осуществляется государственная власть, при помощи каких способов, приёмов. Основными методами осуществления государственной власти являются: метод убеждения и метод принуждения. Метод убеждения чаще всего выражается в проведении воспитательной работы, а также в виде определенного вознаграждения, награды, поощрения. Метод принуждения может выражаться в виде легального принуждения или в подавлении своих противников, связан с применением организованных сил государства в различных формах. Как правило, го-

сударственная власть сочетает эти методы; в конкретных исторических условиях предпочтение может отдаваться различным методам, например, т.н. «политика кнута и пряника».

3.7.2. Понятие и стадии государственного управления

Государственное управление характеризует реализацию (осуществление), государственной власти, т.е. государственное управление – это способ реализации государственной власти. Государственная власть претворяется в жизнь посредством государственного управления. Государственное управление – это целенаправленное воздействие государства, его органов и учреждений на определённые сферы общественной жизни или общества в целом в интересах его функционирования и развития.

В юридической науке государственное управление принято рассматривать в двух смыслах: широком и узком.

В широком смысле государственное управление – это деятельность всех органов государства (и законодательных, и исполнительных, и судебных), связанная с осуществлением государственной власти в целом.

В узком смысле государственная власть – это деятельность органов исполнительной власти, которые нередко называют органами государственного управления (продолжительное время понятие «государственное управление» рассматривалось только в узком смысле).

Государственное управление в широком смысле изучается ТГП, т.к. управленческой деятельностью занимаются не только исполнительные органы, но и законодательные, и судебные.

Государственное управление в узком смысле изучается наукой административного права, (она исследует деятельность исполнительного аппарата по управлению сферами общественной жизни).

Государственное управление как в широком, так и в узком смысле – это разновидность социального управления, т.е. управления обществом. Как и любая управленческая деятельность, государственное управление протекает как определённый процесс, который в своём развитии проходит четыре основные стадии:

1. Стадия сбора, обработки и анализа (оценки) информации, необходимой для принятия управленческого решения. Реально государственное управление выражается в принятии различных решений, которые должны опираться на достоверную и проверенную информацию, поэтому государственное управление, как и любая управленческая деятельность, начинается со сбора, обработки и анализа этой информации.

2. Стадия разработки (подготовки) и принятия управленческого решения. Это основная, кульминационная стадия управленческого процесса, т.к.

она выражает суть управленческой деятельности. Государственные органы в процессе управленческой деятельности принимают управленческие решения, в качестве которых могут выступать как нормативные акты, так и индивидуальные акты. Нормативные решения содержат нормы права, адресуемые неопределённому кругу лиц и рассчитанные на определённое число типичных ситуаций. Эти решения носят общий характер и именуются нормативно-правовыми актами: (законы, указы и т.д.). Индивидуальные решения содержат индивидуально-конкретные правовые предписания, которые адресуются конкретным лицам и рассчитаны на конкретную ситуацию. Эти решения носят индивидуально-конкретный характер и именуются индивидуально-правовыми актами (приговор, решение суда и т.д.). Чаще всего это акты применения права.

3. Стадия исполнения управленческого решения. Именно в этой стадии себя проявляет собственно государственное управление. Фактически же государственное управление имеет место только тогда, когда управленческие решения исполняются, т.к. только при исполнении управленческого решения государственное управление достигает своей цели.

4. Стадия контроля исполнения управленческого решения. На этой стадии государственного управления, как такового, уже нет, но контроль исполнения управленческого решения призван обеспечить нормальное функционирование государственного управления.

3.8. Типология государства

Типология государства – это специфическая классификация, призванная отразить логику исторического развития государств, позволяющих объединить их в группы на основе определенных критериев.

Наиболее общими закономерностями исторического развития государств является их развитие от простых к сложным, от диких (варварских) к цивилизованным и т.д. Более конкретные закономерности в историческом развитии государства помогает выявить типология государств. Историческое развитие государства – это развитие государства вообще, это те общие тенденции, которые присущи развитию любого государства. Таким образом, идёт речь о развитии государства вообще. Государство, возникнув в определённую эпоху, проходит в своём развитии определённые стадии, ступени.

В настоящее время в отечественной науке нет единообразного подхода в типологии государств, не существует исчерпывающих критериев, которые со всей полнотой отразили бы тип государства. В современной теории осуществляется в основном с позиций двух подходов: формационного и цивилизационного. Это подходы, учитывающий уровень экономического развития государств и подход, учитывающий пути возникновения и развития государств.

1) Формационный подход.

Этот подход был широко распространён в марксистско-ленинской теории. Марксистско-ленинская теория использовала понятие «исторический тип государства» для того, чтобы показать исторический процесс развития государства. Под историческим типом государства она понимала совокупность общих, существенных черт и признаков, присущих государствам одной общественно-экономической формации (таким образом, согласно формационному подходу типы государства определяются общественно-экономическими формациями). Под общественно-экономической формацией подразумевается общество, находящееся на определённой исторической ступени своего развития; каждая общественно-экономическая формация определялась характером (типом) производственных отношений. Согласно Марксу, таковы производственные отношения, таково и само общество. Марксистско-ленинская теория выделяла пять типов производственных отношений – пять базисов: первобытнообщинный, рабовладельческий, феодальный, капиталистический (буржуазный), коммунистический.

Соответственно этим типам производственных отношений выделялись общественно-экономические формации: первобытнообщинная, рабовладельческая, феодальная, капиталистическая (буржуазная), коммунистическая.

В соответствии с этими общественно-экономическими формациями марксистско-ленинской теории четыре типа государства: *рабовладельческое, феодальное, капиталистическое (буржуазное), социалистическое.*

Каждый тип государства призван был охарактеризовать государство на определённой исторической ступени развития. Исторический тип государства характеризует то общее, что присуще всем государствам в определённый момент исторического развития. Согласно марксистско-ленинской теории история государства вообще начинается с рабовладельческого государства. Социалистическое государство – последняя ступень в развитии государства, после которого наступит безгосударственное общество. В.И. Ленин утверждал, что все нации и народности неизбежно придут к социализму, но каждая нация придёт по-своему.

К. Маркс и Ф. Энгельс выделяли также азиатский тип (способ) производства, который не вписывался в указанную выше схему.

В науке существует также точка зрения, согласно которой государство возникает либо как рабовладельческое, либо как феодальное, либо как азиатское.

2) Цивилизационный подход.

Этот подход был широко распространён в западной науке, а также в отечественной исторической науке. В соответствии с этим подходом тип государства определяется типом существовавшей цивилизации, основанного на

работах английского историка А.Тойнби. Всего выделялось четыре типа цивилизации: древний мир, средневековье, новое время, новейшее время.

Соответственно этим цивилизациям сторонники данного подхода выделяли четыре основных типа государства: древнее государство, средневековое государство, государство Нового времени, государство Новейшего времени.

Кроме того, существуют подходы, учитывающие в той или иной мере элементы указанных подходов. Подход, учитывающий уровень экономического развития государств выделяет три типа государств: доиндустриальное государство, индустриальное государство, постиндустриальное государство.

Подход, учитывающий пути возникновения и развития государств выделяет два типа государств: европейский, восточный. Каждый из этих типов может подразделяться на определенные подтипы.

В настоящее время концепция исторического развития типа государства не сформировалась.

3.9. Государство и политическая система общества

Политическая система общества – это система взаимосвязанных и взаимодействующих объединений (организаций) людей, базирующихся на разнообразных формах собственности, отражающих интересы и волю социальных классов, слоев, групп и наций, реализующих политическую власть или борющихся за ее осуществление в рамках права через государство. Понятие «политическая система» показывает, как регулируются политические процессы, как формируется и функционирует политическая власть. Это механизм организации и реализации политической деятельности. Категория «политическая система» позволяет проникнуть в политические интересы классов, социальных групп, наций и народностей, разобраться во взаимосвязи и взаимозависимости политических явлений, отражающих эти интересы.

Компонентами политической системы являются:

- а) совокупность политических объединений (государство, политические партии, общественно-политические организации движения, группы давления, т.е. субъекты политической системы);
- б) политические отношения, складывающиеся между структурными элементами системы;
- в) политические нормы и традиции, регулирующие политическую жизнь страны;
- г) политическое сознание, отражающее идеологические и психологические характеристики системы;
- д) политическая деятельность, охватывающая действия конкретных людей как представителей или членов политических объединений.

С позиций *генетического подхода* важное критериальное значение имеет объективная обусловленность политических явлений экономическими и социальными факторами.

Критерий экономической детерминации политики проявляется прежде всего в отношении собственности и производства и, напротив, обратное влияние политики на экономику наиболее возможно в отношении распределения и управления.

Критерий социальной обусловленности политических явлений свидетельствует о том, что они являются, результатом и средством общественного развития. Любое политическое явление неотделимо от людей. Люди создают политические идеи, вырабатывают политические нормы, устанавливают между собой связи, т.е. творят политику именно люди. Критерии социального интереса раскрывает взаимосвязь политической системы и ее элементов с определенными социальными группами, слоями, классами, нациями. Потребности и интересы этих групп, слоев и т.д. выступают решающими мотивационными факторами в формировании политических организации.

Институциональный подход позволяет обозначить устойчивые и реальные во времени и пространстве характеристики политических явлений. Суть этого подхода отражает организационный критерий, призванный показать, что отдельные индивиды сами по себе не могут выступать в виде элементов политической системы. Люди рождаются как социально-биологические, но не политические существа. Они представляют собой в этом плане тот «материал», из которого в соответствующих исторических условиях, при наличии определенных социальных качеств формируются элементы и система в целом. Такими условиями выступают процессы разделения труда, образования имущественно неравных социальных слоев, групп и классов, а качествами являются общечеловеческая, классовая, групповая, национальная солидарность. В реальной действительности «политическое» закономерно требует организационного оформления. Политическое в своем развитии становится реальным, осязаемым только в специфически материализованных формах учреждениях, институтах (государство, партии, движения). А индивид выступает в виде гражданина, депутата, члена партии, организации.

Системный подход к изучению политических явлений дает возможность представить их в виде целостной системы, способной оказывать влияние на ее структурные элементы и взаимодействовать вовне – с обществом, иными политическими системами, с окружающим миром. Системный критерий позволяет выделить такие качества политической системы и ее составляющих, как иерархическая структура, однородность элементов, институциональная совместимость, наличие разнообразных связей, обусловленность элементов в целом, автономия их поведения. Главным критерием, характеризующим ди-

намику и статику самой системы, является ее целостность, так как развитие системы есть процесс достижения целостности.

Субстанциональный (сущностный) подход помогает выявить первооснову всего политического, то, на чем базируется все политические явления (идеи, нормы, отношения, процессы, институты). Сущностный критерий (политическая власть) является сквозным для политической системы на всех этапах ее существования независимо от экономических, географических, религиозных, национальных и иных факторов.

Политическую власть можно охарактеризовать как систему волевых отношений классового, расслоенного общества, которые обусловлены интересами социальных слоев и классов, выраженными в деятельности политических организации. Она имеет несколько уровней функционирования и реализации.

Во-первых, это институциональный уровень, это власть конкретных политических объединений (политических партий, общественно-политических организаций и движений). Она реализуется через организационные руководящие структуры. Данный уровень политической власти является наиболее зримым и реальным.

Во-вторых, можно обозначить коалиционный уровень власти, отражающий совокупность властных устремлений, или нескольких социально однородных политических организаций, или блока политических организаций, или блока партий и объединений, отражающих интересы различных социальных, общностей. В подобном случае власть реализуется через временные или постоянные органы типа круглых столов, советов парламентских фракций.

В-третьих, общеполитический уровень власти. Здесь концентрируются результаты политического консенсуса, достигнутого на выходе соперничества и сотрудничества различных политических сил. Если такие результаты получают отражение в нормативно-правовых актах, то политическая власть совпадает с государственной властью и осуществляется государством. В иных случаях она реализуется через политические органы, как правило, разновременного характера (конференции национального согласия, народные, отечественные фронты и т.п.).

Таким образом, полиструктурность реального мира, человеческого общества обуславливает многообразие соответствующих критериев, а политические явления в своей совокупности составляют систему, характеризующуюся постоянным движением, предопределяет их комплексное и диалектическое использование.

Они, в конечном счете, есть объективные результаты субъективной общественной исторической деятельности людей, выстраивающиеся сквозь множество случайностей и отклонений в конкретные устойчивые тенденции.

Государство в политической системе общества. В историческом плане государство можно считать первой политической организацией. У разных народов государства возникали по-разному на различных стадиях развития, различные исторические промежутки времени. Объективно сложившиеся человеческие отношения вызвали к жизни новые политические формы движения социальной материи. История свидетельствует, что наряду с государством и в его рамках возникают различного рода негосударственные объединения, отражающие интересы определенных, классов, сословий, групп, наций и принимающие участие в политической жизни общества. Однако государство занимает центральное место в политической и общественной жизни любой страны. Сказанное обусловлено следующим.

1. Государство выступает, прежде всего, в качестве альтернативы бесплодной борьбе между различными социальными группами, слоями, классами с их противоречивыми интересами.

2. Оно предотвратило самоуничтожение человеческого общества, на самой, ранней стадии нашей цивилизации и предотвращает это сегодня. В этом смысле оно обусловило возникновение политической системы общества в современном ее понимании. Однако в одних случаях (как агрессор) государство было и есть орудие определенных политических группировок, отражающих интересы господствующих слоев, классов общества. В других случаях (как защитник) оно зачастую выражает общенародные интересы.

3. Государство можно рассматривать как организационную форму, как союз людей, объединившихся для совместного проживания. Исторические, идеологические, социально-экономические связи индивидов с государством получают концентрированное выражение в политико-правовой категории гражданства. Каждый из членов «государственной общины» заинтересован в ее существовании, так как личная независимость и свобода в общении с согражданами, охрана семьи и собственности, гарантия безопасности от вторжения в личную жизнь извне обеспечиваются государством. Как гражданин индивид имеет устойчивые первичные политические качества и, прежде всего через государство, индивид «включается» в политическую систему общества.

Вместе с тем между государством и отдельными гражданами (независимо от того, к какому классу они принадлежат) существует комплекс противоречий, который в целом характеризуется как одно из основных внутренних противоречий политической системы общества. Эти противоречия между демократией и бюрократией в сфере законодательной и исполнительной власти, между тенденциями развития самоуправления и ограниченными возможностями его осуществления и др.

4. В ряду факторов, обусловивших появление государства, важное место занимает социально-классовое расслоение общества. Отсюда следует, что государство выступает политической организацией экономически господствующего класса.

Классовый характер государства связывает его с иными политическими явлениями. Поэтому перед государством и политической системой в целом стоят одни и те же задачи: ввести классовую борьбу в русло цивилизованной политической борьбы, основанной на принципах демократии и права: направить усилия противоборствующих слоев, классов и их политических организаций на конструктивное решение обще социальных, а значит, одновременно и классовых проблем.

5. Государство стало первым результатом политической деятельности людей, каким-либо образом организованных и представляющих интересы определенных социальных групп и слоев. Это обусловило его претензии на всеобщность охвата политических явлений, а признаки территориальности и публичной власти сделали реальным значение государства как формы политического общежития различных социальных и национальных образований, а также выражающих их интересы различного рода организаций и партий. Государственность – форма бытия классового общества.

В этой связи государство играет роль надклассового арбитра. В законодательном порядке оно устанавливает «правила игры» для политических партий и общественных объединений, пытается учитывать в своей политике спектр их многообразных, порой антагонистически противоречивых интересов.

Государство как форма политического общежития по территории совпадает с политической системой общества. По содержательным и функциональным характеристикам оно выступает элементом политической системы.

6. Государство – важнейший интегрирующий фактор, связывающий в единое целое политическую систему и гражданское общество. В силу своего социального происхождения государство берет на себя заботу об общих делах. Оно вынуждено заниматься общесоциальными проблемами – от строительства домов для престарелых, устройства связи, транспортных артерий до энергетического, экологического обеспечения будущих поколений людей. Как основной собственник средств производства, земли, ее недр, оно финансирует наиболее капиталоемкие отрасли науки и производства, несет бремя расходов на оборону. В качестве органа, управляющего общественными делами, государство посредством аппарата, материальных придатков (полиция, тюрьма и т.п.) сохраняет определенную целостность политической системы, обеспечивает правопорядок в обществе.

Для политической системы общества важное консолидирующее значение имеет суверенный характер государственной власти. Только государство имеет

право выступать внутри и вне страны от имени народа и общества. Вхождение политической системы конкретного общества в мировое политическое сообщество во многом зависит от реализации суверенных качеств государства.

7. Политическая система в силу подвижности экономических, социально-классовых отношений, изменчивости идеологической и психологической субстанции находится в постоянном движении. Только законная государственная власть может обеспечить относительно безболезненный и бескровный переход к новому состоянию общества.

Любая политическая деятельность, в конечном счете, так или иначе, связана с государственной властью. Квинтэссенцией результата политической деятельности людей и их объединений выступает государственная власть. Самое существенное в государстве – не возможность объединения людей, не территория, а обладание властью. Поэтому чрезвычайно важным для всего общества является создание четкого бесперебойно работающего правового механизма образования и осуществления государственной власти.

Право и политическая система общества. Исторически право предшествует политическим явлениям. Его возникновение и развитие схематично можно представить следующим образом. Человек, появившись на Земле как вид и появляясь, каждый раз персонально, защищает свою жизнь, свободу, собственность (сначала инстинктивно, а потом осознанно). Т.е. в современном понимании, по сути, реализует свои права на жизнь, свободу, собственность. При этом, между людьми возникают противоречия и, как их результат, – необходимость привести свободу одного человека в соответствие со свободой другого, ограничив свободу обоих. Фиксация пределов действия свободы и проверка их практикой общения означают установление меры свободы волеизъявления и действий каждого индивида, возникновение нормы поведения согласно этой мере.

Значение и роль права в политической системе общества позволяют уяснить следующие аспекты их соотношения.

1. Право – это результат деятельности человека, общества и государства, обозначающий пределы свободы человека. В государственно-организованном обществе такие пределы (границы) свободы закреплены в официальных нормативных документах и обеспечены силой государства и авторитетом общества. Поэтому все структурные элементы политической системы, в том числе само государство, вынуждены корректировать свои политические притязания с учетом данных пределов.

2. Право несет в себе социально-ценностный потенциал, будучи одной из составных частей нормативной основы организации и функционирования общества. В его рамках учреждаются политические институты, определяются полномочия структурных элементов политической системы. В правовую

форму облакаются отношения по поводу государственной власти, взаимосвязи между государственными органами, политическими партиями, общественными объединениями и гражданами, с другими государствами.

Иначе говоря; право выступает в качестве и целесообразного средства регулирования наиболее важных общественных отношений.

3. Право своеобразный аккумулятор волевых устремлений людей: индивидов, социальных групп, классов, общества в целом. В праве достигается высший консенсус (согласие) всех волей, определяющий меру свободы каждого индивида и объединения в обществе. В силу своей структурированности и системности право может аккумулировать волевые устремления на разных уровнях общественного организма и поэтому выступать формой реализации социально-политической автономии индивидов, их коллективов, национальных и религиозных сообществ.

4. Право играет роль связующего и опосредующего звена между политической системой и гражданским обществом. С одной стороны, оно собирает и абсорбирует разнообразную социальную информацию (юридически и политически значимую), а с другой – переводит политические требования на язык строго определенных и обеспеченных государством правил поведения, создает процедурные формы претворения их в деятельность человека.

5. Право является необходимым стабилизирующим фактором политической системы. Упорядоченность и стабильность политических отношений, регулируемых правом, обеспечиваются тем, что нормы права имеют не одномоментный характер. Они рассчитаны на длительное по времени существование и реализуются в строго регламентированных процессуальных формах.

6. Источниками права являются не только нормативные акты – государства, но и обычаи, прецеденты, а также решения (законы), принятые на всенародном референдуме. В этих случаях регулирующая и превентивная сила права приобретает общесоциальный, общегражданский характер, выходя, за пределы сугубо политических явлений.

ТЕМА 4. ПРАВОВОЕ ГОСУДАРСТВО

4.1. Понятие и признаки правового государства

Для правового государства характерно господство права, в своей деятельности государство подчинено праву, оно в своей деятельности как бы связано правом и действует в его рамках. Основные черты правового государства:

1. Господство права во всех сферах общественной жизни. Право является основным регулятором общественных отношений. Все основные сферы общественной жизни должны быть урегулированы правом, в правовом государстве должны существовать различные пределы правового регулирования.

2. Верховенство закона. Среди различных источников права господствующее положение должно принадлежать закону. Закон – акт, обладающий юридической силой. Ни один подзаконный акт не должен противоречить закону (хотя на практике это не всегда соблюдается),

3. Связанность правом, законом государственных органов, должностных лиц, организаций и граждан, т.е. всех субъектов. Все они должны действовать в рамках права, в рамках закона. Всякая незаконная, внеправовая деятельность должна пресекаться.

4. Разделение властей. Принято считать, что принцип разделения властей это гарантия от антидемократического режима.

5. Взаимная ответственность государства и личности. Правовое государство предусматривает наличие такой ответственности (в том числе и юридической), но эта ответственность должна быть двусторонней; государство (действительно демократическое государство) должно отвечать перед народом, перед личностью. Правовое государство не может действовать так, как ему заблагорассудится, оно должно советоваться с народом, действовать в его интересах.

6. Подлинная свобода личности, гарантированность ее прав и интересов. В правовом государстве должна царить действительная свобода личности, но в то же время свободу нельзя рассматривать как нечто абсолютное. Государство должно максимально обеспечивать свободу личности. В правовом государстве свобода человека, его права рассматриваются как естественные, данные ему от рождения или от Бога. Но в некоторых случаях государство может посягнуть на эти права, например, ввести смертную казнь и т.п.

7. Наличие эффективных средств, обеспечивающих действие права. Создание специальных органов. Ведущую роль в этом играют суды.

8. Наличие гражданского общества.

Господство права и верховенство закона в своем конкретном содержании реализуют в правовом государстве принцип «вся власть закону», который является основным императивом государственно-организованного общества. Господство права – и все подчиняются правовым предписаниям, принятым в установленном порядке, не допуская произвола, злоупотребления правом. Верховенство закона – и все признают, что основополагающим в таком обществе являются закон, принятый законодательным органом и все другие подзаконные акты должны соответствовать закону. А высшую юридическую силу имеет Конституция – и все это тоже признают и соблюдают. Все другие законы должны соответствовать Конституции.

Другие признаки правового государства также характеризуют это государственное образование как обеспечивающее, обслуживающее гражданское общество. Только в этом смысле можно говорить о государстве как

форме гражданское общества, которое только в этой связке и в этом смысле является содержанием правового государства.

Следующий признак – разделение властей. Об этом признаке в разных ракурсах речь шла выше. Основной теоретический вопрос, который возникает при рассмотрении разделения властей как признаки правового государства – это вопрос о том, чем отличается разделение властей в правовом государстве, от разделений властей в других государственных организованных образований. И тут, в первую очередь, следует указать на независимую судебную власть, которая сориентирована, прежде всего, на защиту прав и свобод индивидов, на правосудие. Следовательно, и эта характеристика правового государства хорошо коррелирует с принципом организации и функционирования гражданского общества.

Вместе с тем, безусловно, не должно быть и употребления во зло свободы слова, свободы массовой информации. Злоупотребления в этой области деформируют саму деятельность правового государства.

Следует учитывать, что рынок, товарно-денежные отношения имеют, в том числе и информационную природу. Информация о спросе – предложении, о качестве товаров, реклама словом, маркетинг становится возможным только на достоверной информационной основе. Поэтому существовать и развиваться гражданское общество может только при осуществлении правовым государством функции всестороннего информационного обслуживания. Подчеркнем, что это многогранное обслуживание государством гражданского общества предполагает и создание правовых условий для деятельности и независимых средств массовой информации, без вмешательства государства распространяющих информацию среди неопределенного круга адресатов.

XXI век ставит новые задачи в информационном пространстве человечества, учитывая трансграничные возможности информационных процессов. Усилилось и воздействие этих процессов на людей не только вследствие описания работы политиков (встречи, поездки, совещания и т.п.), но и путем описания жизни общества, самых разных людей. Большое значение приобрело описание многих малых воздействий, событий приводящих к крупным потрясениям, переменам, которые происходят в обществе.

И такой *признак правового государства как взаимодействие гражданина и государства* также «работает» на гражданское общество. Взаимные права и обязанности гражданина и государства обеспечивают соблюдение частных и общих интересов.

Сегодня на смену идет иное мировосприятие действительности, как многовариантности, иногда случайности, иногда и вероятности бытия. Эти отчасти философские соображения в контексте современной концепции государст-

ва и права по-новому обосновывают характер взаимодействия гражданина и государства. Но главное – именно в таком мире гражданин действительно свободен, может реализовывать свои способности, достигать своих целей, удовлетворять свои интересы, а гражданское общество – процветать.

Правовое государство и гражданское общество складывается коэволюционно, синергетически. Поэтому возникает вопрос «построили» ли уже в России правовое государство, оправдана ли конституционная характеристика российского государства как правового.

Характеристика оправдана, но только в том смысле, что такое государство находится на этапе становления, точно также как на этом же этапе находится гражданское общество (свобода личности, либерально-демократический режим, рыночная экономика, частная и иные формы собственности).

Правовое государство является и фактором становления гражданского общества, точно также как гражданское общество воздействует на формирование правового государства. Концепция правового государства также направлена на защиту свободы личности. Верховенство права, верховенства закона, разделение властей, взаимные права и обязанности государства и личности – эти и другие признаки государства характеризуют его как правовое, и создает наиболее эффективные условия для реализации свободы личности. Правовое государство как идеал возникло еще в древности, в рассказах Платона об Атлантиде, затем в средневековье – в утопии Т. Мора, в поэме Низами «Искандер-Наме», в поисках государства пресвитера Иоанна, в наше время – в мечтаниях Н. Рериха о Шамбале. По существу, эти все мечты и поиски – романтические стремления наладить отношения личности и государства таким образом, чтобы личность имела все возможности для своего процветания.

Дальнейшим продвижением государственности в цивилизованные формы становится его социальная деятельность: защита малоимущих граждан, пенсионеров, инвалидов и других, нуждающихся в гуманитарной поддержке. Государство в идеале должно стать и правовым и социальным.

Но социальное государство предполагает определенное неравенство граждан в социально-экономической сфере – установление льгот, привилегий для малоимущих семей, инвалидов, пенсионеров, студентов, других нуждающихся категорий граждан, что влечет введение дополнительных тягот и обременений для других граждан, налогоплательщиков в первую очередь. Это также надо учитывать.

На формирование и будущее правового и социального государства влияют не только внутренние факторы. Определяющее влияние оказывает и общая эволюция государственности у многих народов. Направление этой эволюции –

формирование мировых надгосударственных органов и организаций, «просветление» государственных границ, в некоторых регионах превращение их в «прозрачные», развитие транснациональных экономических компаний (эволюция гегелевских «корпораций» – атрибута гражданского общества), трансграничное информационное пространство, новые формы общения, коммуникаций, космические и экологические проблемы человечества.

С другой стороны, появление новых кризисных проблем: сепаратистские движения во многих государствах, необходимость именно государственной борьбы с терроризмом, наркомафией, государственные столкновения из-за нефтяных, газовых и иных сырьевых месторождений в целом, борьба за энергосистемы. Это и многое другое ведет к усилению значения государственных образований в жизни народов.

Таким образом, на эволюцию государственности оказывает влияние две тенденции. Одна ведет к преобразованиям, укрупнениям государственных образований, появлению многих межгосударственных союзов, усиления роли международных организаций. В этой связи в литературе обсуждаются вопросы создания и деятельности «мирового правительства», трансграничного действия и исполнения международных законодательных актов, согласования с ними национального законодательства.

Вторая тенденция ведет к идеологии повышения социальной ценности государства, укрепления национальных основ государственности.

Безусловно, эти два социальных института в обозримом временном и пространственном диапазоне будут существовать, и оказывать свое решающее воздействие на само бытие человечества. Хотя при определенных условиях они «отомрут», деградируют, однако пока они будут модифицироваться, адаптироваться к вызову кризисного XXI века, но их развитие опирается на прочные основы самых глубоких потребностей человечества.

Правовое и социальное государство и выступает как одно из конкретных зримых, реальных воплощений этих общих и оптимистических прогнозов.

Идеал правого и социального государства получает закрепление и в целом, и в конкретных сферах жизнедеятельности общества. Государство правовое и социальное – последнее достижение научной юридической мысли конца XX века, это тот идеал, программа социально-экономической, политической, юридической деятельности, направленной на обеспечение свободы личности.

Именно человек в концепции государства правового и социального становится целью государственно-правовой жизни общества.

4.2. Теория разделения властей

Разделение властей – это одна из основных черт современного правового государства. Предполагается, что для правильного функционирования государства в нем должны существовать независимые друг от друга власти: законодательная, исполнительная, судебная. В настоящее время по принципу разделения властей построены конституции многих государств. Институт разделения властей, как и институт самого права, стал зарождаться с древнейших времен.

Первой научной работой, в которой говорилось о разделении властей можно считать работу Дж. Локка (1632–1704). Однако, выражая симпатии монархии, Дж. Локк считает, что она все же должна быть ограничена народным представительством и четко определена законом, обязательным для всех, в том числе и для монарха. Главная угроза свободы, считает Дж. Локк, состоит в неразделенности власти, в ее сосредоточении в руках абсолютного монарха, который сам устанавливает законы и принуждает к их исполнению. Он пишет также о том, что власть по принятию законов и власть по их исполнению должны быть разделены. На первое место Дж. Локк выдвигает законодательную власть. Именно она и образует «первую ветвь власти».

Развил до современного понимания теорию разделения властей французский мыслитель Ш.-Л. Монтескье (1689–1755). Он отмечал, что в каждом государстве есть три рода власти: власть законодательная, власть исполнительная, ведающая вопросами международного права, и власть исполнительная, ведающая вопросами права гражданского (судебная). Первая – создает и исправляет законы, вторая – объявляет войну и заключает мир, посылает и принимает послов, обеспечивает безопасность, предотвращает нашествия, третья власть – судебная – карает преступления и разрешает столкновения частных лиц. Словом, под разделением властей один из основоположников понимал не установление жестких барьеров, а наличие у различных ветвей власти возможностей сдерживать действия друг друга, чтобы не допустить концентрации всех полномочий у одной из них.

Возможность сдерживать действия одной ветви власти может иметь место в случае, если любая из них обладает частью полномочий другой. Именно такой трактовки принципа разделения придерживались отцы американской Конституции. Так, Дж. Мэдисон сформулировал, что там, где все полномочия одного ведомства власти осуществляются тем же органом, который располагает всеми полномочиями другого ведомства власти, там подрываются основные принципы свободного политического устройства. Мэдисон развил идею Монтескье о сдерживании властей друг другом, дополнив ее системой «сдержек и противовесов». Эта система до сих пор действует в политической жизни США.

В течение веков концепция разделения властей подвергалась некоторым корректировкам, изменялась и дополнялась, исходя из политико-правовой реальности и обстановки в конкретных государствах. В целом концепция разделения властей оказалась удивительно стабильной.

В настоящее время появляются некоторые перспективы развития (или толкования) этой концепции на основе принципа субсидиарности, которые были провозглашены в Маастрихтском договоре (1992 г.) и в Протоколе о применении принципов субсидиарности и пропорциональности 1997 г. к Амстердамскому договору в качестве критерия для разграничения полномочий между европейским Союзом и государствами-членами (по вертикали), но корни этого принципа также уходят в средневековые. Однако пока принцип субсидиарности не фигурирует ни в одной из конституций стран мира.

Теория разделения властей на законодательную, исполнительную и судебную признана во всех более или менее демократических странах. Согласно современной теории права разделение властей осуществляется на трех уровнях: институциональном, функциональном и персональном. На деле принцип разделения властей строго соблюдается только в условиях классической президентской республики (США). В парламентарных государствах и в смешанной республике разделение властей как общий принцип признается, но здесь парламентская ответственность правительства уравновешена (хотя и в разной степени) полномочиями президента (или иного главы государства) на поле деятельности законодательной власти (регламентарные акты).

Поскольку классических президентских республик со строгим разделением властей не так много, то идеальное разделение властей – явление редкое. В других же формах правления этот принцип имеет, скорее, ориентирующее значение. Поэтому не вполне адекватным представляется объяснение типа: «идеальное разделение властей – это жесткий тип, а декларируемое разделение властей с реальными нарушениями на функциональном, персональном и даже институциональном уровнях – это мягкий тип». Из этого следует, что необходимо более четко сформулировать понятие (и цели) разделения властей либо отказаться от него в пользу более широкого понятия, которое описывало бы существо всех явлений, а не его разные типы.

ТЕМА 5. ПРАВОПОНИМАНИЕ В ЮРИДИЧЕСКОЙ НАУКЕ

Право настолько уникальный, сложный и общественно необходимый феномен, что на протяжении всего времени его сосуществования научный интерес к нему не только не исчезает, но и возрастает. Вопросы правопонимания принадлежат к числу «вечных» уже потому, что человек на каждом из витков своего индивидуального и общественного развития открывает в

праве новые качества, новые аспекты соотношения его с другими явлениями и сферами жизнедеятельности социума. В мире существует множество научных идей, течений и точек зрения по поводу того, что есть право. Но лишь в последнее время ученые стали задаваться вопросом, что значит понимать право.

Правопонимание – это научная категория, отражающая процесс и результат целенаправленной мыслительной деятельности человека, включающий в себя познание права, его восприятие (оценку) и отношение к нему как к целостному социальному явлению.

Субъектом правопонимания всегда выступает конкретный человек, например: а) гражданин, обладающий минимальным правовым кругозором, столкнувшийся с проблемами права вообще; б) юрист-профессионал, имеющий достаточный запас знаний о праве, способный применять и толковать правовые нормы; в) ученый, человек с абстрактным мышлением, занимающийся изучением права, обладающий суммой исторических и современных знаний, способный к интерпретации не только норм, но и принципов права, владеющий определенной методологией исследования. Поэтому правопонимание всегда субъективно, оригинально, хотя представления о праве могут совпадать у группы лиц и у целых слоев, классов.

Объектом правопонимания могут быть право в планетарном масштабе, право конкретного общества, отрасль, институт права, отдельные правовые нормы. При этом знания об отдельных структурных элементах экстраполируются на право в целом. Важную познавательную нагрузку здесь несут среда и взаимодействующие с правом общественные явления.

Содержание правопонимания составляют знания субъекта о его правах и обязанностях, конкретных и общих правовых дозволения, запретах, а также оценка и отношение к ним как справедливым или несправедливым. В зависимости от уровня культуры, методической оснащенности субъекта выбора предмета изучения правопонимание может быть иным или неполным, правильным или искаженным, положительным или отрицательным.

Объективно человек понимает право так, как это позволяет ему собственный разум в определенных культурно-логических традициях соответствующей эпохи и общества. Для него понимание права во временном масштабе ограничено рамками его жизни. Однако это не означает, что после его смерти правопонимание исчезает совсем. Такие элементы правопонимания, как знания, оценки, могут передаваться другим людям, а исследователь-ученый оставляет после себя еще и письменные представления о праве. Другими словами, образ права, сложившийся в умах наших предшественников и выразившийся в виде той или иной концепции, оказывает заметное влияние на формирование правопонимания у потомков.

В истории правовой мысли сформировалось три основных подхода в понимании права (три основные концепции):

1. Нормативный.
2. Социологический.
3. Нравственный или естественно-правовой (ценностный или аксеологический).

Нормативный подход говорит, что право есть не что иное, как система норм, правил поведения, которые устанавливаются государством, т.е. все зависит от государства. Такой подход господствовал в нашей стране в период с 1930-х по 90-е года.

Социологический подход сформировался преимущественно в 20 веке и в основном в американской правовой мысли. В соответствии с этим подходом право рассматривается не только как нормы, установленные государством, а скорее, как сами общественные отношения, складывающиеся в обществе, т.е. мерой всех вещей является общество. (Жизнь намного богаче, разнообразнее, чем правовые нормы; жизнь развивается, а правовые нормы не успевают за развитием общества; судьи сами могут творить, создавать право).

Согласно нравственному подходу, право – это различные правовые идеи, представления, взгляды людей на право (о праве), которые опираются на естественное право. В науке ТПП существует три ответвления нравственного подхода: естественно-правовая теория, психологическая теория права и солидаризм. Нормы, установленные государством, сторонники нравственного подхода называют позитивным правом, но они указывают, что существует и естественное право. В этом случае мерой всего является человек.

Существует еще и четвертый подход – интегративный или интегральный, который включает в себя черты вышеназванных концепций. Здесь признается нормативность права, одновременно допускает создание норм судьями, когда их прецеденты соответствуют реальным обстоятельствам. Признаются также природные права человека, как право на жизнь, на неприкосновенность личности. Одновременно считается, что право имеет общесоциальное значение. Содержание его определяется социально-экономическим, политическим строем, классовым и национальным составом общества, уровнем религиозности и другими факторами. Однако в настоящее время по поводу этого подхода имеются самые разные мнения, и проблема является дискуссионной.

Развитие правопонимания в России. В 20-е годы советская наука рассматривала право как систему общественных отношений, охраняемых государством (Стучка, Пашуканис, Рейснер). Такое понимание права существовало до 1938 года.

В 1938 году в Москве состоялось первое Всесоюзное совещание работников юридической науки. На нем выступил академик Вышинский (в то время был Генеральным прокурором СССР), который, проводя в жизнь сталинские идеи и воззрения, формулирует новое определение права. Стучка, Пашуканис, Рейснер объявляются врагами народа, а их взгляды враждебными. Вышинский предложил понимать право в следующей форме: право совокупность установленных государством норм, охраняемых принудительной силой государства. Акцент при этом делался на принуждение. В данном определении ясно просматривается нормативный подход в понимании права. Начиная с 1938 года, такое понимание права господствовало и господствует (после смерти Сталина определение Вышинского было модернизировано и акцент, делавшийся на принуждение, был снят) до настоящего времени.

В середине 50-х годов (примерно с 1956 года) стала высказываться точка зрения, что право – это единство норм и правоотношений; правовые нормы надо рассматривать в действии (Кечежян, Пионтковский). Данное понимание права является слишком широким, и его можно считать разновидностью социологического подхода. В 60-х годах ученые стали определять право не как совокупность, а как систему установленных государством норм, охраняемых принудительной силой государства.

Примерно в 1965 году проф. Миколенко высказал точку зрения, согласно которой право – это не только нормы и правоотношения, но и правосознание, взятые в единстве. Автор этого взгляда составляет следующую цепочку: правосознание (идеи, взгляды, представления о праве; сначала право находится в правосознании) – нормы права (идеи, взгляды, представления о праве осуществляются в нормах права, отливаются в них) – правовые отношения. Всё это, взятое в единстве, и есть право. Данная точка зрения не нашла поддержки в научных кругах советской ТПП и не получила своих последователей.

В 70-х годах в науке ТПП получили распространение самые различные взгляды. В 1979 году журнал «Советское государство и право» (1979 г. №№ 7-8) провел «Круглый стол» по вопросу о понятии права. И узконормативный, и социологический и нравственный подходы имели место; оказалось, что в нашей стране нет единства взглядов на понятие права.

В конце 80-х – начале 90-х годов в отечественной науке стал пробивать себе дорогу нравственный подход в понимании права в его естественно-правовом варианте. Была возрождена теория правового государства. В соответствии с этим подходом под правом понимается мера свободы, мера справедливости, которые коренятся в естественных правах человека. Право – нечто зарождающееся в самой жизни, а не установленное государством. Этот подход в настоящее время завоевывает все больше и больше симпатий

и получает нормативное закрепление (гл. 2 Конституции РФ исходит из естественных прав человека). Теория естественного права исходит из того, что человек обладает правами и свободами от природы или Бога. Назначение государства состоит в том, чтобы охранять и гарантировать эти права, осмыслить естественное право и закрепить, формально определить его в нормах. Нравственный подход впитывает, учитывает, основывается на нормах морали и является гуманистическим подходом.

Основные теории права. Указанные концепции правопонимания сформулированы в различных теориях права. При рассмотрении различных теорий и взглядов о праве необходимо учитывать следующие обстоятельства: 1) исторические условия функционирования права и рамки культуры, в которых жил и работал исследователь; 2) то, что результат правопонимания всегда зависит от философской, нравственной, религиозной, идеологической позиции познающего его субъекта; 3) что берется в качестве основы той или иной концепции (источник правообразования или сущность самого явления), что понимается под источником права (человек, Бог или космос) и под его сущностью (воля класса, мера свободы человека или природный эгоизм индивида); 4) устойчивость и долгожительство концепций в одних случаях и их динамичность, способность адаптироваться к развивающимся общественным отношениям – в других.

Современный уровень развития гуманитарной науки и методологии исследования социальных явлений позволяет систематизировать различные взгляды о праве на основе определённых критериев. Уже само отношение к праву, его судьбе, тот факт, положительное значение имеет оно для общества или отрицательное, выступает в качестве самостоятельного социального явления или как элемент иной системы регулирования, выявляет противоположные мнения. В частности, представители ряда философских течений рассматривали право как часть нравственности (Шопенгауэр) или как низшую ступень нравственности и отрицали социально-ценностный характер права (Л. Толстой, Вл. Соловьев). Негативное отношение к праву высказывали анархисты; проблемы отмирания права с построением коммунизма активно обсуждались в рамках марксистской правовой теории и т.д. При решении основного вопроса философии о соотношении бытия и сознания выделяются идеалистический и материалистический подходы к изучению права. Для первого характерны *теологические учения о праве*. Фома Аквинский утверждал, что право имеет не только божественное происхождение, но и божественную сущность. Позитивное право (человеческие законы) является лишь средством осуществления целей, предначертанных Богом для человека. Последователи Аквинского – *неотомисты* – пытаются увязать религиозную сущность права с естественно-правовыми началами и эмпири-

ческими оценками общественных отношений с целью обосновать более жизнеспособные и реалистические варианты его учения. На другом полюсе, в рамках реалистического подхода, разрабатывается *марксистская теория права*, основными постулатами которой выступает обусловленность права экономическим базисом, общеклассовый характер права, жесткая зависимость права от государства, обеспеченность его принудительной силой государства. В зависимости оттого, что рассматривается в качестве источника правообразования – государство или природа человека различают *позитивистскую и естественно-правовую теории права*.

Естественно-правовые взгляды берут свое начало еще в древней Греции и древнем Риме. Они связаны с именами Крита, Сократа, Платона и отражают попытки выявления нравственных, справедливых начал в праве, заложенного самой природой человека. Закон, подчеркивал Демокрит – стремится помочь жизни людей. Естественно правовая теория прошла сложный путь развития; всплески расцвета всегда были связаны со стремлениями людей изменить свою жизнь к лучшему – это и эпоха Возрождения, и эпоха буржуазных революций и современная эпоха перехода к правовому государству. Позитивное значение естественно-правовой теории заключается в следующем: во-первых, она утверждает идею естественных, неотъемлемых прав человека; во-вторых, стали различать право и закон, естественное и позитивное право; в-третьих, она концептуально соединяет право и нравственность. Критическое замечание в данной теории может состоять в том, что не всегда явления о праве как справедливом или несправедливом можно объективировать в правовой действительности;

Позитивистская теория права (К. Бергбом, Т. Шершеневич) возникла в значительной степени как оппозиционная естественному праву. В отличие от естественно-правовой теории, для которой основные права и свободы первичны по отношению к законодательству, позитивизм вводит понятие «субъективное право» как производное от объективного права, установленного, созданного государством. Государство делегирует субъективные права и устанавливает юридические обязанности в нормах права, составляющих закрытую, совершенную систему. Позитивизм отождествляет право и закон.

Положительным здесь нужно признать возможность становления стабильного правопорядка, детального изучения догмы права, структуры правовой нормы, оснований юридической ответственности, классификации норм и нормативных актов, видов интерпретации. К негативным моментам теории следует отнести вводимую ею искусственную ограниченность права как системы от фактических общественных отношений, отсутствие возможности нравственной оценки правовых явлений, отказ от исследования содержания права, его целей.

В зависимости от того, в чем усматривалась основа (базовый элемент) права – норма права, правосознание, правоотношение – сформировались *нормативистская, психологическая и социологическая теории*.

Нормативистская теория основана на представлении о том, что право – это совокупность норм, внешне выраженных в законах и иных нормативных актах. Автором данной концепции считают Г. Кельзена, по мнению которого право представляет собой стройную, с логически взаимосвязанными элементами иерархическую пирамиду во главе с «основной нормой». Юридическая сила и законность каждой нормы зависит от «вышестоящей» в пирамиде нормы, обладающей более высокой степенью юридической силы. Современное понимание права в рамках этой теории можно выразить следующей схемой: а) право – эта система взаимосвязанных и взаимодействующих норм, изложенных в нормативных актах (текстах); б) нормы права издаются государством, в них выражается государственная воля, возведенная в закон; в) нормы права регулируют наиболее важные общественные отношения; г) само право и его реализация обеспечиваются в необходимых случаях принудительной силой государства; д) от норм зависит формирование правосознания.

Позитивное значение нормативизма заключается в том, что такой подход, во-первых, позволяет создавать и совершенствовать систему законодательства; во-вторых, обеспечивать определенный режим законности, единообразное понимание норм и индивидуально-властных велений; в третьих, содействует формированию «нормативного» представления о праве как формально-логической основе правосознания граждан; в-четвертых, право позволяет четко обозначать права и обязанности субъектов, фиксировать меры и средства государственного принуждения; в-пятых, позволяет абстрагироваться от классово-политических характеристик. Ущербность нормативного подхода усматривается в его отрицании обусловленности права потребностями общественного развития, игнорировании естественных и нравственных начал в праве и роли правосознания в реализации юридических норм, абсолютизации государственного влияния на правовую систему.

Психологическая теория, родоначальником которой является Л.И. Петражицкий, правом признает конкретную психическую реальность – правовые эмоции человека. Последние носят императивно-атрибутивный характер и подразделяются на: а) переживание позитивного права, установленного государством; б) переживание интуитивного, личного права. Интуитивное право выступает регулятором поведения человека и потому рассматривается как реальное, действительное право. Положительным здесь является то, что теория обращает внимание на одну из важнейших сторон правовой системы – психологическую. Нельзя готовить и издавать законы, не

изучая уровень правовой культуры и правосознания в обществе, нельзя и применять законы, не учитывая психологические особенности индивида. Недостатками данной теории можно считать ее односторонний характер, отрыв от объективной реальности, невозможность в ее рамках структурировать право, отличать его от иных социально-регулятивных явлений.

Социологическая теория права зародилась в середине XIX столетия. Наиболее видными представителями социологической юриспруденции были Л. Дюги, С. Муромцев, Е. Эрлих, Р. Паунд. Социологическая теория рассматривает право как эмпирическое явление. Основной постулат ее состоит в том, что право следует искать не в норме или психике, а в реальной жизни. В основу понятия права положено общественное отношение, защищенное государством. Закон, правосознание не отрицаются, но и не признаются правом. Они являются признаками права, а само право – это порядок в общественных отношениях, в действиях людей. Выявить суть такого порядка, разрешить спор в той или иной конкретной ситуации призваны судебные или административные органы.

Позитивными в данном случае можно признать следующие положения: а) общество и право рассматриваются как целостные, взаимосвязанные явления; б) теория доказывает то, что изучать нужно не только нормы права, установленные государством, но и всю совокупность сложившихся в обществе правовых отношений; в) учение подчеркивает роль права как средства социального контроля и достижения социального равновесия, возвышает роль судебной власти.

Критически же в этой теории надо относиться к отрицанию нормативности как важнейшего свойства права, недооценке в праве нравственно-гуманистических начал, смешению одного из факторов образования права – интереса – с самим правом.

Каждая из названных теорий имеет свои преимущества и недостатки, их появление и развитие обусловлены естественным развитием человеческого общества и свидетельствует о необходимости и социальной ценности права в жизни людей.

ТЕМА 6. ОСНОВНЫЕ ПОНЯТИЯ О ПРАВЕ

6.1. Понятие и признаки права

В современной юридической науке термин «право» используется в нескольких значениях:

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

2. Под правом понимается система юридических норм. Это – право в объективном смысле, т.к. нормы создаются и действуют независимо от воли отдельных лиц. Данный смысл вкладывается в термин «право» в словосочетаниях «российское право», «трудовое право», «международное право» и т.д.

3. Этот термин обозначает официально-признанные возможности, которыми располагает физическое или юридическое лицо, организация. Например, граждане имеют право на труд, отдых, охрану здоровья, имущества, организации располагают правами на имущество, на деятельность в определенной сфере государственной и общественной жизни. Во всех этих случаях речь идет о праве в субъективном смысле, т.е. о праве, принадлежащем отдельному лицу – субъекту права.

4. Термин «право» используется для обозначения системы всех правовых явлений, включая естественное право, право в объективном и субъективном смыслах. А его синонимом выступает термин «правовая система»

Например, существуют такие правовые системы, как англосаксонское право, романо-германское право, национальные правовые системы и т.д. В каком смысле употребляется термин «право» в каждом случае, следует решать исходя из контекста, что обычно не вызывает затруднений.

5. Термин «право» употребляется также в неюридическом смысле. Существуют моральные права членов общественных объединений, партий, союзов; права, возникающие на основании обычаев и т.д. Поэтому особенно важно дать точное определение понятия права, установить признаки и свойства, отличающие его от других социальных регуляторов.

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

В учебных целях значительную ценность представляют определения, в которых формулируются специфические признаки права. С их помощью право выделяется из других социальных явлений. Вместе с тем для более глубокого понимания права необходимо также уяснить неспецифические признаки права, одинаковые для права и смежных с ним феноменов.

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

Следует различать признаки и свойства права. Признаки характеризуют право как понятие, средство, инструмент, а свойства – как реальное явление. Признаки и свойства находятся в соответствии, т.е. свойства отражаются и выражаются в понятии права в качестве его признаков. Философы не без оснований утверждают, что любое явление действительности обладает бесчис-

ленным множеством свойств. Поэтому в понятие включаются признаки, отражающие наиболее существенные его свойства. Какие свойства считать существенными? Это во многом зависит от позиции конкретного автора, а также от тех конкретных исторических условий, в которых автор выдвигал свое видение права и тех целей и задач, которые стоят перед обществом и государством.

Широко известно определение права, данное К.Марксом и Ф.Энгельсом в «Манифесте Коммунистической партии». Воля господствующего в экономике и политике класса навязывается как закон всему обществу. При таком понимании право с необходимостью предполагает несправедливость, не господствующих слоев населения и расценивается ими как инструмент угнетения и эксплуатации. Ограниченность классового подхода состояла в том, что исторически преходящие стороны содержания права принимались за его сущность, а само право получило негативную оценку как инструмент насилия, как социальное зло, подлежащее уничтожению.

Принципиально иным является подход, когда признаются общесоциальная сущность и назначение права, когда оно рассматривается как выражение компромисса между классами, различными социальными слоями общества. В наиболее развитых современных правовых системах (англосаксонской и романо-германской) приоритет отдан человеку, его свободе, интересам, потребностям. Таким образом, действительная сущность права заключается в том, что она отражает нормативно-определенную, гарантированную государством меру свободы личности. На основе признания общесоциальной сущности права можно сформулировать следующее определение. Право – это обусловленная природой человека и общества и выражающая свободу личности система регулирования общественных отношений, которой присущи нормативность, формальная определенность в официальных источниках и обеспеченность возможностью государственного принуждения.

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

1. Нормативность. Право состоит из норм, т.е. правил поведения общего характера. При помощи каждой правовой нормы государство способно урегулировать поведение неопределенного круга лиц, и они рассчитаны на неопределенное число жизненных ситуаций.

Право имеет нормативный характер, что роднит его с другими нормами социального регулирования – нравственностью, обычаями и т.д. Права, которыми располагает каждый человек или юридическое лицо не произвольны, они отмерены и определены в соответствии с действующими нормами.

Нормы права следует расценивать как «рабочий инструмент», с помощью которого обеспечивается свобода человека и преодолевается социальный антипод права – произвол и беззаконие.

Нормативность в правовой сфере – это не просто формирование типичного правила, а нечто больше – гарантия осуществления субъективного права. Обладатель субъективного права не просто свободен в своих действиях, его свобода обеспечена, защищена общеобязательностью нормы, за которой стоит мощь государства. Специфика нормативности права заключается в том, что право возведено в закон, в ранг официальных правил.

Формально нормативность выражена в позитивном праве, законодательстве, где нормы существуют в чистом виде. Право посредством юридических норм каждому гражданину или организации несет информацию о том, какие действия возможны, какие запрещены, а какие необходимы.

2. Интеллектуально-волевой характер права. Право – проявление воли и сознания людей. Интеллектуальная сторона права состоит в том, что оно есть форма отражения реальных закономерностей и общественных отношений – предмета правового регулирования. В праве отражаются и выражаются потребности, интересы, цели общества отдельных лиц и организаций. Однако эти потребности, интересы и цели обычно противоречивы, а иногда и противоположны. Право же выражает социальный компромисс на началах справедливости и разума.

Право есть проявление не только интеллекта, но и воли людей, ибо в нем определяется их будущее поведение, с его помощью; реализуются субъективные интересы и потребности, достигаются намеченные цели. Волевое начало права нужно рассматривать в нескольких аспектах. Во-первых, в основе содержания права лежат социально-правовые притязания отдельных лиц, их организаций и социальных групп, и в этих притязаниях выражается их воля. Во-вторых, государственное признание данных притязаний осуществляется через волю компетентных государственных органов, т.е. формирование права опосредуется волей общества и государства. В-третьих, регулирующее действие права возможно лишь при «участии» сознания и воли лиц, которые реализуют юридические нормы.

3. Общеобязательность. Общеобязательность (иногда нормативность называют общеобязательностью, желая подчеркнуть, что норма права не только общего, но и обязательного характера) показывает, что нормы права обязательны для всех членов общества, поэтому с помощью норм права можно урегулировать поведение всех членов общества. Право – это система общеобязательных правил поведения, т.е. нормы позитивного права, в отличие от других социальных норм, обязательны для всех членов общества. Это специфический признак права, отличающий его от иных норм социального регулирования: нравственности, обычаев, корпоративных норм и т.д.

4. Гарантированность. Гарантированность права (это свойство наиболее присуще праву, поскольку право гарантировано государством). Государство является самым мощным гарантом права. В принципе государство может добиться безусловного и неукоснительного соблюдения и исполнения правовых норм.

Государство, имеющее монополию на осуществление принуждения; представляет собой необходимый внешний фактор существования и функционирования права. Государственное принуждение реализуется в двух направлениях. Во-первых, оно обеспечивает защиту субъективного права и преследует цель принудить правонарушителя к исполнению обязанности, в интересах пострадавшей стороны (например, взыскание долга, возмещение причиненного ущерба). Во-вторых, в определенных законом случаях виновный привлекается к юридической ответственности и подвергается наказанию (лишение свободы, конфискация имущества, штраф и т.п.). Государственное принуждение – это фактор, позволяющий четко разграничить право и обязанность, т.е. сферу свободы и ее границы.

5. Формальная определенность. Нормы права, как правило, имеют письменную форму и закреплены в определенных документах, именуемых нормативно-правовыми актами. Это делает нормы права четкими и определенными правилами поведения, т.е. из содержания правовых норм мы без труда узнаем, как регулируются те или иные общественные отношения, какими правами и обязанностями обладают и могут обладать участники этих отношений. Это свойство, также выражает связь с государством. Следует заметить, что формальная определенность в некоторой степени свойственна другим нормативным системам. Так, корпоративные нормы закрепляются в уставах, положениях и других нормативных актах. Религиозные нормы-заповеди формулируются в священных книгах. Государство, в отличие от них, придает праву общеобязательное значение, возводя право в закон, придает официальную форму выражения. Нормы права официально закрепляются в законах, иных нормативных актах, которые подлежат единообразному толкованию. В прецедентном праве формальная определенность достигается официальной публикацией судебных решений, признаваемых в качестве образцов, обязательных при рассмотрении аналогичных юридических дел. В обычном праве обеспечивается формулой закона, который санкционирует применение обычая, либо текстом судебного решения, принятого на основании обычая. В результате на основе норм и индивидуальных юридических решений четко и однозначно определяются субъективные права и обязанности субъектов.

Связь общества, государства и права в рассматриваемом аспекте описывается формулой – содержание права создается обществом, форма права – государством.

6. Системность. Право это единая система норм в масштабах всего государства. Нормы, составляющие позитивное право находятся друг с другом в тесной связи и взаимозависимости. Поэтому право способно единообразно регулировать общественные отношения в масштабах всей страны. В настоящее время в свете новых подходов к пониманию права особую значимость приобретает деление его на три структурных элемента – на естественное, позитивное и субъективное право, которые представляют системное единство. Первый элемент – естественное право, состоящее из социально-правовых притязаний, содержание которых обусловлено природой человека и общества. Важнейшая часть естественного права – права человека, или, иначе говоря, возможности которые общество и государство способны обеспечить каждому гражданину. Второй элемент – позитивное право. Это – законодательство и другие источники юридических норм, в которых получают официальное признание социально-правовые притязания социальных групп. Третий элемент – субъективное право, т.е. индивидуальные возможности, возникающие на основе норм позитивного права и удовлетворяющие интересы и потребности его обладателя.

Отсутствие хотя бы одного из перечисленных элементов деформирует право; оно утрачивает свойства эффективного регулятора общественных отношений и поведения людей. Нередко право сводят к совокупности (системе) норм. При таком понимании право становится внешним для человека, навязываемым ему сверху. Подобная узкая трактовка искажает смысл права. Для человека ценны не нормы сами по себе, а те реальные возможности и блага, которые они обеспечивают; блага человек имеет и добывает сам. Смысл же социально-правовых притязаний состоит том, чтобы они получили официальное признание, т.е. трансформировались в субъективные права. Инструментом, с помощью которого естественно-правовые притязания переходят в субъективные права, являются нормы позитивного права. Что для человека важнее, гарантированные реальные блага или инструмент их гарантирования (юридические нормы)? Наверно, все-таки благо, а не нормы, по которым оно отмерено, которыми защищено.

Сведение права к совокупности норм приводит к отождествлению его с позитивным правом и игнорированию естественного права. Дело в том, что субъективное право имеет два источника – формальный (нормы права, или позитивное право) и содержательный (естественное право). Разрыв связей между ними порождает представление, а точнее сказать иллюзию того, что субъективное право – «дар» государства, законодателя, благо, отпущенное сверху. Отдельный человек становится зависимым от закона и, по сути, бесправным. Основной смысл правового регулирования заключается в трансформации естественного права в субъективное, что осуществляется

признанием социально-правовых притязаний в источниках права, т.е. возведением естественного права в закон.

6.2. Сущность права

В вопросе о сущности права существуют два основных подхода, которые мы затрагивали в предыдущем параграфе: классовый и надклассовый (общесоциальный).

1. Классовый подход выражен в марксистско-ленинской теории. До недавних пор сущность права рассматривалась только с марксистско-ленинских позиций. Марксистско-ленинское понимание сущности права базировалось на определении, данном в «Манифесте Коммунистической партии» (1848 г.). В этом документе Маркс и Энгельс, обращаясь к буржуазии, писали: «Ваше право есть лишь возведенная в закон воля вашего класса, воля, содержание которой определяется материальными условиями жизни вашего класса». Данное положение было положено в основу марксистско-ленинского понимания сущности права, и советская ТГП, исходя из этого положения, определяла право как возведенную в закон волю экономически господствующего класса.

Таким образом, право рассматривалось как (сторонники марксизма-ленинизма выделяли следующие признаки, характеризующие сущность права):

а) право есть воля, т.е. целенаправленный интерес;

б) право – это не просто воля, а классовая воля, воля определенных классов (отсюда вытекал классовый характер права; право – классовое явление);

в) право – это классовая воля, возведенная в закон, т.е. получившая общеобязательное значение, навязанная всему обществу. Возвести в закон волю – это, значит, сделать её обязательной для всех. Таким образом, воля одного становится законом жизни всего общества;

г) право – это воля, обусловленная, в конечном счете, экономическим базисом общества (согласно марксизму-ленинизму именно производственные отношения определяют общественные отношения). В марксистско-ленинском понимании право является орудием классового господства.

2. Надклассовый. Современное право нельзя рассматривать с классовых позиций, т.к. современное право перестало быть орудием классового господства (борьбы). На сегодняшний день право выступает, как орудие социальных компромиссов и направлено на достижение согласия в обществе, оно пытается выразить и защитить общие интересы. Согласно мнению проф. Алексеева С.С., право – это явление культуры, оно вбирает в себя все достижения цивилизации, и, в первую очередь, впитывает в себя идеи нравственности, право базируется на определённых нравственных началах.

Представители нравственного (естественно-правового) подхода видят сущность права в мере свободы, мере справедливости.

Марксистско-ленинская трактовка не раскрывает богатства содержания права, т.к. любая правовая система отражает не только классовую волю, но вбирает в себя всё богатство достижений данной эпохи.

Право – единственный и мощный регулятор общественных отношений, и оно действительно может выступать орудием классового господства. Но только ли это составляет сущность права? Наука старается обогатить себя достижениями различных теорий, синтезировать их. Подходы в понимании права сводятся к различным пониманиям сути права. Таким образом, право можно рассматривать как ведущий регулятор общественных отношений, орудие социального управления.

Надклассовый подход в понимании сущности права выражен в различных немарксистских теориях: естественного права, юридического позитивизма, солидаризма, нормативизма, социологической юриспруденции, психологической теории права. Все эти теории по-своему объясняют сущность права.

В современной отечественной ТГП сущность права рассматривается по-разному. Одни исследователи считают, что сущность права имеет две стороны: классовую и общесоциальную. В различные исторические эпохи на первый план выступает либо классовая, либо общесоциальная сторона.

Другие исследователи полагают, что в прошлом право носило классовый характер, современное же право утратило классовый характер и превратилось, как и государство, из орудия классового господства в орудие социальных компромиссов. Общесоциальная сущность права выражается в том, что оно служит интересам всех без исключения людей, обеспечивает организованность, упорядоченность, стабильность и развитие социальных связей. Общесоциальная сущность права конкретизируется в его понимании как меры свободы. В пределах своих прав человек свободен в своих действиях, а общество в лице государства стоит на страже этой свободы. Так, право – это не просто свобода, а свобода, защищенная и гарантированная от посягательств.

6.3. Принципы права

Важнейшим инструментом теоретического анализа отрасли права, ее предмета, метода, отраслевого механизма правового регулирования и правовой системы в целом является понятие принципа права.

В марксистско-ленинской теории права этой теме придавалось центральное значение: авторы ни одного учебника или учебного пособия не могли обойтись без освещения «принципов социалистического права». На наш взгляд, такая ситуация сложилась в связи с пониманием правовых принципов как руководящих, основополагающих идей, закрепленных в пра-

ве. Предельная идеологическая «накачка» этой темы в прежние времена приводила к повышенному вниманию к ней, к ее фетишизации. Отсутствие же такой «накачки» дало обратный эффект. При этом не следует сбрасывать со счетов и сложности с содержательной характеристикой принципов современного права.

Как основополагающие идеи, начала, тем или иным образом выраженные в праве, правовые принципы трактуются и до сих пор (см. например: Общая теория права: Курс лекций / Под общей ред. В.К. Бабаева. Нижний Новгород, 2001. С. 128; Хропанюк В.Н. Теория государства и права. М., 2001. С. 163–164). Таким образом, существующая в нашем правоведении теория правовых принципов сводится к тому, что принцип права – это основополагающая идея, исходное (руководящее) начало, тем или иным образом зафиксированное в праве.

Сегодня проблема, на наш взгляд, состоит в другом: принципы права понимаются весьма однобоко, развитие их понятия остановилось на месте, оно не отвечает общему уровню развития правовой теории и тормозит решение связанных с ним теоретических вопросов.

В то же время соединение таких трех компонентов, как положений общей теории систем, идеи механизма правового регулирования (но не как синтеза всего и вся из жизни правовых явлений, а как механизма развертывания объективного права вовне) и знания о двойственной природе права (с одной стороны, оно – информационная система, содержащая в себе сведения об основных средствах правового воздействия, а с другой – главный элемент, основа реальной цепочки правовых средств, «выдвинувшихся» из объективного права в процессе урегулирования конкретного акта поведения) вызывает теоретическую «реакцию», результатом которой предстает совершенно иной взгляд на понятие принципа права.

Ведь принципы права в том виде, в каком о них идет речь в традиционных формулировках их понятия, – это, на самом деле, не что иное, как информационное отражение в праве основных связей, реально существующих в правовой системе. В этом плане принципы остались, по существу, единственным информационным компонентом системы права, относительно которого не предпринимались попытки отыскать онтологический аналог, «двойник» в правовой действительности.

Собственно, все сформулированные на данный момент правовые принципы (за исключением надуманных) можно «разнести» по принципам-связям, то есть у каждого принципа-идеи можно найти принцип-отношение, на котором он базируется.

Отраслевые принципы-идеи основываются на двух группах правовых связей:

1) существующих в предмете отрасли;

2) в механизме его правового урегулирования, то есть между средствами правового воздействия на предмет.

Некоторые из этих принципов-связей могут совпадать. Например, важнейшей структурной связью в МПР (механизме правового регулирования) является правовая связь между субъектами, то есть правовое отношение. Вместе с тем предмет отрасли пронизывает именно правовая структура (система правовых отношений).

Рассмотрим в плане отыскания объективных аналогов некоторые правовые принципы-идеи. Так, принцип законности отражает существенную связь между реальным поведением и нормами права, а точнее, отношение соответствия между реальным (фактическим) поведением и требованиями права как информационно-управляющей системы. Или, например, закрепленный в гражданском процессуальном праве принцип равенства процессуальных прав сторон является отражением важнейшей особенности отношений субъектов в гражданском процессе, обусловленной, в свою очередь, равенством сторон гражданского оборота. А такие принципы-идеи, как диспозитивность (гражданское процессуальное право) и публичность (уголовно-процессуальное право), характеризуют особенности связей гражданского и уголовного процессов с материально-правовой сферой. Процессуальный принцип объективной истины базируется на связи процесса с его объектом и целью.

Часть принципов-идей, включенных в процессуальное право, является отражением принципов-связей в структурной организации судебной и иных юрисдикционных систем (участие присяжных и коллегиальность в рассмотрении дел и др.).

В системе права нужно различать:

а) принципы-идеи, которые она содержит как информационная система, и которые являются «идейным» отражением объективно существующих связей в МПР и объекте правового регулирования;

б) принципы собственной структурной организации системы права.

Речь идет уже о связях внутри самого права, о связях между его элементами: отраслями, институтами и т.д. Также существует взаимосвязь между принципами структурной организации права и принципами-идеями, которые оно содержит. Обусловленность последних принципами-связями между правовыми средствами и связями в предмете отрасли создает цепь закономерностей, выступающих объективной основой построения и совершенствования системы законодательства.

Такой подход заставляет законодателя в процессе нормотворческой деятельности не только обращаться к принципам-идеям, закрепленным в законодательстве, но и, в первую очередь, принимать во внимание принципы-связи, реально существующие в правовой системе. Тем более что первые в некотором роде есть результат его собственной деятельности.

Существуют утверждения о существовании системы принципов отдельной отрасли или в масштабе всей системы права. Хотя, на наш взгляд, аспект исследования проблемы правилен и перспективен, но не всегда подобные утверждения имеют соответствующую аргументацию. Ведь отраслевые принципы-идеи в совокупности могут составить систему минимум при двух условиях:

а) систему образуют принципы-связи, на которых базируются принципы-идеи;

б) принципы-идеи адекватно отражают систему принципов-связей, то есть не имеют лишних, включают необходимые и т.д.

Система связей (отношений) – это то, что в теории системного подхода именуется структурой. Поэтому вопрос о системе правовых принципов-связей – это вопрос о правовой структуре.

Выше уже отмечалось, что принципы-идеи базируются на двух основных видах правовых связей: в МПР и в предмете отрасли. Поэтому при попытке представить совокупность принципов-идей как систему предварительно нужно изучить этот момент. Ведь названные виды правовых связей относительно самостоятельны. Кроме того, правовой структурой обладает лишь предмет комплексной отрасли, а правоотношения, возникающие в предмете основной отрасли, в систему между собой не связаны. Хотя фактический материал для формирования принципов-идей они дают.

С другой стороны, если в результате исследования содержания какой-либо отрасли права будет установлено, что ее предмет характеризуется целостной совокупностью разнородных принципов-идей, то несомненно, что перед нами комплексная отрасль права.

Итак, правовые принципы (они же – принципы права, принципы правового регулирования) – это главные, определяющие, важнейшие структурные связи в объекте правового регулирования, внутри правовой системы и вне ее (связи с социальной средой), которые должны найти информационное отражение в содержании объективного права в виде принципов-идей.

Таким образом, они выражают закономерности права, правового регулирования, их природу и социальное назначение, представляют собой наиболее общие правила поведения, которые либо прямо сформулированы в законе, либо выводятся из его смысла.

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

К общеправовым принципам относят:

- 1) справедливость;
- 2) юридическое равенство всех субъектов права перед законом и судом;
- 3) гуманизм;

- 4) демократизм;
- 5) единство прав и обязанностей;
- 6) сочетание убеждения и принуждения и т.п.

Названные принципы являются общеправовыми, ибо действуют во всех без исключения отраслях права.

Если принципы характеризуют наиболее существенные черты нескольких отраслей права, то их относят к межотраслевым. Среди них выделяют: принцип неотвратимости ответственности, принцип состязательности и гласности судопроизводства и т.д.

Принципы, действующие в рамках только одной отрасли права, называются отраслевыми. К ним относятся: в гражданском праве – принцип равенства сторон в имущественных отношениях; в уголовном процессе – презумпция невиновности и т.п.

Принципы права участвуют в регулировании общественных отношений, так как они не только определяют общие направления правового воздействия, но и могут быть положены в обоснование решения по конкретному юридическому делу (например, при аналогии права) т.е. в определенных случаях могут приобретать статус источника права.

6.4. Юридические презумпции и фикции

Презумпция – это предположение о наличии или отсутствии определенных фактов, имеющих силу юридических фактов (основано на связи между предполагаемыми фактами и фактами наличными и подтвержденное предшествующим опытом). В основе презумпций лежит социальный опыт, многократно проверенное практикой знание о том, что презюмируемое – типичный, вероятный при данных условиях факт.

Правовая презумпция имеет следующие характерные черты:

- а) прямо или косвенно закрепляется в праве;
- б) в любом случае имеет значение для правового регулирования;
- в) вызывает правовые последствия, если она является неопровержимой в силу закона или не опровергнута в процессе разрешения дела.

Самой древней юридической презумпцией является презумпция знания права и закона, предполагается, что все должны знать писанный закон. Эта презумпция была сформулирована и применялась еще в римском праве («незнание закона никого не извиняет»). Без такого юридического предположения было бы вообще невозможно применить правовую норму, решить то или иное юридическое дело.

А самой важной и, пожалуй, самой знаменитой юридической презумпцией является презумпция невиновности обвиняемого в уголовном процессе: каждый обвиняемый в совершении преступления считается невиновным,

пока его виновность не будет доказана в предусмотренном законом порядке и установлена вступившим в законную силу приговором суда. При этом обвиняемый не обязан доказывать свою невиновность: его вину должен доказать обвинитель. Презумпция невиновности обвиняемого в уголовном процессе закреплена в ст. 49 Конституции Российской Федерации.

В гражданском процессе действует обратная презумпция: презумпция виновности неисправного должника (должник, не исполнивший свое обязательство, считается виновным в неисполнении, пока не докажет обратное). Презумпции, таким образом, тесно связаны с процессом доказывания и с распределением бремени доказывания.

Юридические презумпции можно подразделить:

1) по сфере действия – на общеправовые и отраслевые. Общеправовой является презумпция знания опубликованных законов (действует во всех отраслях права). Примером отраслевой презумпции может служить презумпция вины владельца источника повышенной опасности в случае причинения им вреда (действует в гражданском праве);

2) по юридической силе – опровергаемые (положения, которые допустимо оспаривать – например, презумпция отцовства) и неопровергаемые (положения, которые являются принципами права – например, презумпция невиновности);

3) по форме существования – легальные (предположения, которые закреплены нормами права. Например, отцом ребенка признается лицо, состоящее в браке с матерью ребенка) и фактические (предположения, основанные на разумных началах и житейском опыте. Например, положение, согласно которому при отсутствии доказательств необычные факты признаются несуществующими).

К таким же феноменам правовой действительности, которые, не будучи юридическими фактами, тем не менее, могут порождать юридические последствия, относятся и правовые фикции. В точном переводе с латыни – это выдумка, вымысел. Видный германский правовед Рудольф фон Йеринг (1818–1892 гг.) образно характеризовал правовые фикции как «юридическую ложь, освященную необходимостью», как «технический обман».

Под правовой фикцией понимается положение, которое в действительности не существует, но которому право придало значение факта (в установленных юридических процедурах). Так, в римском праве была фикция о признании «по вымыслу» иностранца римским гражданином, если он выступал истцом или ответчиком в гражданских сделках. Во французском праве существует фикция, которая гласит: если жена и муж погибли одновременно, первым погибшим считается муж. Эта фикция необходима для того, чтобы установить четкий порядок наследования. По российскому гра-

жданскому праву днем смерти гражданина, объявленного умершим, считается день вступления в законную силу решения суда об объявлении его умершим.

Теория права относит юридические фикции к особым средствам, которые используются для обеспечения формальной определенности права. Они упрощают правовые отношения и способствуют установлению справедливости.

Различают легальные и фактические фикции. Легальные фикции закреплены в законе. Например, в уголовном праве гражданин считается несудимым, если судимость в установленном законом порядке снята или погашена. Фактические фикции - например, положение о том, что незнание закона не освобождает от ответственности. Однако знание огромного массива законов является фикцией даже для юристов.

Таким образом, правовые фикции, как и правовые презумпции, устраняют неопределенность в правовых отношениях, вносят четкость и стабильность в правовое регулирование.

6.5. Право и экономика

В данном случае под экономикой следует понимать определенную социальную сферу, а именно – диалектическое сочетание социальных отношений и социальной деятельности, связанных с производством, обменом и распределением материальных благ. Определяющую роль в сфере экономики играют отношения собственности.

В марксистской теории соотношение права и экономики трактуется исходя из общих закономерностей связи базиса – экономической структуры общества («экономического строя»), которая складывается независимо от воли и сознания людей, и надстройки – идеологических отношений и институтов, которые не могут возникнуть без опосредования общественным сознанием. Экономика как явление базисного порядка имеет определяющее значение по отношению к праву как к части надстройки. Базис общества, во-первых, обуславливает необходимость правового регулирования в целом, то есть существование права как такового, во-вторых, определяет тот или иной тип права, в-третьих, определяет конкретные черты права той или иной страны в данный исторический период. Маркс отмечал, что «право никогда не может быть выше, чем экономический строй и обусловленное им культурное развитие общества».

В то же время К. Маркс и Ф. Энгельс не рассматривали определяющее значение экономики по отношению к праву прямолинейно, не упрощали его: учитывалось влияние на право других факторов, других частей надстройки («культурного развития общества») и подчеркивалось, что базис оказывает влияние на право только в конечном счете.

В теории марксизма указывается на относительную самостоятельность права по отношению к базису, которая проявляется, прежде всего, в возможности обратного воздействия права на экономику. Так, Энгельс писал о том, что право может, как способствовать экономическому развитию, так и тормозить его.

Разработанные К. Марксом и Ф. Энгельсом теоретические положения о закономерностях связи экономики и права, в принципе, достоверны. Однако в дальнейшем обратное влияние права на экономику было сильно преувеличено в теории и практике «социалистического строительства». Это было обусловлено тем, что главным собственником в социалистическом обществе было государство, которое планы своей экономической деятельности объявляло юридическим законом, а необходимость достижения тех или иных результатов в экономике формулировало как юридические требования.

Оценку связей права и экономики следует проводить как с учетом необходимости государственно-правового регулирования экономических процессов, так и с учетом необходимости соблюдения прав и свобод человека в экономической сфере. Теоретические модели соотношения права и экономики исторически формировались в поисках оптимального соотношения между экономической свободой и экономическим равенством людей. Экономическую и личную свободу индивида считали главным Адам Смит, Джон Стюарт Милль, Бенжамен Констан, Джон Локк, хотя и понимали, что она, в конечном счете, порождает неравенство. Приоритет же равенства перед индивидуальной свободой отстаивал Жан-Жак Руссо.

В современный период концепцию невмешательства государства и права в экономику обосновывают сторонники либеральной школы (Ф. Хайек и др.). Вместе с тем и они отмечают, что государство не должно бездействовать: власть должна создавать условия для инициативной деятельности граждан и развития их индивидуальных способностей.

В современном мире через идею социального государства находится баланс в соотношении между экономикой и правом, государственно-правовым регулированием экономики (особенно в сфере распределительных отношений).

В условиях рыночной экономики и перехода к рынку отмечают следующие направления использования правовой формы (проф. В.В. Лазарев):

- а) определение целей экономического развития;
- б) закрепление равноправия всех форм собственности;
- в) определение круга субъектов рыночных отношений;
- г) вытеснение порочных средств ведения хозяйства и коммерции;
- д) продуманная налоговая политика;

е) формирование правовых механизмов и процедур разрешения конфликтов в сфере экономики;

ж) установление юридических санкций за экономические правонарушения.

Таким образом, соотношение и взаимосвязи права и экономики определяются необходимостью:

а) создания правовыми средствами условий для нормального развития рыночной экономики;

б) обеспечения справедливого распределения (перераспределения) доходов между различными слоями общества через систему налогов, государственный бюджет, специальные социальные программы.

И сегодня это, по крайней мере, признаются многими современными государствами. Например, согласно Конституции Российской Федерации (ст. 8) в России гарантируются единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности, а также признаются и защищаются равным образом частная, государственная, муниципальная и иные форма собственности.

6.6. Право и политика

Термин «политика» впервые появился в Древней Греции и происходит от греческого слова «polis» – город-государство. «Именно в античных государствах, – пишет проф. А.В. Мицкевич, – зародилось и понятие политики как общественного (светского) института, выражавшего общие дела (интересы) полиса, города-государства, типичного для государственности Древней Греции и Рима».

В современном значении политику в самом общем виде можно определить как социальную сферу, в которой сталкиваются, борются, реализуются интересы (прежде всего экономические, материальные) больших социальных групп: классов, народов, национальных, религиозных, профессиональных сообществ и других социальных общностей. Политика и возникает как явление вместе с социальной дифференциацией общества, расслоением его на большие социальные группы, обладающие своими особыми (а порой и антагонистическими, то есть прямо противоположными) интересами. Нерегулируемая политическая борьба могла бы взорвать общество, уничтожить его как форму социального бытия человека, и именно поэтому возникает потребность в особой форме организации общественной власти (государство) и в особой нормативной системе социальной регуляции (право), которые призваны сохранить целостность общества в его развитии и новом состоянии.

Все это определяет политическую природу государства и права, делает их явлениями политики, политической жизни общества. Более того, государство – «главный политик», центральный субъект политической жизни и политической организации любого общества: если все другие субъекты политики (политические партии, профсоюзы, отдельные политики и др.) выражают интересы только своей социальной группы, то государство призвано направлять, координировать политическую деятельность, политическую борьбу всех других участников политики.

Государство представляет собой наиболее мощный, наиболее совершенный инструмент реализации политических интересов, поэтому среди субъектов политики идет постоянная борьба за обладание рычагами государственной власти, за приближение к ней. В результате такой борьбы государство может стать «достоянием» какой-либо одной партии, социальной группы, и тогда в обществе последуют негативные последствия: тоталитарные режимы являются следствием именно такого поворота событий. Государство – «собственность» общества, оно должно принадлежать только обществу в целом (демократия) и выражать общие интересы всех социальных групп и слоев.

Политика может быть и антигосударственной (деятельность нелегальных партий, террористических организаций и т.п.). Однако в любом случае она касается государства, затрагивает его интересы. И сегодня поведение субъектов политики определяют, прежде всего, экономические интересы, а потом уже все остальные.

Право имеет политическую природу, ибо по своей сути является нормативной формой согласования воли и интересов больших социальных групп. Маркс отмечал, что «все юридическое в основе своей имеет политическую природу». Однако взаимоотношения права и политики далеко не однозначны.

В отечественной литературе советского периода существовал такой подход: в праве опосредствуется только государственная политика, причем не вся, а лишь та ее часть, которая для своего осуществления нуждается в общеобязательной форме и государственной охране, то есть возведении в закон (проф. С.С. Алексеев).

Однако право может служить формой выражения и осуществления политики лишь до тех пор, пока сама эта политика строится на исходных началах права и справедливости, то есть до тех пор, пока право используется государством в соответствии с его природой. Как только государство начнет использовать законодательную власть в интересах какого-то одного социального слоя или проводить антинародную политику, правовое содержание из официальных источников исчезнет и в руках государства останется бес-

содержательная юридическая форма («неправовой закон»), использование которой в интересах политической конъюнктуры имеет свои пределы и может привести к разрушению всей политико-правовой системы.

Поэтому говорить о служебной роли права по отношению к политике, а тем более о верховенстве политики над правом, достаточных оснований нет. А в правовом государстве политика вообще должна быть правовой, как и вся деятельность такого государства.

Можно было бы сказать, что орудием политики является не право, а закон. Исходя из этих позиций, проф. Мушинский пишет: «Закон есть симбиоз права и политики. В нем сочетаются право и справедливость, с одной стороны, и политическая сила и целесообразность – с другой. Если взглянуть на современные законодательные органы – парламенты, то легко обнаруживается, что в них постоянно меняется соотношение политических сил. Интересы, которые представляет парламентское большинство, и будут, прежде всего, защищены в законе, хотя нередко за счет попрания права».

Здесь только нужно учитывать, что права не существует вне форм его выражения. Поэтому точнее говорить не о праве и законе, а о законах с правовым содержанием (что и есть право) или о законах, не имеющих правового содержания и представляющих собой бессодержательную юридическую форму («неправовые законы» или «неправовое законодательство»).

6.7. Социальная ценность права

В отечественной науке ТПП это сравнительно новый вопрос. Разработка началась в конце 60-х годов. Первым, кто стал заниматься изучением вопроса ценности права, был проф. Алексеев С.С. (в 1968 году он написал статью о ценности права). В 60-е годы получила развитие аксеология – наука о ценностях. Юристы осторожничали, т.к. с 20-х гг. в нашей стране утвердился правовой нигилизм; право считалось временным явлением. В 30-е годы право выступало как карательный элемент, в нем видели репрессию. Негативное отношение к праву было и в 60-х, и в 70-х годах; можно сказать, что оно существует и в настоящее время.

По мнению проф. Тугаринова, ценности – суть, предметы, явления и их свойства, которые нужны (необходимы, полезны, приятны и пр.) людям определенного общества или класса и отдельной личности в качестве средства удовлетворения их потребностей и интересов, а также идеи и побуждения в качестве нормы, цели, идеала. Ценность – то, что составляет благо для человека. В этом плане право рассматривается как ценность для общества в целом, для государства, для отдельной личности. Социальная ценность права имеет две стороны:

1. Инструментальная ценность права, выражается в том, что право полезно для общества, государства и отдельных индивидов, как регулятор общественных отношений (инструмент воздействия на общественные отношения), т.е. как инструмент социального регулирования, право это ведущий основной регулятор общественных отношений. Право полезно, прежде всего, для государства, т.к. оно является государственным регулятором общественных отношений. С помощью позитивного права государство создает в обществе необходимый для себя порядок. Однако право как инструмент социального регулирования может быть полезным не только для государства, но и для общества в целом, для каждого отдельного индивида.

2. Социальная ценность права выражается в том, что право изначально, по своей природе, как мера и гарант свободы для каждого отдельного индивида. Социальная ценность проявляет себя там, где позитивное право основано на естественном праве. В этом случае позитивное право призвано не только определять границы поведения индивида, но и защищать, обеспечивать его свободу, права и интересы. Право призвано быть мерой справедливости.

Ценность предметов и явлений проявляется по отношению к человеку. Ценность не внутренне присуща праву, а выражается в отношении к человеку. Поэтому собственной ценности право не имеет, сама по себе ценность права не существует. Всякому предмету имманентны определенные свойства (например, металл ценен благодаря своим свойствам). Точно так же и право. Иногда свойства права отождествляют с признаками, что не совсем правильно, хотя свойства могут быть отражены через признаки. Свойства, которые выражают социальную ценность права, оказывается присущи не только праву, но и многим другим социальным нормам, хотя в праве они выражены более ярко. Другими словами свойства права через признаки выражены вовне. Можно назвать следующие свойства права:

1. Право – это средство организации управления обществом, оно придает действиям людей согласованность.
2. Право – это действенное средство защиты существующего общественного строя.
3. Право – это средство обновления общества, фактор прогресса – развивает те общественные отношения, в которых общество заинтересовано.
4. Право – это выразитель справедливости.
5. Право определяет меру свободы личности в обществе.

6.8. Источники (формы) права

В данном случае речь пойдет о формах права. Необходимо сразу заметить, что понятие «источник права» и понятие «форма права» имеют разное значение.

Вообще, понятие «источник права» в юридической науке не имеет какого-либо единого смысла и значения, тем не менее, обычно оно рассматривается, как минимум, в трёх смыслах (материальном, идеологическом и формально-юридическом):

1. В материальном смысле под источником права понимают сами общественные отношения, порождающие право. Право коренится в материальных условиях жизни общества (формы собственности, интересы и потребности людей и т.д.), т.е. право, правовые нормы всегда отражают своим содержанием те отношения, на урегулирование которых они направлены.

2. В идеологическом смысле под источником права принято понимать государственную волю, выраженную в праве. В праве всегда, так или иначе, выражена воля государства, которая может быть либо волей народа, либо волей каких-либо классов, социальных групп, индивида, но прежде чем нормы права появятся, они должны пройти через государственный механизм, т.е. должна сформироваться воля государства. Кроме того, в праве выражаются различные правовые учения, доктрины, правосознание и правовая культура в целом, мировоззрение и мироощущение индивида, общества.

3. В формально-юридическом смысле источник права – это форма установления и внешнего выражения правовых норм, т.е. в этом смысле понятие «источник права» говорит о том, каким образом устанавливаются нормы права и как они выражены во вне (его объективизация, материализация).

Согласно мнению большинства ученых-юристов, сложившемуся в науке ТПП, понятие «форма права» имеет два основных значения:

1) внутренняя форма права – это строение права, его внутренняя организация, структура права (иначе – система права). Она открывается при анализе права;

2) внешняя форма права – это внешняя оболочка права. Она характеризует то, как право, выражено во вне (в связи с этим, понятие «форма права» в этом значении отождествляется с понятием «источник права» в формально-юридическом смысле).

После длительных дискуссий по данному вопросу учёные-юристы договорились под источником права понимать внешнюю форму права, а под формой права понимать источник права. В настоящее время понятия «источник права» и «форма права» рассматриваются как тождественные.

В юридической науке источник права чаще всего понимается в формально-юридическом смысле, поэтому в науке ТПП источник права (форма права) – это форма установления и внешнего выражения действующих правовых норм. Нередко под источником права понимается также способ введения в закон воли господствующего класса.

Источники права в формально-юридическом смысле можно подразделить на две группы: традиционные (основные, типичные) и нетрадиционные (неосновные, нетипичные, нехарактерные для права). Последние встречаются в правовых системах того или иного государства как исключение, особенность.

К традиционным источникам права относят:

- 1) правовой (санкционированный) обычай;
- 2) правовой (судебный или административный) прецедент;
- 3) нормативный (нормативно-правовой) акт.

Эти источники права существуют с древнейших времен и распространены повсеместно (они встречаются как источники права в правовых системах многих государств).

К нетрадиционным источникам права относят:

1) юридическую науку (или юридическую доктрину) – она являлась источником права в Древнем мире и представляла собой деятельность, труды римских ученых – юристов, например, высказывания Гая, Павла, Ульпиана и др.;

2) правосознание – это определенные идеи, взгляды, чувства, эмоции людей, их представление о праве и праве желаемом; обычно правосознание является источником права в тех государствах, где утвердилось традиционно – религиозная правовая система; в нашей стране этот источник права был особенно актуален в первые годы советской власти, когда основу правового регулирования составляло революционное правосознание;

3) нормативный договор – этот источник права имеет двойственную природу: является традиционным (основным) источником в международном праве, в то же время в национальном праве в качестве традиционного (основного) не рассматривается. Однако, в России ему все же придается определенное значение. Так, Федеративный договор регулирует отношения между субъектами Российской Федерации наряду с Конституцией РФ, также трудовому праву известно понятие «коллективный договор», который к тому же является источником данной отрасли права;

4) принципы права – они часто применяются, например, судьей при пробелах в законодательстве;

5) права человека;

6) религиозные нормы и некоторые другие правовые явления.

Остановимся на двух традиционных источниках. Правовой (санкционированный) обычай – это исторически сложившееся правило поведения, которому государство придало общеобязательное значение. Простой обычай еще не является правовой нормой, т.е. источником права является не любой обычай, а только тот, который санкционирован государством (при-

дана им общеобязательная схема). Иногда некоторые обычаи превращаются в право (когда их признают в качестве норм права). Совокупность правовых обычаев образует обычное право. Данный источник наиболее широко был распространен в государствах Древнего мира и Средневековья, но и в современных государствах обычай также встречается. В РФ правовой обычай распространен незначительно (например, ст. 5 Гражданского кодекса РФ – признает существование обычаев делового оборота, некоторые правовые обычаи также содержит Кодекс торгового мореплавания и т.д.).

Правовой прецедент – это решения судебного или административного органа по конкретному делу, которому государство придало общеобязательное значение, (оно служит образцом при разрешении аналогичных дел). С латинского языка слово «прецедент» переводится как «пример». Сами по себе решения органов (судебных или административных) по конкретным делам нормами права не являются, т.к. содержат индивидуально – конкретные правовые предписания. Эти решения содержат предписания, адресованные конкретным лицам и рассчитанные на конкретную ситуацию. Однако, в ряде случаев государство придает решениям судебных или административных органов по конкретным делам общеобязательное значение, и они становятся источниками права. После придания таким решениям общеобязательного значения они становятся образцами при разрешении в дальнейшем аналогичных дел. Совокупность правовых прецедентов именуется прецедентным правом (или юридической практикой). Правовой прецедент возник и был достаточно широко распространен в государствах Древнего мира и Средневековья, но наибольшее распространение данный источник права получил в эпоху Нового и Новейшего времени. В настоящее время он широко распространен в Англии, США, Канаде, Австралии, Новой Зеландии и некоторых других странах. В Российской Федерации этот источник права развития не получил, и, вообще, отрицается официальной доктриной как источник права.

6.9. Социальное назначение и функции права

Социальное назначение права в самом общем виде выражается в том, что право – это регулятор общественных отношений, т.е. право призвано регулировать, упорядочивать отношения между людьми в самых различных сферах общественной жизни. Более детально социальное назначение права выражено в его функциях.

Функции права – это определенные направления и стороны воздействия права на общественные отношения, в которых выражается сущность и социальное назначение права. Следовательно:

1) функции права – это определенные основные и неосновные направления воздействия права на общественные отношения; функции права – это определенные стороны воздействия права на общественные отношения;

2) функции права – это направления и стороны воздействия права на общественные отношения, в которых выражается сущность права;

3) функции права – это направления и стороны воздействия права на общественные отношения, в которых выражается социальное назначение права.

Классификация функций права. В понимании функций права существуют два подхода: в социально-политическом аспекте и в социально-юридическом аспекте.

Социально-политический аспект. Поскольку право находится в тесном единстве с государством, а функции государства практически всегда осуществляются в правовых формах, то функции права во многом совпадают с функциями государства. В этой связи функции права можно подразделить, как и функции государства на: внутренние и внешние, постоянные и временные, основные и неосновные, на экономические, политические, идеологические, социальные, экологические. Вместе с тем эти классификации не выражают специфики права, как регулятора общественных отношений, поэтому в юридической науке принято выделять наряду с социально-политическими функциями права (вышеназванные) также социально-юридические или специально-юридические функции права, к которым относятся *регулятивная* и *охранительная*. *Регулятивная* функция выражается в позитивном регулировании общественных отношений и направлена на правомерное поведение субъектов права.

Эти функции подразделяются на:

1) регулятивно-статическую функцию (выражается в том, что право в своих нормах закрепляет определенные, установившиеся общественные отношения);

2) регулятивно-динамическую функцию (выражается в том, что право способствует развитию закрепленных им общественных отношений или накладывает определенные рамки на изменяющиеся, развивающиеся общественные отношения).

Охранительная функция выражается в том, что право охраняет, обеспечивает регулируемые им общественные отношения, и она направлена на неправомерное поведение субъектов права. Право, выполняя эту функцию, является гарантом законности и правопорядка. Это функция подразделяется на:

а) карательную (наказательную) функцию (выражается в применении карательных, «штрафных» санкций);

б) компенсационную (правовосстановительную) функцию (выражается в применении правовосстановительных санкций, т.е. применение мер защиты в восстановлении нарушенных прав и интересов).

Следует заметить, что взгляды на выделение функций права неоднозначно. Некоторые авторы выделяют еще и оценочную функцию, которая выражается в том, что право является критерием оценки поведения людей, при помощи права оценивается как правомерное, так и неправомерное поведение. Например, Радько подразделил функции права на регулятивную, охранительную и воспитательную. Профессор Горжинева подразделила функции права на функции правового регулирования (охранительная, регулятивная) и воспитательную. Профессор Алексеев предложил следующие две классификации:

1) регулятивную (статическая и динамическая); охранительную; воспитательную;

2) социально-политические (экономическая, политическая, социальная, идеологическая функции) и специально-юридические (статическая регулятивная, динамическая регулятивная, охранительная).

6.10. Типология права

Это специфическая классификация права и выражает она определенную концепцию правопонимания, то или иное общее понятие права.

Марксистско-ленинская теория для характеристик исторического развития права использовала категорию «исторический тип права». Эта категория во многом совпадает с категорией «исторический тип государства».

Исторический тип права – совокупность общих, существенных признаков, присущих правовым системам одной общественно-экономической формации, т.е. право в определенных конкретно-исторических условиях (оно выражает общие признаки различных правовых систем).

Марксистско-ленинская теория выделяла пять общественно-экономических формаций и четыре основных исторических типа права: рабовладельческое; феодальное; капиталистическое (буржуазное); социалистическое.

Каждый тип выражал; определенную ступень в историческом развитии права. В соответствии с марксистско-ленинской теорией право развивается от рабовладельческого типа к социалистическому (последний этап – нормы коммунистического общежития). В последнее время эта типология подвергается сомнению, т.к. она не совсем адекватно отражает процесс развития права.

В науке ТГП существуют и другие точки зрения по данному вопросу, например, своеобразной и весьма интересной является типология права, предложенная профессором Лейстом О.Э., который выделяет три типа права:

1. Сословное право. Для него характерно то, что оно делит людей на определённые сословия, устанавливает различный правовой статус этих сословий; данный тип права присущ правовым системам Древнего мира и Средневековья – рабовладельческое и феодальное право; памятники права носят сословный характер, т.к. они выделяют сословия или касты (варны).

2. Формальное или буржуазное право. Оно приходит на смену сословному праву, появляется в эпоху Нового времени и присуще буржуазному государству (право Нового времени). Правовые нормы отменили сословность и установили формальное равенство независимо от пола, национальности, размере дохода и т.д..

3. Социальное право. Оно присуще обществу Новейшего времени (право Новейшего времени). Социальное право отличается от формального тем, что оно устанавливает не только формальное равенство, но стремится и к фактическому равенству, оно связано с решением социальных проблем, направлено на повышение благосостояния народа, пронизано гуманизмом, заботой о человеке).

Основой данной типологии является не общественно-экономическая формация, а право как таковое, его специфика.

В свою очередь, проф. Алексеев С.С., пытаясь охватить развитие права в целом, отмечает, что право развивается от дикости, варварства к цивилизации, а именно, к гуманистическому праву. Рабовладельческое, феодальное право по своей сути не заботится о человеке, оно направлено против личности, его назначение состоит в преследовании, подавлении личности. Эта жестокость постепенно исчезает из права (на смену жестоким наказаниям приходят более гуманные и т.д.). Современное право повернуто лицом к человеку, защищает его, заботится о нём.

В настоящее время вопрос о типологии права чаще всего рассматривается по аналогии с вопросом о типологии государства, поэтому те подходы, которые используются при рассмотрении вопроса о типологии государства, применимы и при рассмотрении вопроса о типологии права. Поэтому при рассмотрении вопроса о типологии права сегодня используют:

1) формационный подход, учитывающий уровень экономического развития государства (материальную сферу);

2) цивилизационный подход, учитывающий пути возникновения и развития права (духовную сферу).

Формационный подход основан на марксистско-ленинской теории, которая признает базис (тип производственных отношений) решающим фактором и выделяет выше указанные типы права (рабовладельческое, феодальное, буржуазное, социалистическое). *Цивилизационный* подход в основном базируется на трудах английского историка А.Тойнби и в его рамках

выделяются следующие типы права: право древних государств, право средневековых государств, право государств Нового времени и право современных государств. К данной типологии некоторые авторы добавляют еще классификацию права в зависимости от *конкретно-географических, национально-исторических, религиозных и других признаков*: национально-правовая система (конкретного государства) и правовая семья (романо-германская, англо-саксонская, религиозно-традиционная).

ТЕМА 7. ПРАВО В СИСТЕМЕ СОЦИАЛЬНОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ. ПРАВСОЗНАНИЕ. ПРАВОВАЯ КУЛЬТУРА

7.1. Понятие социального регулирования

Под социальным регулированием понимается упорядочение поведения людей в различных сферах жизнедеятельности.

Такое упорядочение осуществляется с помощью норм, которые подразделяются на *технические и социальные*.

Технические нормы – это правила использования технических средств и предметов природы в процессе их использования, эксплуатации. Данные нормы выступают как средства организации производственных и иных процессов в режиме безопасности и наибольшей эффективности. Эти нормы регулируют отношения типа «человек-машина (природа)», т.е. субъект-объект.

Социальные нормы представляют собой средства организации общественных отношений, т.е. поведение людей в обществе. Они упорядочивают отношения типа «человек-человек», т.е. субъект-субъект.

При посредстве указанных средств осуществляется социальное нормативное регулирование. Однако в обществе кроме сугубо нормативного регулирования существует и ценностное регулирование, которое опирается на традиции исторического развития и функционирования общества, соответствующие типу культуры и характеру его организации.

Выявление места и роли правовых норм в системе социального нормативного регулирования означает *соотношение правовых норм с точки зрения их единства и различия, взаимодействия и противоречия*. Наиболее значимыми среди последних являются *нормы морали, обычаи, корпоративные и религиозные нормы*.

Нормы морали – правила поведения, сложившиеся в обществе в соответствии с общепринятыми представлениями о добре и зле, справедливости и несправедливости, выполняемые в силу внутреннего убеждения.

Обычаи – это правила поведения, сложившиеся под воздействием обстоятельств и выполняемые в силу привычки.

Корпоративные нормы – это правила поведения, установленные общественными организациями для своих членов, охраняемые от нарушений уставными мерами.

Религиозные нормы – это правила поведения, сложившиеся в соответствии с духовными потребностями человека, выполняемые в силу внутреннего убеждения.

В литературе по этике мораль (нравственность) определяется как форма общественного сознания, отражающая социальную действительность в виде специфических, исторически обусловленных представлений о добре и зле, которые закрепляются в сознании людей в виде принципов, норм, идеалов, призванных регулировать поведение людей в целях сохранения и развития общества как целого.

Право и мораль – основные социальные регуляторы поведения человека. Они имеют общие черты, различия и взаимодействуют друг с другом.

Общие черты:

а) принадлежат к социальным нормам и обладают общим свойством нормативности;

б) являются основными регуляторами поведения;

в) имеют общую цель – регулирование поведения людей со стратегической задачей сохранения и развития общества как целого;

г) базируются на справедливости как на высшем нравственном принципе;

д) выступают мерой свободы индивида, определяют ее границы.

Различия:

1. Мораль формируется ранее права, правового сознания и государственной организации общества. Можно сказать, что мораль появляется вместе с обществом, а право – с государством. Хотя мораль тоже имеет свой исторический период развития и возникает из потребности согласовать интересы индивида и общества.

2. В пределах одной страны, одного общества может существовать только одна правовая система. Мораль же в этом смысле разнородна: в обществе может действовать несколько моральных систем (классов, малых социальных групп, профессиональных слоев, индивидов). При этом в любом обществе существует система общепринятых моральных взглядов (так называемая господствующая мораль).

3. Нормы морали формируются как нормативное выражение сложившихся в данной социальной среде, обществе взглядов, представлений о добре и зле, справедливости, чести, долге, порядочности, благородстве и других категориях этики. (Основные категории морального сознания – «добро» и «зло», без которых невозможна любая моральная оценка.) При этом процесс формирования моральных систем идет спонтанно, в недрах общест-

венного сознания. Процесс правообразования тоже весьма сложен, имеет глубокие социальные корни, однако право в единстве своей формы и содержания предстает как результат официальной деятельности государства, как выражение его воли.

4. Мораль живет в общественном сознании, которое и является формой ее существования. И в этом плане даже трудно различить мораль как форму общественного сознания и мораль как нормативный социальный регулятор, в отличие от права, где достаточно четко можно провести границу между правовым сознанием и правом. Право, по сравнению с моралью, имеет четкие формы объективирования, закрепления и выражения вовне (формальные источники права). Конечно, ту или иную моральную систему можно систематизировать и изложить в письменном виде как некий моральный кодекс. Однако речь идет о том, что мораль как особый социальный регулятор объективно в этом не нуждается.

5. Не совпадают предметы регулирования норм права и норм морали. Однако они могут пересекаться. То есть у них есть общий предмет регулирования и есть социальные сферы, которые регулируются только правом или только моралью. Специфический предмет морального регулирования – сферы дружбы, любви, взаимопомощи и т.п., куда право как регулятор, требующий внешнего контроля за осуществлением своих предписаний и предполагающий возможность государственно-принудительной реализации, не может и не должно проникать. Однако есть и сферы правового регулирования, к которым мораль не подключается в силу того, что они принципиально, по своей природе не поддаются моральной оценке: они этически нейтральны. К таким сферам относится, в частности, предмет технико-юридических норм.

6. С точки зрения внутренней организации та или иная моральная система, будучи относительно целостным нормативным образованием, не обладает такой логически стройной и достаточно жесткой структурой (закономерности связи элементов) как система права.

7. Право и мораль различаются по средствам и методам обеспечения реализации своих норм. Если право, как известно, обеспечивается возможностью государственно-принудительной реализации, то нормы морали гарантируются силой общественного мнения, негативной реакцией общества на нарушение норм морали. В то же время природа морали такова, что подлинно моральное поведение имеет место в том случае, когда оно осуществляется в силу личной убежденности человека в справедливости и необходимости этических требований, когда поведением человека руководит его совесть. Существует «золотое правило» морали: «Поступай по отношению к другим так, как ты хотел, чтобы они поступали по отношению к тебе».

Право и мораль взаимодействуют. Взаимодействие права и морали достаточно сложно. Право является формой осуществления господствующей морали. В то же время мораль признает противоправное поведение безнравственным. Нормы морали имеют важное значение как для правотворческой деятельности, так и для реализации права: прежде всего, для процесса применения правовых норм. Правоприменитель не сможет вынести справедливое решение без опоры на нравственные требования. Вместе с тем не исключены противоречия между нормами морали и права. Это связано, в частности, с процессами их развития: «впереди» могут оказаться как нормы морали, так и нормы права.

В современном обществе право поддерживается общественным сознанием, следование праву входит в число его нормальных ценностей. Более того, такие нравственные принципы как свобода, равенства, гуманизм, справедливость, жизнь закреплены в международных и национальных юридических текстах, например, в законодательных нормативных актах нередко использование оценочных понятий нравственного характера (честь, недостойное поведение, цинизм, моральный вред и т.д.).

Таким образом, в процессе общественного развития прослеживается тенденция гармонизации механизмов взаимодействия права и морали, связанная, прежде всего с характером культуры и степенью цивилизованности каждого конкретного общества.

В основе обычаев лежат образцы конкретного поведения, практической деятельности, а потому они трудноотделимы от самого поведения и деятельности. Отсюда высокая детализированность их предписаний, представляющих достаточно подробное описание самого поведения. Обычай можно считать сформировавшимся в социальную норму тогда, когда в силу длительности следования конкретному образцу поведения он становится поведенческим стереотипом (привычкой) людей, поведенческой традицией сообщества, т.е. нормой поведения, следовательно, *содержание обычая – это сам образец поведения, а формой его фиксации является привычка, поведенческие традиции.* В этом специфика регулятивного воздействия обычных норм. В отличие от права или морали они предполагают не согласование поведения с предписанными требованиями о воспроизведении самого поведения в его устоявшихся вариантах. При этом отсутствуют особые механизмы его обеспечения, необходимость в определенном принуждении, поскольку следование привычке обеспечено самим фактом ее существования, т.е. естественно.

Обычай – это правила поведения, складывающиеся исторически, в силу данных фактических отношений и в результате многократного повторения, вошедшие в привычку. Для них характерны следующие черты:

а) живут в общественном сознании (а именно – в общественной психологии);

б) с точки зрения регулятивных особенностей им в наименьшей степени присуще внешнее, то есть предписывающее регулирование; они проникают в сферу индивидуального сознания даже глубже, чем нормы морали;

в) складываются спонтанно, в результате многократного повторения одних и тех же актов поведения;

г) представляют собой точные модели («слепки») тех отношений и актов поведения, которые обычаи нормативно обобщают. Отсюда их конкретность, детализированность;

д) каждый обычай имеет социальное основание (причину возникновения), которое в дальнейшем может быть и утрачено. Однако обычаи и в этом случае может продолжать действовать в силу привычки;

е) имеют, как правило, локальную (по кругу субъектов, по местности) сферу действия;

ж) в качестве средств обеспечения выступают сила привычки и общественное мнение;

з) в масштабе общества не представляют собой целостного образования системы, что обусловлено стихийностью, спонтанностью их формирования, а также длительностью этих процессов.

Среди других социальных норм обычаи выделяются, прежде всего, особенностями формирования и действия. Поэтому чаще всего они выступают формой иных социальных норм (норм морали, политических норм, правил гигиены и др.). Могут они быть и формой юридических норм (правовой обычай). Вместе с тем та или иная социальная норма, переходя в обычай, утрачивает свой собственный механизм действия, свои регулятивные особенности и действует, опираясь на силу привычки (например, у моральной нормы в этом случае ее оценочный характер как бы отходит на второй план). Обычаи морального содержания называют еще нравами.

Разновидностью обычаев можно считать традиции, возникновению которых в большей мере присущ субъективный фактор. Общество может сознательно организовывать те или иные традиции, способствовать их становлению, поэтому их возникновение не обязательно связано с длительным историческим процессом. Традиции в большей мере опираются на поддержку общественного мнения и выражают стремление людей сохранить определенные идеи, ценности, полезные формы поведения.

Обыкновения (деловые обыкновения) – обычаи, выработанные в процессе деятельности органов государства, в деловой (хозяйственной, коммерческой) деятельности и действующие в единстве с юридическими нормами.

К нормам обычая относят и нормы, регламентирующие обряды как достаточно сложные процедуры в бытовой, семейной, религиозной сферах. Такие обычаи называют ритуалами. Нормы обычая, регулирующие торжественные, официальные обряды, носят название церемониала (правила церемонии).

Право и обычай взаимодействуют. Правовые нормы вытесняют вредные, неугодные обществу обычаи (например, обычай кровной мести). Полезные, социально необходимые обычаи могут даже наделяться правовой санкцией, и в этом случае они принимают форму правового обычая. В то же время обычаи меньше значат для правотворчества и правореализации, чем, скажем, нормы морали.

Говоря о взаимодействии права и обычая, их соотношение сводят, как правило, к трем основным вариантам:

1. Правовые нормы поддерживают обычаи, полезные с точки зрения общества и государства.

2. Правовые нормы могут служить вытеснению вредных с точки зрения обычаев.

3. Правовые нормы безразличны к действующим обычаям. Таких большинство и связаны они главным образом с межличностными отношениями, бытовым поведением людей.

От взаимодействия права и обычая надо отличать правовой обычай как источник права, сохранивший значение и в настоящее время.

Корпоративные нормы достаточны, специфичны, они создаются в процессе организации и деятельности сообщества людей, распространяются на членов данного сообщества, закрепляются в соответствующих документах (уставе, кодексе и др.), обеспечиваются предусмотренными организационными мерами.

По формальным признакам корпоративные нормы похожи на юридические, текстуально закреплены в соответствующих документах, принимаются по определенной процедуре, систематизированы. Однако они не обладают общеобязательностью права, не обеспечены государственным принуждением.

Корпоративные нормы имеют иную природу, нежели права. Предметом их регулирования являются отношения, не урегулированные юридически в силу невозможности или нецелесообразности. Они относятся к структурным единицам общества и отражают их специфику, т.е. это групповые нормы внутриорганизационного характера. По своей сути корпоративные нормы – это не продукт правотворчества самих сообществ, а лишь форма и способ использования и реализации конституционных прав граждан на объединение, причем создание и деятельность их, включая нормотворчество, должны осу-

ществляться на основе и в рамках закона, в соответствии с всеобщими требованиями права и правовой формы общественных отношений.

Нормы общественных организаций (корпоративные нормы) похожи на нормы права тем, что:

- а) закрепляются в письменных нормативных актах-документах (уставах, положениях и др. актах);
- б) внутрисистемные
- в) имеют четко выраженный предоставительно-обязывающий характер;
- г) требуют внешнего контроля за реализацией и поддаются такому контролю;

д) обладают фиксированным набором средств обеспечения реализации своих норм.

Отличает их от норм права то, что они, во-первых, выражают волю и интересы членов данной организации и распространяют свое действие на них; во-вторых, регулируют, прежде всего, внутриорганизационные отношения; в-третьих, санкционированы специфическими (для каждой организации) мерами воздействия.

Правовые нормы создают базу для организации и деятельности общественных организаций (объединений). Так, в Конституции Российской Федерации этому вопросу посвящен целый ряд статей (ст. 13, 30, 35 и др.). Право запрещает создавать вредные для общества и государства объединения, выходить в своей деятельности за пределы целей и задач, определенных уставом. Правовые и корпоративные нормы взаимодействуют в установлении правосубъектности общественных организаций (круга правоотношений, в которые данная общественная организация может вступать), в оценке правомерности принятого общественной организацией решения.

Религиозные нормы. Отличительная особенность религии состоит в вере в бога как сверхъестественное существо. Эта особенность религии как формы общественного сознания определяет специфику религиозных норм и их своеобразие в качестве социального регулятора. Отсюда и такие характеристики религиозных предписаний как их божественное происхождение (их данность непосредственно богам, пророками, служителями культа и т.д.), религиозные средства их защиты посредством сверхъестественных наград и наказаний, религиозно – церковных кар и т.д. *По сферам деятельности отношений, на которые воздействуют религиозные нормы, можно их разделить на морально – нравственные установления, культовые нормы, регулирующие взаимоотношение с богом и организационно-функциональные нормы, регулирующие институциональные нормы (внутриобщинные и внутрицерковные).*

На основе религиозных представлений складываются религиозные нормы как одна из разновидностей социальных норм. Религия и религиозные нормы возникают позднее первичных мононорм, но быстро проникают во все регулятивные механизмы первобытного общества. В рамках мононорм были тесно переплетены моральные, религиозные, мифологические представления и правила, содержание которых определялось сложными условиями выживания человека того времени. В период распада первобытнообщинного строя происходит дифференциация (разделение) мононорм на религию, право, мораль.

На различных этапах развития общества и в разных правовых системах степень и характер взаимодействия права и религии были различными. Так, в некоторых правовых системах связь религиозных и правовых норм была настолько тесной, что их следует считать религиозными правовыми системами. Древнейшая из таких правовых систем – индусское право, в котором тесно переплетались нормы морали, обычного права и религии. Другой пример – мусульманское право, которое, по существу, является одной из сторон религии ислама и называется «шариатом» (в переводе – «путь следования»). Таким образом, религиозная правовая система – единый религиозно-нравственный и правовой регулятор всех сторон жизни общества.

В период феодализма в Европе были широко распространены каноническое (церковное) право и церковная юрисдикция. Каноническое право, как и право религиозной правовой системы, – это право церкви, право общины верующих. Однако оно никогда не выступало всеобъемлющей и законченной системой права, а действовало лишь как дополнение к светскому праву в данном конкретном обществе и регулировало те вопросы, которые не охватывались светским правом (церковную организацию, правила причастия и исповеди, некоторые брачно-семейные отношения и др.).

В процессе буржуазных революций теологическая идеология сменялась «юридическим мировоззрением», в котором возвышалась роль права как созидательного начала, обеспечивающего гармоничное развитие общества.

Характер взаимодействия норм права и религиозных норм в системе социальной регуляции того или иного общества определяется связью правовых и религиозных норм с моралью и связью права с государством. Так, государство посредством правовой формы может определять свои отношения с религиозными организациями и их правовой статус в данном конкретном обществе. Статья 14 Конституции Российской Федерации гласит: «1. Российская Федерация – светское государство. Никакая религия не может устанавливаться в качестве государственной или обязательной. 2. Религиозные объединения отделены от государства и равны перед законом».

Правовые и религиозные нормы могут совпадать с точки зрения своего морально-нравственного содержания. Например, такие заповеди Нагорной проповеди Христа – «не убий» и «не укради». При этом нужно также учитывать, что с точки зрения механизма действия религиозные нормы – мощный внутренний регулятор поведения. Поэтому они – необходимый и важный инструмент поддержания и сохранения нравственного и правового порядка в обществе.

Рассмотренные социальные нормы, а также право представляют собой те основные формы и средства, с помощью которых осуществляется регуляция поведения и общественных отношений людей. Они в концентрированном виде выражают объективную потребность любого общества в упорядочении действий и взаимоотношений его членов, в подчинении их поведения социально необходимым ситуациям. Тем самым социальные нормы выступают в качестве мощного фактора сознательного и целенаправленного воздействия социальной общности на образ, способ и формы жизнедеятельности людей.

Важную роль в системе социальной регуляции играло и играет право. При всей своей относительной самостоятельности право, как и другие виды социальных норм, осуществляет свои специфические регулятивные функции не изолированно и обособленно, а в едином комплексе и тесном взаимодействии с другими социальными регуляторами.

7.2. Понятие, структура, функции и виды правосознания

Как явление духовной жизни, право принадлежит к сфере общественного и индивидуального сознания. Нормы права, нормативные акты, правоприменительные решения и другие юридические феномены могут рассматриваться как своеобразные теоретические и практические проекции культуры, для обозначения которых в этом качестве науке необходимо специальное понятие. Таким понятием, отражающим особое измерение правовой реальности, в правоведении выступает категория правосознания.

Правосознание – это совокупность представлений и чувств, выражающих отношение людей, социальных общностей к действующему или желаемому праву. Правосознание – одна из форм общественного сознания. Как и иные формы общественного сознания: мораль, религия, искусство, наука, философия, – правосознание выступает специфическим способом духовного познания действительности. Правосознанию в духовной культуре присуща относительная самостоятельность. Правовые взгляды, идеи, теории, чувства живут как бы обособленной жизнью, независимой от экономики, политики, государства и даже позитивного законодательства. Изменения последнего задает, конечно, определенные параметры для развития правосознания, но

никогда не способно кардинально «перестроить» и тем более устранить исходного культурно-исторического смысла правосознания.

Поэтому, правосознание – весьма независимое, целостное явление, требующее изучения в качестве особого объекта правовой теории. Через правосознание теория права «выходит» на такие сокровенные вопросы, как сущность права, его генезис, культурная специфика юридического регулирования в рамках той или иной цивилизации, деформации правового поведения, источники и причины преступности и иной социальной патологии и т.д.

Правосознание имеет сложную содержательную морфологию. В науке выработано понятие *структуры правосознания*. Структурно правосознание складывается из двух основных элементов: *правовой психологии и правовой идеологии*.

Правовая психология соответствует эмпирическому, обыденному уровню общественного сознания, формирующемуся в результате повседневной человеческой практики, как отдельных людей, так и социальных групп. Содержанием правовой психологии выступают чувства, эмоции, переживания, настроения, привычки, стереотипы, которые возникают у людей в связи с существующими юридическими нормами и практикой их реализации. Правовая психология – своего рода стихийный, несистематизированный слой правового сознания, выражающийся в отдельных психологических реакциях любого человека или той или иной социальной группы на государство, право, законодательство, другие юридические феномены.

Правовая психология – форма осознания права, присущая в той или иной степени всем общественным отношениям, возникшим с участием юридического элемента. Это наиболее глубинная, «скрытая» от непосредственного восприятия и понимания сфера правового отражения, которая дает подчас такие типы индивидуальных и массовых реакций на право, законодательство, которые способны кардинально определить успех или неудачу тех или иных законодательных программ. Игнорирование юридической психологии населения в правовой политике государства не раз оборачивалось провалом тех или иных государственных мероприятий, с точки зрения своих социальных целей часто общественно полезных (борьба с самогеноварением, с отдельными противоправными традициями и обычаями и т.д.).

Кроме этого, юридическая психология, будучи сама по себе сложно-содержательным, объективно-регуляторным явлением, включает значительную область бессознательного – целый мир психических явлений и процессов, обусловленных фактами действительности, во влиянии которых субъект не отдает себе отчета. Сфера бессознательного активно вовлечена в генезис правовых представлений, участвует в формировании как правового (стереотипы, привычки, автоматизмы и т.д.), так и противоправного поведения.

Бессознательное как явление правовой психологии находит выражение в таких формах познания действительности, как интуиция, психологический аффект (при совершении тех или иных противоправных поступков), привычные действия, социальное возбуждение (паника), а также в стремлениях, действиях и установках, причины которых не осознаются человеком.

Таким образом, правовая психология – принципиально значимая для правового регулирования сфера общественного сознания, на изучение которой направлены усилия, как теоретиков права, так и специалистов отраслевых юридических наук.

Правовая идеология – это совокупность юридических идей, теорий, взглядов, которые в концептуальном, систематизированном виде отражают и оценивают правовую реальность.

Правовая идеология характеризуется целенаправленным, как правило, научным либо философским осмыслением права как целостного социального института, не в отдельных его проявлениях (например, в виде тех или иных норм, судебных решений и т.д.), а в качестве самостоятельного элемента общества (общественно-экономической формации, культуры, цивилизации).

В сфере идеологии и через идеологию находят отражение потребности и интересы, прежде всего социальных групп, классов, народов, государства, мирового сообщества в целом. Конечно, элемент индивидуального, личного присутствует и в идеологическом отражении правовой действительности: та или иная идеологическая доктрина создается и формулируется, как правило, отдельными людьми – учеными, философами, общественно-политическими деятелями, а далее становится достоянием многих людей, которые достигают в своем сознании системного целостного отражения государства и права.

Однако правовая идеология значительно превосходит правовую психологию по степени и характеру познания права. Если правовая психология фиксирует во многом внешний, часто поверхностно-чувственный аспект, срез правовых явлений, вполне уместающийся в повседневный человеческий опыт, то правовая идеология стремится к выявлению сущности, социального смысла, природы права, пытается, как правило, представить его в виде законченной культурно-исторической философии и догмы.

Примерами правовой идеологии как способа правового осознания действительности могут служить гегелевская философия права, естественно-правовая, позитивистская, марксистская доктрина государства и права, многие современные концепции правопонимания. Кроме этого, сфера наибольшего «применения» правовой идеологии – это нацеленность на выражение интересов, потребностей достаточно оформленных, институционализированных социальных сообществ (классов, политических партий, общественных движений, государства, межгосударственных объединений).

Таким образом, правовая психология и правовая идеология как структурные компоненты правового сознания общества каждая своими средствами служат осуществлению функций правосознания в правовом регулировании и в целом правовой культуре общества.

К *функциям правосознания*, как направлениям воздействия этого явления на общественные отношения, относят: познавательную, оценочную, регулятивную.

Познавательная функция правосознания заключается в том, что через восприятие и осмысление правовых явлений происходит, по существу, познание жизни – социальной или даже естественной, природной. Задачи такого познания (на уровне обыденной практики) состоят не в выявлении и изучении общих закономерностей и связанных с ними научных истин, а в установлении относящихся к правовой реальности событий, действий, состояний, признаков и т.д. Субъектом такого познания являются как законодатели, так и граждане: каждый из них использует представления о сущем и должном праве для выполнения своих задач в правовом регулировании.

Оценочная функция правосознания состоит в том, что с помощью правосознания дается оценка конкретным жизненным обстоятельствам как юридически значимым. Правовая оценка – это деятельность субъектов права, как граждан, так и правоприменителей по установлению (отождествлению) различных жизненных обстоятельств в их социальной и правовой квалификации с точки зрения своих представлений о праве, законности, должном поведении. Для того чтобы идентифицировать (оценить) то или иное поведение с позиций права, необходимо иметь достаточный уровень правового сознания.

Регулятивная функция правосознания реализуется через систему мотивов, ценностных ориентации, правовых установок, которые выступают специфическими регуляторами поведения и имеют особые механизмы формирования. Так, информация о юридических нормах порождает у субъектов права комплекс психологических реакций: чувств, эмоций, переживаний, с которыми связано возникновение определенной побуждающей или тормозящей мотивации поведения. В этом случае правосознание (в форме правовой психологии) выступает как мотив конкретного вида поведения.

Через правосознание происходит усвоение и определенных ценностных ориентаций субъектов в обществе, когда, в частности, та или иная конкретная личность, социальная доктрина становится основой устойчивой моральной позиции человека в жизни, особым стимулом к правомерному поведению. В этом смысле правосознание как социальный регулятор выступает мощным средством социально-юридического контроля за поведением.

В теории правоведения различаются следующие *виды правосознания*:

1. В зависимости от субъектов правосознания:

а) индивидуальное, т.е. отдельных физических лиц,

б) групповое, т.е. социальных сообществ людей (классы, страты, коллективы и др.)

в) общественное или общесоциальное, т.е. всего общества.

2. С точки зрения профессиональной подготовки субъектов правосознания:

а) обыденное правосознание – массовые представления людей, не имеющих юридической специализации, их эмоции, настроения по поводу права и законности. Эти чувства возникают под влиянием непосредственных условий жизни людей, их практического опыта:

б) профессиональное правосознание – понятия, представления, идеи, убеждения, традиции, стереотипы, складывающиеся в среде профессионалов-юристов. Эта разновидность правосознания играет наиболее существенную роль в реализации юридических норм, и от ее демократической и гуманистической адекватности зависит стиль и дух правовой практики. К сожалению, профессиональному сознанию юристов свойственны и искажения, и деформации («обвинительный» или «оправдательный» уклон, бюрократизм, равнодушное отношение к человеческой беде и т.д.);

в) – научное правосознание – идеи, концепции, взгляды, выражающие систематизированное, теоретическое освоение права. В современных обществах научному правосознанию принадлежит приоритетная роль в указании путей развития права, законодательства, политико-конституционных отношений. Носителями и генераторами этого вида отражения правовых явлений выступают ученые-правоведы.

7.3. Взаимосвязь права и правосознания

Правосознание – неизбежный спутник права. Существование права нераздельно с реализацией воли и сознания людей. Требования и нормы общественной жизни не могут быть выражены в качестве юридических прав и обязанностей субъектов до тех пор, пока они не «пройдут» через сознание человека. С другой стороны, реализация права, по сути дела, есть процесс интеграции норм в правосознание народа, конкретных социальных групп.

Связь права и правосознания носит характер взаимодействия, т.е. такого соотношения, в котором между этими явлениями возникает встречная зависимость.

С одной стороны, развитие и состояние правосознания во многом обусловлено законодательством. Будучи мощным средством нравственного и интеллектуального воздействия, право «в текстах» активно способствует

развитию тех или иных правовых представлений и чувств. С другой – право и законодательство как позитивные феномены государственного правопорядка находятся в не менее сильном и мощном «силовом поле» сложившегося уровня и характера правосознания общества, ограничены этим правосознанием, испытывают зависимость от него в процессе как правотворчества, так и правореализации.

Роль правосознания в правотворческой деятельности заключается прежде всего в том, что сознание в форме правовой идеологии выступает ведущей детерминантой современного правообразования. Формирование права через специально разработанную правотворческую процедуру, предполагает четко выраженные стадии подготовки законопроектов. Среди них принципиально важное значение имеют такие, как предварительное изучение мнения граждан и правоприменителей о необходимости и характере регулирования данного вопроса, сферы общественных отношений; разработка концепции будущего нормативного акта, которая в систематизированном виде определяет цели, задачи, средства, способы и возможные результаты правового регулирования.

На этих стадиях правосознание играет ведущую роль – как в виде психологических ожиданий и стремлений людей в сфере права, так и в форме исповедуемых законодателем философских, социально-экономических и политических принципов и представлений о должном упорядочении той или иной сферы общественных отношений. Таким образом, правосознание дает единственно возможный для генезиса права «строительный материал» в виде помыслов, чувств, представлений различных субъектов законотворческого процесса – физических и юридических лиц – всей духовной культуры общества.

7.4. Понятие, структура и функции правовой культуры

Правовая культура в широком смысле – это правовая культура общества, которая охватывает все ценности, созданные в сфере права, в том числе ясные законы, совершенная законодательная техника, развитая правовая наука, высокоорганизованная юридическая практика и другие качественные достижения в области правовой деятельности.

Правовая культура в узком смысле, т.е. культура отдельного лица, является элементом общей культуры личности и включает в себя высокий уровень правосознания и качественное овладение навыками правомерного поведения.

Структурными элементами правовой культуры выступают компоненты юридической действительности в их особом ракурсе эталонов поведения: право и правосознание, правовые отношения и законность, правопоря-

док и правомерная деятельность субъектов. Элементы, образующие правовую культуру общества, одновременно включены и в другие структуры. Более того, эти элементы выступают составными компонентами нескольких различных систем.

Особого внимания заслуживает *деятельная сторона правовой культуры*. При этом необходимо, прежде всего, иметь в виду две области деятельности: 1) непосредственно в правовой сфере; 2) внеправового характера, но связанная со сферой действия права. Понимание первой не представляет особой сложности, хотя и здесь проявляются весьма нетрадиционные взгляды. О второй может идти речь тогда, когда содержанием ее оказывается разработка, предположим, в художественной форме каких-либо произведений, отражающих правовые идеи, теории, оценки, чувства. Эта деятельность непосредственно не входит в предмет правовой культуры, но своим идейным содержанием наполняет ее. Например, радио, телевидение, литература, живопись, кино, журналистика.

Структура правовой культуры личности весьма многогранна. Здесь можно вести речь о нескольких плоскостях структуры: формах выражения, социальном уровне, содержании и т.д. Юридическая образованность личности выражается в трех состояниях – правовых культурных ориентациях, творческой деятельности по их реализации и в полученных результатах реализации.

Далее, правовая культура – это определенный характер и уровень творческой деятельности личности, в процессе которой она приобретает или развивает свои правовые знания, умения, навыки. Наконец, правовая культура выступает как результат творческой деятельности в сфере права. Последний способ существования данного явления выражается как его внутренний потенциал.

Предлагаемый подход имеет не только теоретическое, но и практическое значение. При анализе реального состояния юридической культуры личности необходимо учитывать уровень ее развития у населения. Так, если правовую культуру рассматривать лишь как юридический потенциал, то вольно или невольно остаются в стороне не только перспективы ее дальнейшего развития, но и устойчивость уже приобретенной. Первое обеспечивается правокультурной творческой деятельностью, второе – выработкой правовой ориентации.

С этих позиций *структура правовой культуры личности* выступает в двуедином качестве – типа человеческой деятельности и ее ориентации на право, отрасль, отдельный закон. Здесь говорят о цивилистической, криминалистической, административной, судебной-процессуальной правовой культуре.

С точки зрения содержания, *структура правовой культуры личности* состоит из следующих элементов: 1) психологический (правовая психология); 2) идеологический (правовая идеология); 3) поведенческий (юридически значимое поведение).

При оценке *правовой культуры личности* важно учитывать уровень и глубину познания правовых явлений, овладение ими. Здесь выделяются следующие уровни *правовой культуры*:

1. Обыденный уровень – ограничен повседневными рамками жизни людей при их соприкосновении с правовыми явлениями.

2. Профессиональный уровень – складывается у лиц, которые специально занимаются правовой деятельностью (юристы-практики).

3. Теоретический уровень. Правовая культура представляет собой научные знания о сущности, характере и взаимодействии правовых явлений вообще, всего механизма правового регулирования, а не каких-то отдельных направлений. Она вырабатывается коллективными усилиями ученых-философов, социологов, юристов, общественным опытом практических работников.

Обыденный, профессиональный и научно-теоретический уровни *правовой культуры* тесно взаимосвязаны и взаимообусловлены.

Кроме этого возможна оценка *правовой культуры*, как и *культуры вообще*, по уровню развития компонентов *правовой системы*.

При этом оцениваются:

а) уровень общественного и индивидуального правосознания, в том числе уровень развития юридической науки и юридического образования;

б) уровень законности;

в) уровень совершенства законодательства;

г) уровень совершенства юридической практики, прежде всего практики судебной, то есть состояние правосудия в обществе.

Данные уровни можно расценивать как *элементы правовой культуры*.

В *правовой культуре* можно выделять также *общечеловеческий и национальный компоненты*.

По видам *правовую культуру* можно разделить, на: а) правовую культуру общества в целом; б) правовую культуру индивида; в) правовые культуры социальных общностей (классов, наций, народа) и цивилизаций.

Правовая культура в реальной жизни выполняет одновременно несколько *специфических функций* – познавательно-преобразовательную, праворегулятивную, ценностно-нормативную, правосоциализаторскую, коммуникативную.

1. *Познавательно-преобразовательная* функция связана с теоретической и организаторской деятельностью по формированию правового государства и гражданского общества. Эта функция связана с созданием право-

вых и нравственных гарантий таких общечеловеческих ценностей, как честность и порядочность, доброта и милосердие, моральный самоконтроль и совестливость, человеческое достоинство и свобода выбора.

2. *Праворегулятивная* функция направлена на обеспечение устойчивого, слаженного, динамичного и эффективного функционирования всех элементов правовой системы, а стало быть, и общества в целом.

3. *Ценностно-нормативная* функция правовой культуры выражается с помощью системы аксиологических характеристик. Она проявляется в разнообразных фактах, которые приобретают ценностное значение, отражаясь в сознании действующих индивидов и человеческих поступках, социальных институтах. Оценке подвергается правовая реальность в самом широком диапазоне – от конкретной юридической ситуации до правовой системы в целом. Это оценка всей совокупности законодательства, конкретных правовых норм, поведения граждан, деятельности правоохранительных органов в борьбе с правонарушениями.

4. *Правосоциализаторская* функция может быть изучена через призму формирования правовых качеств личности. Безусловно, на этот процесс существенное влияние оказывает правовая действительность.

5. Выполняя коммуникативную функцию, правовая культура обеспечивает общение граждан в юридической сфере, она существует через это общение и влияет на него.

7.5. Правовое воспитание. Понятие, формы, методы

Правосознание людей, объединенных в социальные общности, – явление во многом объективное, складывающееся под воздействием сочетания многочисленных факторов: социально-экономических, политических, этнопсихологических, культурно-исторических. Но это вовсе не означает, что на процесс формирования сознания людей в юридической области нельзя воздействовать целенаправленно.

Наоборот, правосознание, как и сознание нравственное, религиозное, научное, нуждается в систематическом рациональном формировании, стимулировании, позитивном социальном развитии. Система мер, направленных на интеграцию в сознание людей политико-правовых идей, норм, принципов, представляющих ценности мировой и национальной правовой культуры, выступает как правовое воспитание.

Правовое воспитание – это целенаправленная деятельность государства, общественных организаций, отдельных граждан по передаче юридического опыта; систематическое воздействие на сознание и поведение человека в целях формирования определенных позитивных представлений, взгля-

дов, ценностных ориентации, установок, обеспечивающих соблюдение, исполнение и использование юридических норм.

Правовое воспитание включает в себя следующие элементы:

1) субъекты воспитания (органы государства, госслужащие, политики, преподаватели, журналисты и др.);

2) объекты воспитания (граждане, трудовые коллективы, социальные группы и т.д.);

3) содержание воспитания (приобщение людей к политическим и юридическим ценностям, идеям, принципам, опыту, информации и т.п.);

4) методы воспитания (убеждение, поощрение, наказание, др. приемы педагогического воздействия на объект воспитания);

5) формы воспитания.

Содержанием правового воспитания является приобщение людей к знаниям о государстве и праве, законности, правах и свободах личности, выработка у граждан устойчивой ориентации на законопослушное поведение.

Таким образом, формы, средства и методы правового воспитания выступают организационным и методологическим механизмом, с помощью которого субъекты правового воспитания воздействуют на общественное и индивидуальное сознание, помогая последнему воспринять правовые принципы и нормы.

К основным элементам *механизма правового воспитания, прежде всего, относят формы*, т.е. конкретные способы организации воспитательного процесса. В современных условиях применяются самые разнообразные *формы правовой работы (воспитания)* с населением:

1) правовой всеобщ – передача, накопление и усвоение правовых знаний в школе, средних специальных и высших учебных заведениях;

2) пропаганда права средствами массовой коммуникации;

3) правовая воспитательная работа в связи с теми или иными конституционными мероприятиями (референдумы, выборы и т.д.);

4) юридическая практика как передача и усвоение юридической информации, знаний посредством участия граждан в правореализующей, и, прежде всего, в правоприменительной деятельности и т.д.;

5) самовоспитание через анализ правовых явлений, самообразование, личный опыт.

Система мероприятий правового всеобща включает работу специальных правовых семинаров, школ, курсов, которые организуются государственными и общественными органами и организациями, как на коммерческой, так и на бюджетной основе. К формам правовоспитательной работы через средства массовой информации относятся беседы на правовые темы, «круглые столы» специалистов права, дискуссии по актуальным вопросам

политико-правовых отношений, тематические передачи «Человек и закон», комментарии нового законодательства специалистами и т.д.

Правовое воспитание не сводится только к правовой информированности граждан. Это глубинный процесс, связанный с осознанием прав и свобод человека и гражданина. Положений Конституции и действующих законов.

7.6. Нигилизм как общесоциальное явление

Нигилизм вообще (в переводе с латинского – «отрицание»), выражает негативное отношение субъекта (группы, класса) к определенным ценностям, нормам, взглядам, идеалам, отдельным, а подчас и всем сторонам человеческого бытия. Это – одна из форм мироощущения и социального поведения. Нигилизм как течение общественной мысли зародился давно.

Он был связан с такими философами леворадикального направления, как Якоби, Прудон, Ницше, Штирнер, Хайдеггер, Бакунин, Кропоткин и др. Нигилизм может быть нравственным, правовым, политическим, идеологическим, религиозным и т.д., в зависимости от того, какие ценности отрицаются.

Общей (родовой) чертой всех форм нигилизма является отрицание, но не всякое отрицание есть нигилизм. Отрицание шире, оно органически присуще человеческому сознанию, диалектическому мышлению. Поэтому далеко не всех, кто что-либо отрицает, можно считать нигилистами. Следовательно, нигилистическое отрицание и диалектическое отрицание – разные вещи.

Однако в целом нигилизм, в традиционном его понимании, воспринимается в большинстве случаев как явление деструктивное, социально вредное, особенно в наше время. Нередко нигилизм принимает разрушительные формы. В крайних своих проявлениях он смыкается с различными анархическими, лево- и праворадикальными устремлениями, максимализмом, большевизмом и неолевизмом, политическим экстремизмом. Нигилизм – стереотип мышления любого радикалиста, даже если он этого не осознает.

Характерным признаком нигилизма является не объект отрицания, который может быть лишь определителем его конкретного вида, а степень, т.е. интенсивность, категоричность и бескомпромиссность этого отрицания – с преобладанием субъективного, чаще всего индивидуального начала.

Правовой нигилизм – разновидность социального нигилизма как родового понятия. Сущность его – в общем, негативно-отрицательном, неуважительном отношении к праву, законам, нормативному порядку. А с точки зрения корней, причин – в юридическом невежестве, косности, отсталости, правовой невоспитанности основной массы населения.

7.7. Формы выражения правового нигилизма

Существует множество различных форм, сторон, граней его конкретного проявления. Укажем лишь на некоторые из них, наиболее яркие и очевидные.

1. Прежде всего, это прямые преднамеренные нарушения действующих законов и иных нормативно-правовых актов.

2. Повсеместное массовое несоблюдение и неисполнение юридических предписаний, когда субъекты (граждане, должностные лица, государственные органы, общественные организации) попросту не соотносят свое поведение с требованиями правовых норм, а стремятся жить и действовать по «своим правилам».

3. Война законов, издание противоречивых, параллельных или даже взаимоисключающих правовых актов как бы нейтрализуют друг друга. Нередко подзаконные акты становятся «надзаконными». Принимаемые в большом количестве юридические нормы не стыкуются, плохо синхронизированы. В результате возникают острейшие коллизии.

С другой стороны, имеются значительные пласты общественных отношений, не опосредуемых правом, хотя объективно нуждающихся в этом. Также перенасыщенность регламентациями отдельных сторон жизни общества, сохраняющаяся с прежних времен. Все это создает правовой беспорядок, неразбериху, войну законов и властей.

4. Подмена законности политической, идеологической или прагматической целесообразностью, выходы различных официальных должностных лиц и органов, общественных групп и сил на неправовое поле деятельности, стремление реализовать свои интересы вне рамок Конституции или в «разреженном правовом пространстве» – вот приметы нынешней политической жизни в России.

5. Конфронтация представительных и исполнительных структур власти. Это своего рода «номенклатурный» или «элитарный» нигилизм, связанный с параличом власти, а любой паралич власти означает паралич права, закона. Здесь соединяются воедино государственный и правовой нигилизм, который дезорганизует сложившиеся нормы управления обществом.

6. Нарушение прав человека.

7. Теоретическая форма правового нигилизма (в научной сфере, в работах юристов, философов и др.).

Наряду с правовым нигилизмом существует и другая крайняя оценка роли права в обществе. Выражается она в придании праву сверхъестественных возможностей, безоговорочная вера в торжество закона при полном отказе от борьбы за право (*правовой идеализм*).

Преодоление правового нигилизма возможно в результате применения системы мер, в которых приоритетное значение в современных условиях приобретает научно обоснованная юридическая политика государства, которая в значительной степени предопределяет правовой настрой граждан и должностных лиц, а также создание условий для функционирования гражданского общества. К этой системе мер также можно отнести:

1) утверждение в обществе идеи господства права как одной из важнейших общечеловеческих ценностей, воплощающейся в концепции правового государства; 2) формирование у населения доверия к институтам и учреждениям государственной власти; 3) обеспечение личностной направленности юридической политики; 4) создание качественной системы правового обслуживания и т.д.

ТЕМА 8. ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ

8.1. Правовое регулирование и правовое воздействие

Некоторые учёные не проводят никакого различия между этими понятиями. Тем не менее, согласно наиболее распространённой точке зрения, понятие «правовое воздействие» более широкое, чем понятие «правовое регулирование». Правовое регулирование рассматривается как основная форма воздействия права на общественные отношения. Но наряду с ним существует также идеологическое воздействие права на общественные отношения.

Идеологическое воздействие права на общественные отношения выражается в информационном и ценностно-ориентационном воздействии (воспитательное воздействие). Право всегда содержит в себе и несёт в сознание людей определённую информацию – в этом заключается информационное воздействие права на общественные отношения. Руководствуясь нормами права, люди ориентируют своё поведение на совершение или несвершение тех или иных поступков. Таким образом, ценностно-ориентационное воздействие права на общественные отношения выражается в том, что право, его нормы, определяют поведение людей и направляют это поведение в определённое русло, т.е. право ориентирует поведение людей определённым образом. Информация, которую несёт право, всегда создаёт в поведении людей определённую ориентацию.

Идеологическое воздействие права на общественные отношения, существующее наряду с регулирующим воздействием, является побочным, т.е. оно не является основной формой воздействия права на общественные отношения.

Идеологическое воздействие может иметь место как в процессе правового регулирования, т.е. может осуществляться как наряду с регулирующим

воздействием, так и может предшествовать ему. К примеру, если нормативно-правовой акт принят и уже вступил в силу, то информационное и ценностно-ориентационное воздействие (воспитательное) осуществляется параллельно с регулирующим воздействием. В том случае же, если новый закон принят и опубликован в печати, но ещё не вступил в силу – несмотря на то, что нормативно-правовой акт ещё не начал действовать, его нормы уже оказывают на общественные отношения информационное воздействие.

Некоторые авторы выделяют (С.С. Алексеев, М.И. Байтин, Н.И. Матузов, В.В. Лазарев и др.) информационную, воспитательную и социальную форму воздействия на общественные отношения.

Информационный (информационно-психологический, мотивационный) аспект характеризуется воздействием прескриптивной (управленческой) правовой информации на мотивы субъектов. Здесь выделяются два основных юридических средства – правовые стимулы и правовые ограничения, которые синтезируют в себе информационные и психологические закономерности, осуществляемые в данном процессе.

Воспитательный (педагогический, ценностно-ориентационный) аспект заключается, в отличие от предыдущего, во-первых, в возбуждении или подавлении мотивов к разным действиям и воздержаниям, во-вторых, в укреплении и развитии одних склонностей человеческого характера, в ослаблении и искоренении других (т.е., «в воспитании народной психики в направлении, соответствующем характеру и содержанию действующих правовых норм» (Л.И. Петражицкий). Имеется ввиду, общеправовое влияние правовой действительности на формирование в сознании людей ценностных представлений, на правовое воспитание личности.

Социальный аспект характеризуется взаимосвязью и взаимодействием правовых и других социальных факторов (экономических, нравственных, экологических, политических и др.), принимающих участие и влияющих на функционирование права.

Основные черты правового регулирования:

1) это определённое воздействие (одна из форм воздействия права на общественные отношения);

2) это воздействие на общественные отношения, которое осуществляется государством, т.е. оно есть прерогатива государства, ибо никто больше не может использовать такое регулирование;

3) это воздействие на общественные отношения которое осуществляется при помощи норм позитивного права, а также других правовых средств (например, различные индивидуальные правовые акты, т.е. акты применения права, правоотношения и т.д.);

4) это воздействий на общественные отношения, имеющее своей целью их упорядочение, приведение в определённую систему. Этот признак выделяют не все ученые-юристы. В результате такого воздействия в обществе складывается определённый правопорядок.

8.2. Виды (формы) правового регулирования

Правовое регулирование можно подразделить на два вида (осуществляется в двух основных формах):

1. Нормативно-правовое (нормативное) регулирование.
2. Индивидуально-правовое (индивидуальное) регулирование (казуально-правовое регулирование).

Нормативное регулирование является первичным, именно с него начинается правовое регулирование. Нормативное регулирование носит общий характер, т.к. осуществляется при помощи норм права. Нормы права это правила поведения общего характера, поскольку они адресуются любому и каждому и рассчитаны на неопределенное число типичных ситуаций. Таким образом, нормативно-правовое регулирование связано с регулированием неопределенного числа типичных ситуаций и направлено на упорядочение поведения неопределенного круга лиц. Однако нормативное регулирование имеет существенный недостаток – не в состоянии учесть все разнообразие конкретных отношений. Поэтому оно нуждается в дополнении его индивидуальным регулированием.

Индивидуально-правовое регулирование является вторичным, дополнительным и всегда следует за нормативно-правовым регулированием, является его продолжением. Индивидуально-правовое регулирование носит конкретный характер, т.к. связано с регулированием конкретных отношений, ситуаций и направлено на регулирование поведения конкретных лиц. Такое регулирование как бы преломляет нормативно-правовое регулирование в область конкретных отношений и продолжает его на индивидуально-конкретном уровне. Индивидуально-правовое регулирование может осуществляться двумя путями:

А). Регулирование, осуществляемое различными индивидуально-правовыми предписаниями или велениями третьих лиц, не являющимися участниками регулируемых отношений, и оно осуществляется при помощи различных государственных органов – судов, органов администрации, милиции и т.д. Они осуществляют разрешение имущественного спора (суд), разрешение ношения и хранения огнестрельного оружия, вынесение постановления о наложении административного взыскания за нарушение правил дорожного движения (органы внутренних дел) и т.д. Или же стороны заключают соглашения о третейском суде, которому и поручают разрешение

спора, обязуясь подчиниться его решению. Это имеет место чаще всего между предпринимательскими, коммерческими структурами (промышленными, торговыми, транспортными и др.), однако согласно закону это может быть и между гражданами и организациями.

Б). Регулирование при помощи индивидуально-правовых средств, например, договор, соглашение и т.д. Осуществляется самими субъектами – участниками отношений (саморегулирование). Это наиболее распространенная форма саморегулирования, позволяющая учесть особенности конкретных отношений, интересы участников отношений на основе их свободного волеизъявления, взаимного согласия. Среди договоров необходимо выделить нормативные договоры и соглашения: коллективные договоры, заключаемые между работодателем в лице администрации предприятия, учреждения и профсоюзами или иными представителями трудящихся; отраслевые тарифные соглашения между работниками соответствующей отрасли и работодателями; генеральные соглашения между Правительством РФ, объединениями профсоюзов и объединениями работодателей и др.

Формой саморегулирования являются не только договоры, но и другие акты. Среди них можно назвать различного рода уставы, принимаемые общественными объединениями, профсоюзами, кооперативами, акционерными обществами и т.д. Уставы общественных объединений (кроме профсоюзов), кооперативов, акционерных обществ и многих других организаций подлежат обязательной государственной регистрации. Фактом регистрации государство подтверждает правовой статус соответствующей организации.

Таким образом, осуществление правового регулирования представляет собой как бы своеобразную цепочку: на первом плане – нормативно-правовое регулирование, а затем подключается к нему индивидуально-правовое регулирование

8.3. Предмет, сфера и пределы правового регулирования

Предмет правового регулирования – это то, что регулируется правом, правовыми нормами, т.е. определенные общественные отношения. В связи с данным высказыванием возникает вопрос: а все ли общественные отношения регулируются правом (могут стать предметом правового регулирования)?

Предметом правового регулирования являются общественные отношения. Они проявляются в поведении, действиях, деятельности людей и ни в чем другом проявляться не могут. Право, регулируя поведение людей, тем самым регулирует и отношения между ними – экономические, политические, брачно-семейные, трудовые и т.д. Однако правовому регулированию подвергаются далеко не все общественные отношения, не всякое поведение человека.

Во-первых, предметом правового регулирования являются лишь волевые отношения, находящиеся под контролем сознания и воли субъектов. Это естественно, ибо право регулирует поведение человека через его сознание и волю. Чтобы совершить действие, соответствующее норме права, субъект должен осознать требование нормы и сформировать свою волю в соответствии с требованием, сделать волевое усилие, заставить себя совершить действие в соответствии с нормой права. Если сознание или воля человека ущербны в силу ряда причин (слабоумие, психическая болезнь и т.д.), то его поведение не будет предметом правового регулирования.

Во-вторых, правовому регулированию подвержены лишь те отношения, которые поддаются внешнему контролю.

В-третьих, правовое регулирование возможно лишь в тех случаях, когда у субъектов есть возможность выбора одного из многих (хотя бы из двух) вариантов поведения. Если такого выбора нет, то требование нормы права бесполезно. Нельзя, например, с помощью норм права запретить человеку отправление естественных потребностей: дышать, пить, есть, спать и т.д., обязать его любить или ненавидеть что-либо или кого-либо.

В-четвертых, право регулирует лишь то поведение, которое социально значимо, оказывает влияние на интересы других людей.

В связи с тем, что правом регулируются не все общественные отношения, в предмет правового регулирования входят:

1. Все общественные отношения можно подразделить на материальные и идеологические. Материальные общественные отношения складываются сами по себе и объективно не зависят от воли людей. Такие отношения правом регулироваться не могут, т.к. право способно воздействовать только на волю и сознание людей. Таким образом, право не может регулировать материальные отношения-процессы, но в состоянии воздействовать на них. Идеологические общественные отношения, в отличие от материальных, всецело зависят от воли людей, т.е. складываются по воле людей, носят волевой характер и являются волевыми отношениями. Такие отношения право способно регулировать (но не все.)

2. Право способно регулировать только конкретные идеологические отношения, т.е. отношения, складывающиеся между конкретными лицами. Но оно не способно регулировать отношения-процессы (например, демографические, миграционные процессы и т.д.). Необходимо заметить, что право регулирует не все конкретные идеологические отношения.

3. Право способно регулировать только те конкретные идеологические отношения, которые подвергаются внешнему контролю (т.е. те, которые можно контролировать извне, например, дружба, товарищество правом регулироваться не могут).

Сфера правового регулирования. Близким к понятию «предмет правового регулирования» является понятие «сфера правового регулирования». Нередко в науке ТПП эти два понятия отождествляют, между тем их следует различать. Предмет правового регулирования представляет собой уже урегулированные правом определенного рода и вида общественные отношения, но вместе с тем в жизни встречаются общественные отношения, которые нуждаются в правовом регулировании, но в данный момент правом не регулируются. На основании этого возникает вопрос, входят ли эти отношения в предмет правового регулирования? Если исходить из выше данного определения, то не входят. Эти общественные отношения входят не в предмет, в сферу правового регулирования. Таким образом, можно заключить, что сфера правового регулирования – это та область общественных отношений, которые либо регулируются, либо должны или требуют регулирования нормами права и поддаются правовому воздействию. Поэтому понятие «сфера правового регулирования» приобретает практическое значение.

В сферу правового регулирования должны входить отношения, имеющие определенные признаки:

- 1) отношения, отражающие индивидуальные и общесоциальные интересы;
- 2) в них реализуются взаимные интересы их участников;
- 3) отношения строятся на основе согласия выполнять определенные правила, признания их обязательности;
- 4) отношения требуют соблюдения правил, обязательность которых подкреплена действенной силой.

Под сферу правового регулирования подпадают следующие группы общественных отношений, отвечающих указанным признакам:

- 1) отношения людей по обмену ценностями;
- 2) отношения по властному управлению обществом;
- 3) отношения по обеспечению правопорядка, обуславливающие нормальные процессы обмена ценностями и управления обществом.

Пределы правового регулирования. Кроме сферы правового регулирования, большое значение имеют пределы правового регулирования, представляющие те границы, рамки, в которых осуществляется правовое регулирование общественных отношений.

Пределы правового регулирования определяются, прежде всего, предметом правового регулирования. Как уже отмечалось выше, существуют отношения, которые не доступны правовому регулированию. Предмет правового регулирования говорит о том, в каких пределах может осуществляться правовое регулирование, т.е. общественные отношения материального порядка, идеологические отношения-процессы. Конкретные волевые от-

ношения, не подвергающиеся внешнему контролю, не могут регулироваться правом (это предметный предел). Предметный предел носит *объективный характер* (здесь мы можем говорить об объективных пределах правового регулирования.). Например, уровень экономического развития общества.

Помимо объективных пределов, есть и субъективные, которые определяются не общественными отношениями, а самим законодателем (правотворческими органами). К субъективным пределам относятся: временные, пространственные, личностные.

8.4. Способы, методы и типы правового регулирования

В правовом регулировании используются три способа регулирования: дозволение, обязывание, запрет.

Дозволение – это предоставленная субъектам возможность совершать самим определенные активные действия в своих собственных интересах, при этом существует альтернатива – субъект может использовать или не использовать эту возможность.

Позитивное обязывание – возложение на лиц обязанности совершать активные, позитивные действия. Это приказ, долг совершать такие действия.

Запрет – обязанность не совершать какие-то действия. Запрет есть разновидность обязанности. Это обязанность воздерживаться от совершения действий, запрещенных правом.

Таким образом, можно говорить о двух основных способах регулирования. Нормы права или предоставляют субъекту в тех или иных ситуациях юридическую возможность (субъективное право) совершения каких-либо действий, или возлагают на субъекта активную, либо пассивную обязанность (запрет). Отметим, что если закон возлагает на кого-либо обязанность совершения каких-либо действий, то тем самым и позволяет совершение этих действий. Однако если закон что-либо дозволяет, то это совсем не означает, что субъект обязан совершить такие действия. Управомоченный субъект по своему усмотрению использует дозволение. Он может им воспользоваться, а может и не воспользоваться. У него существует свобода выбора. Но она отсутствует с точки зрения нормы права у обязанного субъекта. Он должен совершить соответствующие действия, предписанные в норме.

Типы правового регулирования – это определенное сочетание способов регулирования – дозволения, обязывания и запрета, которые основываются на существующих в юридической практике и теории формулах.

Общедозволительный тип регулирования основывается на общем дозволении, из которого путем запрета делается исключение. Он обычно формулируется так: *дозволено все, кроме того, что прямо запрещено*. По этому типу в регулируемых правом отношениях устанавливается строго и четко

сформулированные запреты. Объем запретов невелик, а объем дозволений не определен (все, что не запрещено законом). Например, субъектам дозволено совершать различные виды сделок, однако совершение некоторых сделок любому субъекту запрещено (купля-продажа оружия, наркотиков). Разрешено заниматься различными видами промыслов, исключая некоторые запрещенные (изготовление наркотиков, оружия и т.д.). Этот тип характерен для отношений, регламентируемых гражданским правом. Способствует (хотя бы не препятствует) проявлениям инициативы, самостоятельности, гражданской активности.

Разрешительный тип регулирования основывается на формуле: *дозволено только то, что прямо разрешено законом*, т.е. на общем запрете какого-либо вида действий, деятельности. Участник правовых отношений подобного типа может совершать действия, которые прямо разрешены законом, а все остальные действия запрещены. Он присущ отраслям права, связанным с государственным управлением. В законе указывается точный, строго ограниченный объем правомочий. Все, что выходит за пределы компетенции властвующего субъекта, категорически запрещено.

Выбор того или иного типа правового регулирования зависит от содержания регулируемых отношений, а также ряда других условий, которые вместе взятые требуют от законодателя избрать для данных отношений именно такой, а не иной способ их юридического построения, чтобы сделать правовое регулирование наиболее эффективным, целесообразным, способствующему прогрессу.

Метод правового регулирования – это определенная совокупность способов, приемов и других средств правового регулирования, используемых той или иной отраслью права. Метод той или иной отрасли права проявляется в характере правового положения субъектов (например, субъекты гражданского права равноправны, административного – находятся в отношениях властеподчинения и т.п.). В основаниях возникновения правоотношений (в гражданском праве – сделки, в уголовном – преступления, в административном – акты соответствующих органов и административные проступки и т.д.). В характере санкций (наказания – в уголовном, административные взыскания – в административном праве, возмещение имущественного ущерба и убытков и т.д. – в гражданском праве). Таким образом, разнообразие общественных отношений, входящих в сферу и пределы правового регулирования порождает различие не только в способах, типах, но и в методах правового регулирования. В зависимости от вышеизложенного выделяют следующие основные методы.

1. *Императивный* (или метод централизованного регулирования или метод субординации). Признаки метода: а) отношение власти и подчинения;

б) вариант поведения строго задан; в) никакие отклонения от него не допускаются.

При его помощи регулируются отношения, где приоритетным является общесоциальный интерес, который выражает, прежде всего, государство. Поэтому этот метод в основном используется в публично-правовых отраслях.

2. *Диспозитивный* (или метод децентрализованного регулирования или метод координации). Признаки метода: а) равенство субъектов; б) наличие взаимных прав и обязанностей; в) закон устанавливает лишь общие рамки поведения, внутри которых субъекты права сами определяют вариант своего поведения.

Применяется для регламентации отношений субъектов гражданского общества при удовлетворении своих частных интересов, т.е. в сфере отраслей частного права.

8.5. Стадии правового регулирования

Правовое регулирование (ПР) всегда выступает как определённый процесс, проходящий несколько стадий. Вопрос о количестве и наименовании стадий является дискуссионным. Большинство учёных-юристов связывают процесс ПР с правотворческой деятельностью, действием права и его реализацией, но некоторые из них (проф. Алексеев, проф. Явич) не включают правотворчество в процесс правового регулирования, по их мнению, оно предшествует правовому регулированию (в своё время проф. Алексеев поддержал проф. Явича, следствием чего являются некоторые противоречия в работах Алексеева).

Само понятие «правовое регулирование» имеет в науке ТГП несколько значений:

- под правовым регулированием можно понимать функционирование, действие права;
- под правовым регулированием можно также понимать правовую регламентацию общественных отношений (т.е. то, что зафиксировано в нормах права);
- нередко понятию «правовое регулирование» придают самое широкое значение, включая в него и правотворчество, и действие права и его реализацию.

Таким образом, правовое регулирование в широком смысле включает в свой состав три основные стадии:

1. Стадия правовой регламентации общественных отношений.
2. Стадия действия права.
3. Стадия реализации права.

1. Стадия правовой регламентации общественных отношений связана с правотворчеством (принятием, изданием правовых норм). Это наиболее

важная стадия процесса правового регулирования, т.к. она определяет весь будущий процесс правового регулирования. На этой стадии определяется:

а) круг общественных отношений, подлежащих правовому регулированию, т.е. предмет правового регулирования;

б) круг участников регулируемых общественных отношений, т.е. субъекты права;

в) круг юридических прав и обязанностей этих участников, т.е. их правовой статус;

г) основания возникновения, изменения или прекращения правоотношений, т.е. юридические факты и фактические составы;

д) неблагоприятные правовые последствия, которые могут наступить при нарушении правовых норм, т.е. правовые санкции.

Первая стадия определяет все последующие. Эта стадия завершается официальным принятием правовых норм (нормативно-правовых актов) и введением их в действие, данные общественные отношения включаются в сферу правового регулирования. С этого момента начинается вторая стадия процесса правового регулирования.

2. Стадия действия права. На этой стадии осуществляется функционирование правовых норм. Нормы права, начиная действовать, вызывают у конкретных лиц появление юридических прав и обязанностей при определённых условиях, при определенных юридических фактах. На этой стадии возникают субъективные юридические права и обязанности, складываются правовые отношения.

После этого процесс правового регулирования перетекает в завершающую третью стадию.

3. Стадия реализации права, на этой стадии происходит реализация, т.е. претворение в жизнь субъективных прав и обязанностей (осуществление прав и исполнение обязанностей), в результате чего складывается определённый порядок в системе общественных отношений, т.е. складывается правопорядок.

Реально, процесс ПР непрерывен, бесконечен и действует пока действуют нормы права. Нередко процесс правового регулирования осложняется ещё одной стадией, стадией применения права. Она может иметь место, но может и отсутствовать. Поэтому она называется факультативной. Когда эта стадия включается в процесс правового регулирования, она может вклиниваться между первой и второй стадиями или между второй и третьей стадиями. В связи с этим процесс правового регулирования может иметь три модификации.

1. Основная – имеет три стадии: 1) стадию правовой регламентации; 2) стадию действия права; 3) стадию реализации права.

2. Имеет четыре стадии: 1) стадию правовой регламентации; 2) стадию применения права; 3) стадию действия права; 4) стадию реализации права. В этом случае включение стадии применения права (государственно-властного вмешательства) в процесс правового регулирования зависит от воли субъектов права. Например, заключение брака. Супруги могут зарегистрировать брак в органах ЗАГСа, а могут не регистрировать. Это зависит от волеизъявления супругов.

3. Имеет четыре стадии: 1) стадию правовой регламентации; 2) стадию действия права; 3) стадию применения права; 4) стадию реализации права. В данном случае включение стадии применения права предусмотрено в законе. Другими словами, эффективное и результативное правовое регулирование возможно только при государственно-властном вмешательстве в процесс правового регулирования. Например, возникновение пенсионных правоотношений. На основе конкретных юридических фактов (стаж работы, размер зарплаты, достижение пенсионного возраста, наличие иждивенцев и т.д.), подтверждаемых соответствующими документами, выносятся решения госорганом в соответствии с законом о пенсиях. У гражданина возникает право на получение пенсии в определенном размере, у органов социального обеспечения – обязанность выплачивать пенсию.

Правовое регулирование – процесс постоянный, непрерывный, в нем участвуют тысячи и миллионы различного рода субъектов: государственные органы, общественные объединения, предприятия, учреждения, граждане. Постоянно издаются правовые решения, заключаются договоры, исполняются обязанности, соблюдаются запреты, осуществляются права. В то же время совершаются правонарушения (нарушаются запреты, не исполняются обязанности, происходит злоупотребление правами), возникают различного рода правовые конфликты и споры, требующие правового разрешения.

Таким образом, нормы права реализуются в действиях, в поведении, в деятельности разнообразных субъектов права, и ни в чем другом они реализоваться не могут.

8.6. Механизм правового регулирования и его эффективность

Механизм правового регулирования – это взятые в единстве и взаимодействии все правовые средства (элементы механизма), с помощью которых осуществляется правовое воздействие на общественные отношения.

Механизм правового регулирования (МПР) – это определенная идеальная модель, созданная в результате упрощения, огрубления процесса регулирования, отвлечения от каких-то второстепенных, несущественных моментов. Цель этой модели – с определенной степенью наглядности представить в единстве и взаимодействии все правовые средства. Элементы

(блоки) механизма правового регулирования «привязаны» к соответствующим стадиям (этапам) процесса регулирования. Однако по своему содержанию и смыслу понятие МПР шире и объемнее, чем понятие стадии правового регулирования. Можно выделить следующие элементы МПР:

1. *Правотворчество*. Это нормативный элемент (нормы права, нормативные акты), к которому еще относится все, что обслуживает нормы права: систематизация законодательства, законодательная техника, нормативное толкование.

2. *Правоотношение* (субъективные права и обязанности), с помощью которого предписания норм права конкретизируются, трансформируются в субъективные права и обязанности конкретных субъектов в конкретных отношениях. К этому элементу примыкают юридические факты как фактические основания возникновения, изменения и прекращения правоотношения. Заметим также, что правоотношения имеют два основания для возникновения и движения (изменения и прекращения): нормативное (нормы права) и фактическое (юридические факты).

3. *Реализация права* (соблюдение, исполнение, использование). Непосредственный перевод самими субъектами права в действия, поведение предписаний правовых норм.

4. *Применение права*. Занимает особое место в механизме правового регулирования, потому что, с одной стороны он факультативный, т.е. не всегда участвует в МПР, а с другой – это государственно-властное вмешательство в МПР. И именно в силу этого дает ему энергию, подталкивает к движению.

5. *Правосознание* занимает важное место в МПР. Оно «обслуживает» все стадии, все элементы правового регулирования. В соответствии с правосознанием создаются нормы права, выносятся индивидуальные правоприменительные акты; оно влияет на акты непосредственных форм реализации права (соблюдения, исполнения, использования). Если акты применения сравнивать с двигателем, то правосознание можно сравнить со смазкой механизма, нормативный элемент – с блоком управления, правоотношения – с системой передач и трансмиссией, а акты реализации – с колесами. Если все элементы механизма лишены дефектов, исправны и смазаны, механизм легко вращается, процесс правового регулирования достигает своей цели.

6. *Законность* – соблюдение всеми субъектами права (индивиды, организации, государство) законов и подзаконных актов и как результат действия МПР. Характеризуется с содержательной стороны наличием правовых, справедливых, научно обоснованных законов и с формальной стороны – их выполнением, ибо только наличия самых совершенных законов будет недостаточно.

7. *Правопорядок* – система общественных отношений, в которых поведение субъектов является правомерным, как состояние урегулированности социальных связей. Характеризуется как итог законности и эффективности МПР.

Нормы права издаются постольку, поскольку возможны разные варианты поведения, отклонения от типичного, социально приемлемого образа поведения.

Цель правового регулирования состоит в том, чтобы поведение и действия людей совершались в соответствии с нормами права, чтобы в обществе складывались отношения, ситуации, запрограммированные в нормах права, чтобы в результате действия норм социальные процессы протекали в направлениях, выгодных обществу. В итоге возникали бы определенные социально полезные результаты в самых различных сферах общественной жизни: экономической, политической, культурной, экологической и т.п.

Эффективность правового регулирования есть достижение целей, которые преследовал законодатель изданием соответствующих норм. Можно различать цели непосредственные (поведенческие) и цели опосредствованные. Непосредственной целью является поведение адресатов, которое соответствовало бы требованиям норм права. Достижение таких результатов называется поведенческой (у некоторых авторов – юридической) эффективностью. Опосредствованные же цели достигаются уже поведением, деятельностью, которая совершается в соответствии с нормами права. Такую эффективность можно назвать фактической. Например, если в случае повышения уровня дисциплины водителей или рабочих снизилось количество нарушений правил дорожного движения или технологических правил, можно говорить о поведенческой эффективности. Если же в результате этого снизилось количество несчастных случаев на дорогах или повысилось качество продукции, можно говорить о фактической, финальной (конечной) эффективности действия соответствующих норм.

Цели правового регулирования могут быть ближайшими и перспективными. Например, ближайшей целью законов и иных нормативных актов, связанных с приватизацией, являлся разгосударствление собственности, формирование других, негосударственных, форм собственности (частной, акционерной и т.д.). Перспективной, более отдаленной, конечной целью является создание рыночной экономики.

Поведенческая эффективность норм права является условием эффективности фактической (конечной), когда реализуются цели ближайшие и тем более перспективные в разных сферах общественной жизни. Например, достигаются цели экономические (повышение производительности труда, рост промышленного и сельскохозяйственного производства, наполнение

рынка товарами, повышение зарплаты и т.д.), политические (развитие демократии, формирование правового государства, расширение прав и свобод граждан, повышение уровня их гарантированности и т.д.), праксеологические (совершенствование структуры каких-либо органов, повышение уровня их профессионализма, эффективности их деятельности и т.д.), нравственно-воспитательные и др.

Цели правового регулирования могут быть не только позитивными, направленными на изменения, связанные с возникновением, формированием отдельной ситуации, общественных процессов, которых ранее не было, но и связанными с ликвидацией, вытеснением либо, по крайней мере, с минимизацией явлений, нежелательных для общества (снижение уровня правонарушений, ликвидация отдельных их видов, нарушений прав и свобод граждан, социальных конфликтов, споров и т.п.).

Заметим, что применительно к разным видам эффективности права используются и разные виды их оценок и исследования. Для эффективности правового регулирования недостаточно только самих правовых средств. Это вытекает хотя бы из того, что право формируется и функционирует во взаимосвязи с разными социальными факторами (политикой, экономикой, правосознанием и т.д.), действует в определенной социальной среде.

ТЕМА 9. ПРАВОТВОРЧЕСТВО

9.1. Понятие и принципы правотворчества

Правотворчество – это деятельность государственных и иных органов по принятию, изменению и отмене юридических норм.

Субъектами правотворчества выступают:

1) государственные органы (основной, главный субъект);

2) негосударственные организации, структуры (общественно-политические организации, органы местного самоуправления, профсоюзы и т.п.), наделенные соответствующими полномочиями. Они могут быть субъектами правотворчества только в виде исключения и в реальной практике их два: а) когда создается совместный акт, в разработке которого участвует государственный орган и общественная организация; б) когда общественной организации специально делегированы правотворческие полномочия для создания проекта соответствующего акта;

3) народ.

Правотворчество – совокупность актов, действий, направленных на создание права. Однако подход к пониманию правотворчества может быть разным в зависимости от самого понимания права. Например, с точки зрения естественного права правотворческий орган не творит, а только открывает, обнаруживает право, облекает его в законы (формы). С точки зрения юридиче-

ского позитивизма, воля государства – единственный фактор, порождающий право. Однако, соотношении права и государства в настоящее время выражается в прагматическом подходе, в котором утверждается, что воля государства, выраженная в праве не голый приказ, а воля интегрированная, детерминированная, обусловленная многочисленными факторами общественной жизни. К правообразующим факторам, оказывающим решающее воздействие на процесс подготовки и формирования права, относятся экономические, политические, социальные, идеологические и иные факторы. Уровень качества и эффективность нормативно-правовых актов решающим образом зависят от того, насколько точно и всесторонне учитываются при их подготовке и издании все существующие на данный момент факторы, насколько адекватно отражается в них объективная действительность. Другими словами, для того, чтобы принимаемый акт в максимальной степени отвечал потребностям жизни общества и был эффективен, важно заранее разрешить круг проблем, касающихся его характера, формы, внутренней структуры, места и роли в системе других нормативно-правовых актов и спрогнозировать позитивные и возможные негативные или побочные последствия.

Правотворчество является составной частью правообразования, под которым понимается естественно-исторический процесс формирования права, в ходе которого осуществляется анализ и оценка сложившейся правовой действительности, выработка взглядов и концепций о будущем правового регулирования, а также разработка и принятие нормативных предписаний. Правотворчество выступает как завершающий этап правообразования.

Сущность правотворчества состоит в возведении общих интересов, выраженных в государственной воле, в норму права, т.е. в форму юридических предписаний, имеющих общеобязательный характер.

Правотворческая деятельность осуществляется в рамках процессуальных норм (процедур), содержащихся в конституциях, регламентах, уставах и т.п. Правотворчество заключается в принятии новых норм права, отмене либо совершенствовании старых путем внесения изменений и дополнений.

Правотворчество характеризуется тем, что (*признаки*):

1) это важнейшее средство управления обществом, здесь формируется стратегия его развития, принимаются существенные правила поведения;

2) его основная продукция – юридические нормы, – воплощается главным образом в нормативных актах (в нормативных договорах, правовых обычаях, юридических прецедентах);

3) уровень и культура правотворчества, а соответственно и качество принимаемых нормативных актов, является показателем цивилизованности и демократии общества.

Правотворчеству присущи следующие *принципы* как основополагающие идеи, руководящие начала, исходные положения деятельности, связан-

ной с принятием, отменой или с заменой юридических норм, это ориентир, фундамент для органов, творящих право:

1) научность (ибо в процессе подготовки нормативных актов важно изучать социально-экономическую, политическую и иную ситуацию, объективные потребности развития общества и т.п.);

2) профессионализм (заниматься подобной деятельностью должны компетентные, подготовленные для этой роли люди – юристы, управленцы, экономисты и другие);

3) законность или правовая легитимность (подобная деятельность должна осуществляться в рамках и на основе Конституции, иных законов и подзаконных актов);

4) общесоциальная легитимность (эта деятельность опирается на широкую базу социального ожидания, согласия и поддержки членами общества);

5) демократизм (характеризует степень участия граждан в этом процессе, уровень развития процедурных норм и институтов в обществе);

6) гласность (означает открытость, «прозрачность» правотворческого процесса для широкой общественности, нормальную циркуляцию информации).

7) оперативность (предполагает своевременность издания нормативных актов);

8) системность (учет системного характера позитивного права и системной организации самой правотворческой деятельности).

9.2. Формы (виды) правотворчества

Правотворчество как сложная деятельность по формулированию общих правил поведения является весьма неоднородным и можно выделить определенные его формы (виды):

1) в зависимости от субъектов правотворчества:

а) непосредственное создание нормативно-правового акта – правотворчество государственных органов (например, Государственной Думы, Правительства РФ, министерств и ведомств, муниципальных органов и т.д.);

б) санкционирование – правотворчество общественных и иных организаций (например, профсоюзов) т.е. когда нормативно-правовой акт уже существует, ему лишь придается юридическая сила (например, ратификация международных договоров);

в) референдум – правотворчество народа в процессе проведения всенародного голосования по наиболее важным вопросам государственной и общественной жизни;

2) в зависимости от значимости:

а) законотворчество (правотворчество высших представительных органов – парламентов, в процессе которого издаются нормативные акты высшей юридической силы – законы, принимаемые в соответствии с усложненной процедурой);

2) делегированное правотворчество (нормотворческая деятельность органов исполнительной власти, прежде всего правительства, осуществляемая по поручению парламента по принятию для оперативного решения определенных проблем нормативных актов, входящих в компетенцию представительного органа);

3) подзаконное правотворчество (здесь нормы права принимаются и вводятся в действие структурами, не относящимися к высшим представительным органам – президентом, правительством, министерствами, другими центральными органами исполнительной власти, местными органами государственного управления, губернаторами, главами администраций, руководителями предприятий, учреждений, организаций).

Не все юридические нормы необходимо принимать на уровне законотворчества. Есть целый спектр ситуаций, когда юридические нормы целесообразнее принимать на уровне подзаконных актов, нормативных договоров и в иных формах.

Кроме прочего, подзаконное правотворчество характеризуется большей оперативностью, гибкостью, меньшей формальностью, большей компетентностью осуществляющих его конкретных субъектов. Вместе с тем оно связано с «непрозрачностью» процесса принятия нормативных актов, с их громоздкостью.

9.3. Понятие и стадии законотворчества в Российской Федерации

Законотворческий процесс – главная, составная часть правотворческого процесса, его сердцевина. Кроме законов продукцией правотворчества выступают подзаконные нормативные акты, правовые обычаи, нормативные договоры, юридические прецеденты.

Законотворчество – сложный, неоднородный процесс, включающий в себя следующие стадии:

1) подготовка нормативно-правового акта;

2) законодательная инициатива – закрепленное в Конституции РФ право определенных субъектов внести предложение об издании закона и соответствующий законопроект в законодательный орган. Право законодательной инициативы порождает у законодательного органа обязанность рассмотреть предложение и законопроект, но принять или отклонить его – право законодателя. Право законодательной инициативы (согласно ч. 1 ст. 104 Конституции РФ) принадлежит Президенту РФ, Совету Федерации, членам

Совета Федерации, депутатам Государственной Думы, Правительству РФ, законодательным (представительным) органам субъектов Федерации. Право законодательной инициативы принадлежит также Конституционному Суду РФ, Верховному Суду РФ, Высшему Арбитражному Суду РФ, однако только по вопросам их ведения;

3) обсуждение законопроекта – начинается в Государственной Думе с заслушивания доклада представителя субъекта, внесшего законопроект. Данная стадия необходима для того, чтобы устранить противоречия, пробелы, неточности и прочие дефекты. Наиболее существенные законопроекты выносятся на всенародное обсуждение;

4) принятие закона – достигается с помощью механизмов голосования (простым большинством или квалифицированным). Принятие закона – главная стадия, которая в свою очередь распадается на три подстадии:

а) принятие закона Государственной Думой (федеральные законы принимаются простым большинством голосов от общего числа депутатов Государственной Думы, т.е. 50% + 1 голос; федеральные конституционные законы считаются принятыми, если за них проголосовало не менее 2/3 голосов от общего числа депутатов Государственной Думы);

б) одобрение закона Советом Федерации (в соответствии с ч. 4 ст. 105 Конституции РФ федеральный закон считается одобренным Советом Федерации, если за него проголосовало более половины от общего числа членов этой палаты либо если в течение четырнадцати дней он не был рассмотрен Советом Федерации. В соответствии с ч. 2 ст. 108 Конституции РФ федеральный конституционный закон считается принятым, если он одобрен большинством не менее трех четвертей голосов от общего числа членов Совета Федерации);

в) подписание закона Президентом РФ (согласно ч. 2 ст. 107 и ч. 2 ст. 108 Конституции РФ Президент РФ в течение четырнадцати дней подписывает одобренный закон и обнародует его);

5) опубликование закона (как правило, федеральные конституционные законы и федеральные законы подлежат официальному опубликованию в течение семи дней после их подписания Президентом РФ; неопубликованные законы не применяются).

б) вступление в законную силу.

9.4. Особенности правотворчества субъектов Федерации

Конституция РФ в соответствии с ч. 4 ст. 76 предоставляет субъектам Федерации право вне пределов ведения РФ, совместного ведения Федерации и ее субъектов осуществлять собственное правовое регулирование, включая принятие законов и иных нормативных актов. Такое регулирование

может быть осуществлено в сфере принятия и изменения конституций республик (уставов краев и областей), территориального устройства субъектов Федерации, государственной (на уровне субъектов РФ) и муниципальной службы, бюджета, налогов и сборов субъектов РФ.

Своеобразие правотворчества субъектов РФ заключается в следующем:

1) субъекты имеют право принимать законы, как акты высшей юридической силы. Это связано с децентрализацией российской государственности, с укреплением в ней принципов федерализма;

2) все большее место в правотворчестве регионов начинают занимать соглашения и договоры между субъектами Федерации или даже отдельными администрациями, которые регулируют вопросы, возникающие в социально-экономической и культурной сферах;

3) правотворчество субъектов РФ отличается довольно значительная самобытность, отражающая специфику и статус того или иного региона, национальные, религиозные обычаи и иные особенности. Перед субъектами РФ стоят цели – учитывать в правовом регулировании местные, региональные природные и национальные особенности, осуществлять поиск оптимальных путей развития и конкретизации положений общедофедерального законодательства;

4) правотворчество субъектов РФ должно осуществляться в соответствии с Конституцией РФ, федеральными конституционными и федеральными законами;

5) в рамках субъектов РФ принимают нормативные акты и многочисленные негосударственные структуры – прежде всего органы местного самоуправления и т.д.

9.5. Понятие, признаки и виды нормативно-правовых актов

Нормативные правовые акты являются одним из источников прав в ряду других источников (правовые обычаи, судебные прецеденты и др.).

Нормативный правовой акт – это результат правотворчества, акт, содержащий нормы права. Можно выделить следующие признаки:

1) нормативный правовой акт – это официальный документ;

2) является носителем информации, а именно информации о нормах права (правилах поведения);

3) обладает юридической силой, и обязателен для всех лиц, которым адресован;

4) это акт правотворчества, результат деятельности компетентных государственных органов, а потому акт властный;

5) с помощью нормативных актов веления государства становятся общеобязательными.

Нормативный акт – это разновидность юридических актов. Его следует отличать от актов применения права, имеющих конкретный, индивидуальный характер, с помощью которых разрешаются конкретные дела (например, решение суда). В отличие от них нормативный акт носит общий характер. Его следует отличать и от актов толкования, в которых дается разъяснение норм права.

Нормативные акты составляют единую, иерархическую систему, отражая иерархическую систему государственных органов. Нормативные акты иерархически высших органов обладают и высшей юридической силой по отношению к актам нижестоящих органов. Актами высшей юридической силы являются законы.

Все вместе взятые нормативные акты составляют систему законодательства в широком смысле этого слова. В узком смысле под законодательством понимается только система законов.

Нормативные акты принимаются только в пределах компетенции соответствующих органов и согласно законодательной процедуре. Нормативные акты, принятые вне компетенции или в нарушение установленной процедуры (порядка), не являются легитимными, не обладают юридической силой, т.е. не обязательны для их адресатов.

Нормативные акты подразделяются на две основные группы: законы и подзаконные акты.

9.6. Закон: понятие и виды

Закон – это нормативно-правовой акт (НПА), принятый высшим законодательным органом или путем референдума, обладающий высшей юридической силой. К его признакам относятся:

1) нормативно-правовой акт, содержащий нормы права;

2) принимается путем всенародного голосования (референдума) или высшим законодательным органом – парламентом;

3) в силу указанного, закон обладает высшей юридической силой. Это означает, что другие органы не могут изменять законы, что все прочие нормативные акты, называемые подзаконными, должны издаваться в соответствии с законами, во исполнение их. Правоприменительные, индивидуальные акты также должны выноситься на основе законов. Если при решении конкретного дела возникает ситуация, когда подзаконный акт (например, указ Президента или постановление Правительства РФ) противоречит закону, то правоприменитель должен отдать предпочтение закону;

4) принимается в особом порядке;

5) не только регулируют наиболее важные, коренные общественные отношения, но и устанавливают принципиальные положения правового регулирования.

Виды законов. Законы РФ можно подразделять по субъектам, их принимающим, по юридической силе и по отраслям права. По субъектам принятия законы делятся на:

- 1) принятые на референдуме;
- 2) принятые Федеральным Собранием РФ;
- 3) законы субъектов федерации.

Путем референдума могут быть приняты как федеральные законы, так и законы субъектов федерации.

Федеральные законы подразделяются на федеральные конституционные законы и на обычные федеральные (текущие) законы.

Конституционные федеральные законы принимаются по вопросам прямо указанным Конституцией РФ. К их числу относятся законы об изменении Конституции, кроме гл. 1 и 2 (ст. 136 Конституции РФ), о введении чрезвычайного положения (ст. 56), военного положения (ст. 87), о принятии и образовании новых субъектов федерации и об изменении их статуса (ст. 65, 66), о Государственном флаге, гербе, гимне (ст. 70), о правительстве, о судебной системе и высших судебных инстанциях (ст. 118, 128).

Законы субъектов федерации принимаются в пределах полномочий этих субъектов, определенных Конституцией РФ, федеральными договорами и специальными договорами, заключенными Российской Федерацией с отдельными субъектами.

9.7. Подзаконные нормативные акты

Все прочие нормативные акты, кроме законов, называются подзаконными. Это означает, что по своей юридической силе они стоят ниже законов, не должны им противоречить и во исполнение законов. Их юридическая сила определяется местом органа, их принявшего, в иерархической лестнице государственного аппарата.

1. Акты Федерального Собрания (Совета Федерации и Государственной Думы). Кроме законов, эти палаты принимают постановления – подзаконные акты. В постановлениях они реализуют принадлежащие им полномочия.

2. Акты президента (нормативные указы). Президент РФ издает указы и распоряжения. Указы Президента РФ могут быть как нормативными, так и индивидуальными правоприменительными (например, Указы о награждениях, назначениях на государственные должности). Нормативные указы Президента занимают второе место после законов. Они не должны противоречить Конституции РФ и федеральным законам, обязательны для исполнения на всей территории РФ (см. ст. 90 Конституции РФ). Указы Президента принимаются по широкому кругу вопросов, входящих в компетенцию Президента. Распоряжения принимаются обычно по конкретным вопросам.

3. Акты Правительства РФ (постановления и распоряжения). Могут быть как нормативными, так и индивидуальными, правоприменительными. Постановления – акты, имеющие особо важные значения, распоряжения – акты по оперативным и другим текущим вопросам. Акты Правительства РФ могут быть отменены Президентом РФ.

4. Акты федеральных органов исполнительной власти (министерств, ведомств, госкомитетов) могут носить разные названия: инструкции, постановления, приказы, правила, положения, разъяснения и т.п. Эти акты принимаются министерствами и ведомствами, могут быть как нормативными, так и ненормативными. Нормативные акты издаются в соответствии с компетенцией соответствующих органов по специальному кругу вопросов, им подведомственным, на основании и во исполнение законов РФ, указов Президента и постановлений Правительства РФ. Эти акты могут быть чисто внутриведомственного значения, распространяться на органы и работников только данного ведомства. Но многие из них имеют общее действие, выходят за рамки данного ведомства, распространяются на широкий круг субъектов, не входящих в данное ведомство. Например, инструкции Министерства финансов, Государственного банка, Государственного таможенного комитета, Комитета санитарно – эпидемиологического надзора, Комитета по патентам и товарным знакам и т.д. В ряде случаев могут издаваться совместные акты, например министерств внутренних дел и юстиции РФ и др.

5. Акты субъектов федерации по своей системе во многом совпадают с системой федеральных актов. В их числе следует назвать, прежде всего, законы, принимаемые законодательными органами субъектов федерации, высшими из которых являются конституции республик и уставы краев, областей, автономных округов. Законы, принимаемые субъектами федерации, по вопросам их исключительного ведения имеют преимущества перед федеральными актами. Ниже законов по юридической силе стоят указы и распоряжения руководителей субъектов, далее – постановления и распоряжения правительств. Управления, департаменты, отделы, как правило, актов общего характера не принимают.

6. Нормативные акты органов местного самоуправления. К числу этих актов относятся акты представительных органов городов, районов, сел, поселков и т.п. Акты, принимаемые на сельских, поселковых сходах действуют на территории районов, городов (кроме Москвы и Санкт-Петербурга, являющихся городами-субъектами РФ) (обычно там, где не создаются представительные органы). Акты глав администрации местного самоуправления, а также акты, принимаемые путем референдума населением соответствующей самоуправляющейся территории (референдумы районные, городские, сельские и т.п.). Эти акты принимаются в пределах компетенции указанных

органов, определяемой федеральными законами и законами субъектов федерации по вопросам управления муниципальной собственностью (городов, районов и т.п.), местным налогам, сборам, вопросам местного жилищно-коммунального хозяйства, благоустройства территорий, бытовому, торговому обслуживанию населения, охране общественного порядка, окружающей среды и т.п. Среди этих актов особо следует выделить уставы местных сообществ (городов, районов и т.п.), принимаемые местным референдумом или представительным органом местного сообщества.

Акты органов местного самоуправления, принятые в пределах их компетенции, не могут быть отменены общегосударственными органами или органами субъектов федерации, они могут быть только обжалованы в судебном порядке.

7. Локальные нормативные акты – акты, регулирующие внутреннюю жизнь предприятия, учреждений, объединений, ассоциаций, союзов и других организаций. Основными актами подобного рода являются, прежде всего, уставы этих организаций, которые (за некоторым исключением) подлежат обязательной регистрации в государственных органах, правила внутреннего трудового распорядка, коллективные договоры между администрацией предприятия, учреждения и органом профсоюза (трудовым коллективом), различного рода другие акты (по технике безопасности, должностные инструкции и т.п.).

9.8. Международно-правовые акты, акты СССР, акты Конституционного Суда РФ как источники права

Общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры РФ являются составной частью ее правовой системы (ст. 15 п. 4 Конституции). Существует общий принцип примата норм международного права и международных договоров. Т.е., если международным правом или договором предписываются иные правила, чем те, которые предусмотрены законом РФ, то применяются нормы международного права или договора.

Нормативно-правовые акты СССР и РСФСР продолжают действовать на территории РФ, если они не противоречат законам РФ и если по соответствующим вопросам отсутствуют российские нормативные акты.

Конституционный Суд, не являясь правотворческим органом, опосредованно принимает участие в правотворчестве, поскольку изменяет или отменяет действующие нормы. Этим самым вносятся существенные изменения в действующую систему источников права.

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

Общеобязательность нормативных актов, их действие не беспредельны, а ограничены пространством, временем и кругом лиц.

Действие нормативных актов во времени определяется двумя временными моментами (точками): моментом вступления нормативного акта в силу и моментом утраты им юридической силы.

Момент начала действия нормативных актов определяется следующими правилами:

1) в нормативном акте указано время начала действия нормативного акта;
2) может быть дробное вступление в силу, т.е. часть НПА вступает в силу с одного момента времени, а другая – с другого;

3) в нормативном акте начало действия не указано. В этом случае вступают в силу общие правила для данного вида нормативных актов, установленные законом или другим актом:

а) законы РФ вступают в силу через десять дней после их официального опубликования. Законы о поправках Конституции вступают в силу со дня их опубликования (Закон от 6 июня 1998 г.);

б) нормативные акты Президента РФ вступают в силу одновременно на всей территории РФ по истечении 7 дней после их первого официального опубликования. Иные акты Президента РФ, в том числе акты, содержащие государственную тайну или сведения конфиденциального характера, вступают в силу со дня их подписания;

в) акты правительства РФ, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина, устанавливающие правовой статус федеральных органов исполнительной власти, а также организаций, вступают в силу через 7 дней после их официального опубликования. Иные акты правительства, в том числе акты, содержащие государственную тайну или конфиденциальные сведения, вступают в силу со дня их подписания;

г) нормативные акты федеральных органов исполнительной власти министерств и ведомств (межведомственного характера, а также затрагивающие права и обязанности граждан) после регистрации в Министерстве юстиции РФ должны быть опубликованы и вступают в силу через 10 дней после их опубликования на всей территории РФ одновременно.

Контроль за правильностью и своевременностью опубликования нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти осуществляет Министерство юстиции РФ.

Особый порядок вступления в силу предусмотрен для налогового законодательства. Федеральное законодательство о налогах вступает в силу по истечении месяца со дня его официального опубликования. Федеральные

законы, вносящие изменения в Налоговый кодекс РФ, вступают в силу не ранее 1 января, следующего за годом их принятия (ст. 5 НК РФ).

Нормативные акты Таможенного комитета РФ вступают в силу по истечении 30 дней после их опубликования. Акты, устанавливающие более льготные правила, могут вступать в силу и в более короткие сроки (ст. 11 ТК РФ).

Порядок вступления в силу актов субъектов федерации определяется самими субъектами в их уставах и в других нормативных актов.

Акты, не подлежащие опубликованию, рассылаемые на места, вступают в силу с момента их получения адресатом.

Действие нормативных актов прекращается:

- 1) в случае прямой отмены;
- 2) в случае косвенной отмены, т.е. принятия нового нормативного акта по тем же вопросам или тем же вышестоящим органом;
- 3) по истечении срока, на который принят нормативный акт.

С действием нормативных актов во времени связаны вопросы их обратной силы и переживания. Здесь действует общее правило, закреплённое в Конституции РФ (ст. 54): закон, устанавливающий или отягчающий ответственность, обратной силы не имеет. Это означает, что закон не распространяется на факты, которые имели место до вступления его в силу.

Из этого правила имеются исключения. Придание обратной силы закону возможно в двух случаях: 1) если в самом законе об этом сказано; 2) если закон смягчает или вовсе устраняет ответственность.

Переживание закона – это применение отменённого, уже не действующего в момент применения закона к фактам, которые были в момент его действия. Например, к преступлениям применяется, как правило, закон времени совершения преступления, если новый закон не смягчает ответственность.

Действие законов в пространстве означает, что законы распространяются на всех субъектов, находящихся в соответствующем пространстве, имеет силу на определенной территории.

Действие нормативных актов в пространстве зависит в основном от органа, их принявшего. Федеральные нормативные акты действуют на всем пространстве, на которое распространяется суверенитет РФ, акты субъектов федерации действуют в пределах их территорий и т.д.

Пространство, на которое распространяется суверенитет (власть) государства, включает в себя сушу, внутренние воды, двенадцатимильные прибрежные морские воды в пределах границ государства, воздушный столб в пределах границ, доступный обычным летательным аппаратам (самолетам), территории посольств, военные корабли в любом месте, гражданские суда в открытом море, воздушные суда в воздухе, внутренние и территориальные

воды, подводные кабели. Указанное понятие пространства называется пространством в юридическом смысле, не совпадающего с географическим.

Международные НПА действуют на территории суверенных государств, если эти государства признают их действие на своей территории.

С действием НПА в пространстве связано понятие «экстерриториальность». Экстерриториальность означает, что данная территория «вынута» из юридического пространства государства (законы данного государства не действуют на этой территории), хотя географически относится к территории данного государства. Например, территории посольств иностранных государств экстерриториальны, там законы РФ не действуют.

Действие НПА по кругу лиц заключается в том, что действие НПА распространяется на весь круг лиц, находящихся на территории суверенного государства и указанных в акте.

Однако в ряде случаев, хотя закон и действует на всей территории, он распространяется лишь на определенный круг лиц. Ряд законов распространяется только на граждан РФ, но не распространяется на иностранцев и лиц без гражданства (законы о воинской обязанности, избирательные законы и др.). Поэтому действие НПА на субъектов дифференцируется в зависимости от некоторых обстоятельств, имеющих юридическое значение. К ним относятся гражданство лица, место пребывания самого лица, его постоянное место жительства, нахождение его имущества, руководящего органа юридического лица и т.п. Наиболее важным среди указанных обстоятельств является гражданство (юридическая связь с государством) лица. Все физические лица делятся на четыре категории: граждане, апатриды, иностранцы и бипатриды. На граждан все законы его государства распространяются одинаково. Однако всем НПА присуще персонификация, т.е. сужение круга лиц по различным критериям, например, по возрастному, половому и т.п. признакам. Кроме того, НПА может распространять свое действие на специальный субъект: должностное лицо, военнослужащий, работник правоохранительных органов и т.д.

Апатрид, лицо без гражданства, по общему правилу обязан уважать Конституцию и соблюдать законы страны пребывания и на них НПА распространяют свое действие также как и на граждан. Однако некоторые НПА не распространяют свое действие на них, а только на граждан. В основном это касается политических прав.

Иностранец, как гражданин другого государства, обязан уважать Конституцию и соблюдать законы страны пребывания. Некоторые иностранцы обладают правом экстерриториальности, дипломатическим иммунитетом. Они подчиняются законам страны пребывания, но не могут быть привлечены к ответственности в соответствии с законом данной страны (главы других

государств, правительств, дипломатические работники). Также они не могут быть субъектами политических прав, например, участвовать в выборах, быть избранными в органы власти, состоять на службе в вооруженных силах и других подобных органах страны пребывания. Однако иностранец, совершивший преступление на территории страны пребывания, может быть привлечен к ответственности по правилам общей юрисдикции страны пребывания и в стране, гражданином которого является. Иностранцы, обладающие дипломатическим иммунитетом, в случае совершения преступления могут быть объявлены персоной нон грата и выдворены из страны пребывания.

На бипатридов, если у них одно гражданство данного государства, то законы этого государства распространяют свое действие на них как на граждан. Бипатриды образуются в результате одновременного действия права крови и права почвы.

ТЕМА 10. СИСТЕМА ПРАВА

10.1. Понятие и признаки

Система права – объективно существующее строение права, которое выражается в разделении единого права на отдельные части (отрасли, подотрасли, институты, субинституты и нормы), взаимосвязанные между собой.

Система права характеризуется следующими чертами:

- 1) единством и согласованностью норм, из которых она состоит;
- 2) разделением на взаимосвязанные отрасли и институты права;
- 3) объективностью строения;
- 4) иерархичностью.

1. Единство и согласованность системы права заключаются в том, что все нормы, из которых складывается система права, представляют собой части целого права. Они тесно связаны друг с другом, согласованный и взаимодействуют между собой. Это обусловлено единством целей и задач, решаемых государством с помощью права, единой волей государства, выраженной в праве.

Единство и целостность права как системе придают системообразующие связи различного характера. Это, прежде всего *генетические* (связи происхождения).

Материальной предпосылкой единства права выступает единая система социально-экономических отношений. Единство праву предает единая государственная воля, выраженная в праве, предопределенная системой экономических, социальных и иных отношений, воля, ориентированная на единую систему основополагающих ценностей, признанных в обществе, которые призваны подтверждать и охранять право. Эти основные ценности

находят выражение в праве в виде принципов (основных идей), на которых строится вся система права и в определенной мере объединяют права в единое целое.

Функциональные связи норм права – это другой вид системообразующих связей, выражающих единство права. Право – это сложная функциональная система. Отдельные нормы играют разную роль в правовом регулировании. Между ними имеется предметная и функциональная специализация (разделение труда). Специализация в свою очередь необходимо предполагает наличие между ними связей взаимодействия.

Здесь мы наблюдаем, прежде всего, *связи субординации* (иерархические), *связи формальной субординации*, то есть подчинения одних норм другим, иерархически высшим; связи норм права и основополагающих принципов права как связи содержательного характера, содержательную подчиненность норм принципам; охранительные связи, вытекающие из различия регулятивного и охранительной функции права.

Нормы регулятивные, осуществляющие позитивное регулирование, поддерживаются, охраняются от нарушений нормами охранительными, составляющими отдельные отрасли (уголовное право) или охранительные институты внутри отдельных отраслей права (например, институт ответственности в отрасли гражданского права).

Процессуальные нормы есть форма жизни, действия, реализация норм материальных отраслей права.

Связи управления определяются тем, что в праве заложен своеобразные механизм саморегулирования в виде коллизионных норм, призванных сделать право непротиворечивым, согласованным, разрешать коллизии, противоречия норм права, проистекающие из сложности процесса правотворчества.

2. Разделение права на отдельные части (отрасли и институты) объясняется определенными различиями, которые и обуславливают группировку норм права по отраслям. Различия норм единого права неизбежны, ибо нормы каждой отрасли регулируют разные по содержанию и характеру общественные отношения и разными методами.

3. Объективность системы права заключается в том, что она образуется в соответствии с объективно существующими общественными отношениями. Система права отражает структуру (систему) реально существующих общественных отношений, которые и предопределяют систему права.

4. Иерархичность системы права проявляется в том, что она складывается из норм разной юридической силы. Есть нормы высшего иерархического порядка с высшей юридической силой и нормы низшего иерархического уровня, подчиненные нормам высшего уровня. Иерархичность норм системы права обусловлена иерархичностью органов государства, издающих норма права.

10.2. Предмет и метод правового регулирования как критерии разделения системы права на отрасли

Отрасль права – это совокупность норм, составляющая самостоятельную часть системы права и регулирующая специфическим методом качественно однородные общественные отношения.

Подотрасль права – система однородных институтов определенной отрасли права. Например, жилищное, авторское, изобретательское право – подотрасли гражданского права, муниципальное право – подотрасль административного права и т.д.

Правовой институт – это совокупность правовых норм, образующая обособленную часть отрасли права и регулирующая определенный вид (группу) отношений внутри данного рода. Например, отрасль гражданского права регулирует главным образом имущественные отношения в их стоимостном выражении (род отношений), а такие институты гражданского права, как подряд, наследственное право и др., регулируют лишь определенную часть имущественных отношений. Институт подряда объединяет все нормы, регулирующие вид имущественных отношений, которые вытекают из договора подряда, а институт наследственного права – вид имущественных отношений, вытекающих из права наследования.

Субинститут права – это упорядоченная совокупность норм права, регулирующих конкретную разновидность общественных отношений, находящихся в рамках определенного института права, т.е. часть института права. Например, институт преступлений против жизни, здоровья, достоинства личности делится на субинституты преступлений против жизни (различные виды убийств), против здоровья (различные виды телесных повреждений) против достоинства личности (клевета, оскорбление).

В основу разграничения норм права на отдельные отрасли положены *предмет и метод правового регулирования*.

Предмет правового регулирования составляют однородные общественные отношения, регулируемые правом. Их разнообразие обуславливает различие норм права и группирование их по отраслям, т.е. каждой отрасли соответствует определенная часть качественно однородных общественных отношений. Так, предметом регулирования трудового права являются трудовые отношения, административного права – отношения, складывающиеся в сфере исполнительно-распорядительной деятельности органов государственного управления и т.д.

Метод правового регулирования представляет собой совокупность приемов, способов воздействия права на определенную область общественных отношений. Метод правового регулирования характеризует нормы определенной отрасли права с точки зрения их юридических признаков, особенно-

стей воздействия на общественные отношения. Многообразие методов правового регулирования проявляется главным образом в различном юридическом положении субъектов той или иной отрасли права, в характере юридических фактов, юридических последствий (санкций), способе защиты прав.

Метод правового регулирования проявляется также в характере оснований возникновения и движения правоотношений, т.е. в характере юридических фактов, юридических санкций, форм юридической защиты субъективных прав.

Метод правового регулирования является необходимым признаком (критерием), который наряду с предметом правового регулирования лежит в основе разделения и группирования норм по отраслям. По одним лишь общественным отношениям, взятым в общем виде, не всегда можно разграничить нормы права на отрасли, так как некоторые общественные отношения регулируются нормами различных отраслей права. Например, имущественные отношения регулируются нормами гражданского, административного права, но осуществляется это регулирование разными методами.

Таким образом, в качестве основного критерия распределения норм права по отраслям выступает *предмет регулирования*, ибо отдельные черты метода в некоторых отраслях могут совпадать или ряд отраслей может иметь идентичный метод. Однако метод регулирования в значительной мере зависим, произведен от предмета регулирования.

10.3. Отрасли российского права.

В систему российского права входят следующие отрасли: конституционное, административное, финансовое, земельное, гражданское, трудовое, семейное, уголовное, аграрное, уголовно-процессуальное, гражданско-процессуальное право и др. Уголовно-процессуальные и гражданско-процессуальные право являются процессуальными, а остальные – материальными отраслями.

Для краткой характеристики отраслей права можно посредством предмета и доминирующего метода.

Конституционное право – ведущая отрасль права. Предмет – совокупность норм, которые закрепляют общественные отношения, составляющие основу общественно-государственного строя, правовое положение личности. Доминирующий метод – императивный.

В нормах конституционного права отражены свободы граждан, экономическая основа общества (многообразие форм собственности), система органов государственной власти, порядок их формирования и т.д. Нормы конституционного права содержатся в конституциях и других законах (например, в законах об уполномоченном о правах человека, о конституционном суде и др.).

Административное право – совокупность норм, регулирующих отношения, которые складываются в процессе осуществления исполнительно-распорядительной деятельности органов государственного управления. Основной метод – императивный.

Нормы административного права определяют структуру и компетенцию министерств, ведомств, их управлений, отделов, порядок деятельности различного рода предприятий, учреждений просвещения, здравоохранения, культуры и т.д. В административное право входят такие институты, как институт государственной службы, административной ответственности, контроля (ведомственного, различных инспекций и т.д.)

Гражданское право регулирует имущественные отношения в их стоимостной форме и связанные с ними личные неимущественные отношения. Преобладающий метод – диспозитивный.

Оно закрепляет отношения собственности и иные неимущественные отношения, складывающиеся между различными организациями, организациями и гражданами, между гражданами. Институтами гражданского права являются институты подряда на капитальное строительство, найма жилого помещения, авторское, изобретательское, наследственное право и др.

Гражданско-процессуальное право регулирует отношения, складывающиеся в процессе рассмотрения гражданских трудовых и иных споров судами. Господствующий метод – императивный.

Оно регламентирует порядок установления подсудности дел, предъявления исковых заявлений, судебного разбирательства, вынесения решений, их обжалования и исполнения. Определяет права и обязанности участников процесса: суда, прокурора, истцов, ответчиков, свидетелей, экспертов, регламентирует деятельность нотариальных и арбитражных органов.

Уголовно-процессуальное право регулирует отношения, которые возникают в процессе расследования и судебного разбирательства дел, связанных с преступлениями. Главный метод – императивный.

Нормы данной отрасли права определяют порядок и условия возбуждения и прекращения уголовных дел, сбора доказательств (допроса свидетелей, изъятия документов, проведения экспертиз и т.д.), предъявления обвинения, избрания меры пресечения, передачи дела в суд, порядок судебного разбирательства, обжалования. Также регламентируют права и обязанности участников процесса: судьи, обвинителя, защитников, обвиняемого, потерпевшего, эксперта, свидетеля, и т.д.

Особой отраслью права является *международное право*, которое представляет совокупность норм, регулирующих отношения между государствами. Оно не входит в систему права ни одного государства. Его источниками являются международные договоры, соглашения, конвенции, заклю-

чаемые государствами между собой, а так же уставы международных организаций. Соблюдение норм международного права обеспечивается государствами-участниками международно-правовых отношений.

10.3. Частное и публичное право.

Традиция деления права на частное и публичное восходит к римскому праву. Римский юрист Ульпиан писал: «публичное право – то, которое относится к положению римского государства, частное относится к пользе отдельных лиц: существует полезное в общественном отношении и полезное в частном отношении». Иначе можно сказать, что частное право выражает и защищает интересы частных лиц, публичное – общее, общегосударственные интересы. Деление права на частное и публичное характерно для систем права, входящих в семью романо-германских правовых систем. Англосаксонское право такого деления не имеет, здесь все право является публичным. Не знает деления права на частное и публичное мусульманское право.

Существуют разные подходы к делению права на частное и публичное. Одни за основу деления берут *материальный признак*. Публичное право служит государственным, публичным интересам, частное – отдельным лицам. Однако против этого приводились определенные аргументы, утверждалось, что общие интересы – это совокупность частных интересов. Защищая частные интересы, право защищает и общие и, наоборот. Можно отметить, что проблема деления права на частное и публичное нуждается в дальнейшем исследовании. Это тем более важно, что в современных условиях мы наблюдаем публицизацию частного права, которое проявляется в том, что в сферу частного права вторгаются элементы публично-правового регулирования. Заметим в связи с этим, что в России мы наблюдаем противоположную тенденцию – «приватизацию» публичного права, вызванную переходом к рыночной экономике. Здесь важно не допустить как излишнюю публицизацию, так и «приватизацию» права.

Публицизация частного права была вызвана интервенцией государства в экономические и социальные отношения с целью защиты общих интересов, а так же защиты интересов слабых субъектов в рыночной экономике (рабочего – от работодателя, потребителя – от производителя и торговца). Например трудовое право отпочковалось от гражданского права в результате публицизации той части гражданского права, которая распространялась на трудовые отношения. И это было сделано в интересах субъектов, продающих свою рабочую силу.

Частноправовое регулирование характеризуется следующими принципами:

- признание и защита частной собственности;

- независимость, автономность субъектов частного права;
- равенство субъектов частного права;
- свобода договоров.

Именно в эти моменты частнопроводного регулирования вторгаются публично – правовые методы, что выражается в определенном ограничении права частной собственности, ограничении свободы договоров, постановке в привилегированное положение слабых субъектов рыночных отношений. Публицизация частного права, вторжение публично–правовых начал в сферу рыночных отношений, в конечном счете, преследует цель защиты интересов всего общества: ограничить рыночную стихию и тот беспредел, который может исходить от сильных субъектов экономики. В современных условиях предпочтительной является социально ориентированная, регулируемая рыночная экономика. Такая экономика невозможна без вторжения в рыночные отношения публично – правовых начал. Излишняя публицизация сковывает инициативу субъектов рыночной экономики, а ее отсутствие ведет к хаосу, к непредвиденной стихии.

В заключение можно выделить те *критерии*, на основе которых система права делится на частное и публичное – к *предмету и методу* добавляются еще и *способы* правового регулирования. Они могут быть дополнены еще такими критериями как *субъектный состав, интерес*.

10.4. Материальное и процессуальное право

Разделение правовых явлений на материальные и процессуальные выглядит ясным лишь в силу законодательной данности отраслей гражданского процессуального и уголовно-процессуального права. В общетеоретическом же плане эта проблема является весьма сложной.

Границу между материальным и процессуальным в правовой системе можно провести, начав с предварительного установления общих признаков процессуально-правовых явлений. При этом следует исходить из той методологической предпосылки, что все процессуальные явления – процедурные.

В самом общем виде процедуру в праве можно определить как порядок осуществления той или иной юридической деятельности. Все юридические процедуры можно поделить на две большие группы: правотворческие и правореализующие. В свою очередь, правореализующие процедуры бывают материальные и процессуальные.

Процессуальная процедура – это порядок реализации материальных охранительных норм (по-другому – санкций). Соответственно, нормы, регламентирующие процедуру реализации санкций, являются процессуальными. Так, гражданское процессуальное право целиком представляет собой процедурную отрасль, назначение которой – регламентировать порядок реализации

санкций гражданско-правовых норм, а уголовно-процессуальное право определяет порядок реализации норм уголовного права, которое в целом имеет охранительную природу и состоит из охранительных норм.

Процессуальные нормы способны и имеют тенденцию к законодательному обособлению (что мы и видим на примере с гражданским процессуальным и уголовно-процессуальным правом). Такое обособление может иметь место и в рамках единого нормативного акта, как это сделано с административно-процессуальными нормами в Кодексе РФ об административных правонарушениях.

Материально-процедурные нормы, будучи нормальным и обязательным условием (формой) реализации некоторых материальных регулятивных норм, существуют с ними в единых «связках» и законодательно никаким образом от них не могут быть обособлены. Так, абсурдным выглядело бы законодательное решение отделить процедурные нормы гражданского права от своих основных норм и объединить их все в едином нормативно-процедурном акте.

Материально-процедурные нормы по признаку их связи с правоприменением можно поделить на две разновидности:

а) опосредующие обычные (ординарные) формы реализации диспозитивных материальных норм, которые не связаны с применением права (порядок заключения сделок, порядок наследования и др.);

б) регламентирующие процедуры позитивного, то есть нормального, осуществляемого не по поводу правонарушения, правоприменения (порядок назначения пенсии, обмена жилых помещений, выделения земельного участка и т.п.).

Итак, *граница между материальным и процессуальным* в системе права проходит как внутри процедурной сферы (между нормами материальной процедуры и процессуальными нормами), так и на стыке процессуальных норм и материальных охранительных норм (например, между нормами уголовного процесса и нормами уголовного права).

И еще раз заметим, что процессуальные нормы – это всегда нормы процедурные, а материальные нормы могут быть процедурными, а могут и не быть связаны с процедурой (материальные регулятивные и охранительные нормы).

10.5. Система права и система законодательства.

Систему права следует отличать от системы законодательства. Первая характеризует внутреннее строение права, характеризует состояние источников права. Система законодательства объединяет все источники права (законы, кодексы, уставы, положения, и т.д.) в их совокупности, взаимосвязи. Ме-

жду системой права и системой законодательства существует тесная связь как связь содержания и формы. Система права требует, чтобы источники права систематизировались по отраслевому признаку, нормы одной отрасли права или института объединялись в единый кодифицированный акт или сборник законодательства. Таким образом, система права служит основой систематизаций законодательства. Кодификация является высшей формой систематизации, в частности потому, что учитывает требования системы права и осуществляется обычно по отраслевому основанию. Подавляющее большинство кодифицированных актов (основы, кодексы, уставы, положения, и т.д.) содержат нормы одной отрасли или одного института права.

Эта проблема имеет непосредственное практическое значение. Теоретические решения в данной области влияют на эффективность деятельности по изданию и систематизации нормативно-правовых актов, на состояние всей системы официальных форм выражения права.

Методологической основой ее разрешения являются общие закономерности соотношения права и закона (имея в виду под «законом» не только собственно законы, а все официальные источники права). Право – это и есть правовой закон. Нет права за пределами форм своего выражения: за их пределами можно найти только ответ на то, каким должно быть право, но не само право.

Точно так же в социальной среде, в регулируемой социальной сфере находятся объективные основания системы права, ее идеальная модель, но реально существовать система права может лишь в системе законодательства. В литературе справедливо отмечается, что система права и система законодательства – это две стороны одного и того же феномена – объективного права. Выведение системы права за рамки системы законодательства означает и выведение ее за рамки самого права. И в принципе правильна характеристика их соотношения как содержания и формы права.

Однако система права и система законодательства – это хотя и тесно связанные, но разные системы. У них разное целевое назначение и разное строение. Система права характеризует строение (элементы и структуру) правовой информации (содержания права) и обеспечивает действие права как информационно-регулятивной системы. Система законодательства характеризует строение носителя правовой информации, и задача ее состоит в том, чтобы обеспечивать надежное хранение этой информации и ее эффективное использование.

Система права является объективным основанием системы законодательства, а система законодательства должна строиться законодателем на основе системы права. Однако, развитие системы законодательства, ее совершенствование заключается не в том, чтобы все более копировать систему

права, походить на нее, а в том, чтобы наиболее полно реализовывать свое служебное предназначение по отношению к системе права: обеспечивать ясность и доступность правовой информации, устанавливать четкую иерархию юридических норм по их юридической силе, наиболее полно и правильно учитывать особенности государственного устройства страны и т.д.

Система законодательства (а под «законодательством» в контексте данной проблемы следует понимать всю совокупность нормативно-правовых актов вплоть до других официальных форм выражения права) – результат специальной деятельности полномочных органов (имеющих «право на правотворчество»), и в этом плане она может быть более совершенна или менее. В теории этот момент характеризуется как зависимость системы законодательства от субъективного фактора.

Если элементами системы права являются нормы, институты, отрасли, то элементы системы законодательства – нормативно-правовые акты и составляющие их элементы (разделы, главы, статьи, пункты и др.). Выделяют также отрасли законодательства.

Структура системы законодательства строится как «по вертикали» (принцип субординации), так и «по горизонтали» (принцип координации). В основе иерархии нормативно-правовых актов (вертикальная структура) всегда лежит конституция. Горизонтальное строение характеризуется наличием разветвленной системы законодательных отраслей.

Своеобразием отличаются системы законодательства в федеративных государствах. Примером здесь может служить законодательство России, в состав которого входят как общедоинформальное законодательство, так и законодательные подсистемы субъектов Федерации.

ТЕМА 11. НОРМЫ ПРАВА

11.1. Понятие термина «норма»

Термин «норма» не однозначен. С его помощью, во-первых, обозначаются определенные статистические закономерности, существующие в природе и обществе. Эти закономерности, сопровождающие существование или функционирование тех или иных явлений, процессов, объективны, независимы от человека. Например, норма стока – в гидрологии; норма кровяного давления, норма сахара в крови – в медицине; норма прибыли, норма процента – в экономике. Во-вторых, термином «норма» обозначаются правила поведения людей в обществе, которые создаются людьми, их социальными институтами или стихийно складываются в ходе общения людей в процессе совместного существования и совместной деятельности и имеют цель регулировать отношения между людьми. К такому роду нормам относятся нормы морали, права, корпоративные, религиозные нормы, обычаи. Все они,

вместе взятые, называются социальными нормами. Каждая социальная норма – это правило поведения людей, которое, во-первых, имеет общий характер, адресовано определенному кругу лиц или всем; во-вторых, имеет целевой характер, т.е. направлено на регулирование отношений между людьми; в-третьих, это продукт сознательно-волевой деятельности людей (в отличие от объективно складывающихся норм первого рода).

К социальным нормам относятся и нормы права. Норма права – это мысль, высказывание о должном или дозволенном поведении. Нормы фиксируют не то, что есть, а то, что должно быть. Нормы не могут быть истинными или ложными. Характеристикой истинности – ложности они не обладают. Они могут быть охарактеризованы как справедливые или несправедливые, эффективные или неэффективные, но не как истинные или ложные.

11.2. Понятие и признаки норм права.

Следует иметь в виду, что наряду с термином «норма права» используются такие термины, как «юридическая норма», «правовая норма». Все они обозначают одно и то же. Норма права – это первичная, элементарная часть права. Нормам права присущи все признаки социальных норм. Кроме того, они обладают своими специфическими признаками, которые отличают их от иных социальных норм.

Норма права – это волевое, общеобязательное, формально определенное правило поведения, регулирующее общественные отношения путем предоставления прав и возложения обязанностей, соблюдение которого обеспечено возможностью государственного принуждения.

Признаки нормы права:

1) является социально-волевым правилом поведения. В нем выражено веление, воля государства. Оно обращено к сознанию, воле адресатов, субъектов права. Прежде чем реализоваться, это правило должно пройти через сознание и волю своих адресатов, т.е. должно быть осознано, воспринято адресатом нормы, и оказать влияние на его волю, склонить адресата к поведению согласно требованию нормы;

2) норма права – это общеобязательное правило поведения (т.е. персонифицированность). Это значит, что норма права носит общий характер, относится не к конкретному субъекту, а ко всем гражданам государства или к определенному их кругу. Это значит, что норма права является обязательной для всех, к кому она адресована. Субъективное отношение к норме права ее адресатов не лишает норму общеобязательности. Адресаты нормы могут оценивать ее отрицательно, считать ее несправедливой, неэффективной и т.д. Однако такая оценка безразлична общеобязательности нормы права, она и при таком отношении должна соблюдаться;

3) норма права – это регулятор общественных отношений, которые проявляются в поведении, в действиях людей. Нормы права регулируют отношения путем предоставления своим адресатам, субъектам права, юридических прав и возложения на них юридических обязанностей;

4) нормы права – формально определенные правила поведения. Формальная определенность норм состоит в том, что они точно, четко, определенно описывают обстоятельства, на которые они распространяются, четко и определенно фиксируют юридические последствия, т.е. права и обязанности адресатов, которые наступают при обстоятельствах, указанных в норме. Определенности содержания норм права способствует их четкое формулирование в строго определенных источниках – нормативных актах, прецедентах и др. Формальная определенность норм права способствует определенности, ясности правового положения субъектов права, определенности, устойчивости их отношений, в конечном счете, четкой урегулированности всей системы отношений, складывающихся в обществе;

5) гарантированность (принудительность) норм права – наиболее специфическое их свойство (признак), отличающее эти нормы от иных социальных норм. Оно состоит в том, что соблюдение норм права обеспечивается возможностью государственного принуждения, причем не любого принуждения со стороны государства, а принуждения правового, т.е. такого, которое предусмотрено в самих нормах права, порядок применения которого регламентируется самим правом (процессуальными нормами права). Принуждение в нормах права выступает как возможное, потенциальное, рассчитанное на случаи неисполнения, нарушения норм права. Свою реальность оно обретает только в конкретных ситуациях их нарушения. Подавляющее большинство норм права соблюдаются, исполняются добровольно, с осознанием необходимости их соблюдения в силу их целесообразности, справедливости. Однако принуждение в виде его возможности всегда стоит «за спиной» норм права.

11.3. Классификация (виды) норм права.

Классификация норм права, т.е. подразделение на виды, способствует более глубокому их познанию, выявлению у них каких-то специфических, особенных признаков, отличающих их друг от друга. Классификация норм права может быть осуществлена по разным признакам, основаниям.

1) По предмету правового регулирования, т.е. в зависимости от регулируемых отношений нормы права подразделяются на: нормы конституционного, гражданского, уголовного, административного, семейного и т.п. права;

2) По специфически юридическим функциям или по их роли в правовом регулировании нормы права подразделяются на: а) регулятивные, б) охранительные и в) специализированные (или нормы специального действия).

Регулятивные нормы рассчитаны на регулирование нормальных, желательных или допускаемых в данном обществе отношений, составляющих основную массу отношений. Они регулируют правомерные действия, устанавливают позитивные, положительные права и обязанности, вытекающие из характера самих отношений. Регулятивные нормы в свою очередь подразделяются на управомочивающие, обязывающие и запрещающие.

Охранительные (или правоохранительные) нормы рассчитаны на отклоняющиеся от нормы поведения, неправомерные, правонарушающие действия. Они охраняют от нарушений существующие в обществе общепризнанные ценности, нормальные отношения, охраняют, следовательно, и регулятивные нормы.

Охранительные нормы предусматривают меры реагирования на нарушения субъективных прав и обязанностей, устанавливают меры принуждения, юридической ответственности за правонарушения, меры защиты нарушенных прав.

Например, если регулятивные нормы Гражданского кодекса (гл. 13–19) определяют формы и объекты собственности, права и обязанности собственников, порядок приобретения права собственности, отчуждение собственности и т.д., то, охранительные нормы гл. 20 ГК РФ предусматривают способы защиты прав собственника, а охранительные нормы УК РФ предусматривают меры наказания за посяательства на права собственности.

Специализированные (специальные) нормы, или нормы специального действия, – это нормы о нормах, они направлены на обслуживание самой системы права. Они регулируют не психофизическое поведение субъектов, а отношение к другим нормам. Они предписывают, как следует понимать другие нормы, термины, в них содержащиеся, и какие нормы следует принимать в тех или иных случаях. К их числу относятся дефинитивные, коллизионные, оперативные, нормы – принципы, декларативные:

а) дефинитивные нормы содержат легальные определения (дефиницию) терминов, встречающихся в других нормах. Они, следовательно, предписывают, как следует понимать соответствующие термины. Например, в ст. 7 Налогового кодекса РФ дается определение налога: под налогом понимается обязательный, индивидуальный, безвозмездный платеж, взимаемый с организаций и физических лиц в целях финансового обеспечения деятельности государства.

б) коллизионные нормы рассчитаны на случаи коллизий, столкновений норм права, на случаи, когда две или более нормы несовпадающего содержания претендуют на то, чтобы быть примененными к одному и тому же случаю. Коллизионная норма предписывает, какую из двух норм следует применять в том или ином случае.

Коллизионные нормы – это своеобразный механизм «саморегулирования» в системе права, призванный тем самым способствовать единству и согласованности права. Правотворческий процесс постоянен. Нормы издаются, дополняются, изменяются постоянно в разное время органами разного иерархического уровня, органами разной территориальной сферы. Отсюда возможны несогласованность, столкновения норм, т.е. могут возникать ситуации, когда две или более нормы претендуют на применение к одному и тому же факту, обстоятельству. Такая ситуация называется коллизией норм. Именно на эти случаи рассчитаны коллизионные нормы. Коллизионные нормы предписывают, какая из норм должна быть применена в тех или иных случаях.

Среди коллизионных норм выделяются *темпоральные (временные)*, разрешающие коллизии между нормами разного времени действия. Например, УПК говорит о том, что при расследовании и рассмотрении уголовных дел применяются процессуальные нормы времени рассмотрения дела, а не времени совершения преступления. *Пространственные коллизионные нормы* разрешают коллизии между нормами, действующими в разных пространствах. Например, статья 8 ГК РСФСР говорит о том, что к форме сделки применяется закон места совершения сделки, а не места рассмотрения спора. *Иерархические коллизионные нормы* разрешают коллизии между нормами разного иерархического уровня. Здесь действует общий принцип: закон высшего порядка отменяет действия закона (нормативного акта) низшего порядка. Коллизионные нормы – это нормы, разрешающие споры между общими и специальными нормами. Здесь действует принцип: специальный закон отменяет действие общего закона.

в) оперативные нормы отменяют действия других норм, продлевают их действия или распространяют действия на более широкий круг субъектов или отношений.

г) нормы-принципы – в них получают юридическое закрепление основных принципы права (например, никто не может быть признан виновным, если не доказана его вина судом).

д) декларативные нормы – в них юридически закреплены политические нормы

3. По характеру обязательности нормы подразделяются на *императивные* и *диспозитивные*.

Императивные нормы носят категорический характер, их требования не может быть изменено, например, соглашением сторон. Они не допускают никакого отклонения от своих требований.

Диспозитивные нормы предоставляют участникам отношений право самим путем соглашения определять круг и объем прав и обязанностей. И толь-

ко в случае, если стороны сами не определили соглашение об объеме своих прав и обязанностей, в действие вступает предписание диспозитивной нормы. Диспозитивная норма, как мы видим, восполняет пробелы соглашения сторон. При их формулировании обычно используется обороты типа: «если иное не установлено договором, то должно быть то-то». Например, в статье 681 ГК РФ записано: текущий ремонт сданного внаем жилого помещения является обязанностью нанимателя, если иное не установлено договором найма. Следовательно, стороны могут установить иной порядок, например, разделить расходы по ремонту поровну или их может взять на себя наймодатель.

4. По объему действия нормы права подразделяются на *общие, специальные и исключительные*. *Общие нормы* регулируют определенный род отношений, *специальные* – вид отношений данного рода. *Исключительные* также регулируют разновидность отношений внутри рода, но особым, даже противоположным способом, нежели общие нормы. Например, ст. 197 ГК РФ предусматривает общий срок исковой давности в три года. ГК РФ по искам о недостатках поставленной продукции – 6-месячный срок давности (специальные нормы), а ст. 208 ГК РФ перечисляет требования (о защите личных неимущественных прав, вкладчиков к банку о выдаче вкладов, возмещения вреда причиненного жизни и здоровью граждан и другие), на которые исковая давность не распространяется (исключительная норма). Специальные и исключительные нормы ограничивают сферу действия общих норм.

5. С точки зрения содержания нормы могут быть различными: политического, экономического, организационного и т.д. характера. Подобное деление характеризует именно содержание норм, а не их юридические признаки.

6. В этом ряду следует выделить технико-юридические нормы, нормы технического содержания. По форме это юридические нормы, по содержанию – технические правила, нарушение которых влечет за собой различные юридические последствия.

Необходимо отметить, что в ряде источников можно встретить несколько иную классификацию норм. Например, в одном ряду регулятивных, охранительных и норм специального действия указываются учредительные и декларативные нормы; в ряду норм императивных и диспозитивных указываются рекомендательные нормы и т.д.

Что касается учредительных норм, то это обычные регулятивные нормы. Точнее, можно было бы говорить об учредительных актах, содержащих регулятивные нормы. В декларации это не нормы, а провозглашение каких-то целей, задач на будущее или объявление своих доходов.

Рекомендательные нормы – это обычные управомочивающие нормы, но выраженные в форме рекомендации, ибо то, что рекомендуется – разрешается, дает право.

Иногда указываются поощрительные нормы. Но и это обычные регулятивные нормы, дающие право соответствующим должностным лицам поощрять подчиненных (управомочивающие нормы).

11.4. Структура норм права

Структура нормы – это ее внутреннее строение, складывающееся из элементов связанных между собой. Норма права регулирует общественные отношения, указывая на должное или дозволенное поведение участников отношений в определенных ситуациях.

Норма права состоит из трех частей – *гипотезы, диспозиции и санкции* – и строится по схеме: «Если гипотеза, то должно быть диспозиция, а иначе санкция».

В *гипотезе* оговариваются условия, при которых данная норма начинает действовать. В *диспозиции* оговариваются последствия правомерного поведения. А в *санкции* оговариваются последствия неправомерного поведения.

Структурные элементы нормы права по своему составу могут быть *простыми, сложными и альтернативными*. *Простая гипотеза* указывает на одно обстоятельство (факт), при наличии которого норма вступает в действие; *сложная* – на два и более обстоятельств; *альтернативная* указывает на два и более обстоятельств, однако для действия норм достаточно наступление лишь одного из указанных обстоятельств.

Простая диспозиция указывает на одно юридическое последствие; *сложная* – на два и более последствия, которые могут наступить одновременно; *альтернативная* указывает на два и более последствия, но наступить может лишь одно из них.

Простая санкция предусматривает одно негативное последствие неправомерного поведения, *сложная* – два и более, *альтернативная* указывает на два и более негативных последствий. Но наступит только одно.

Однако следует иметь в виду, что между нормами права существует «разделение труда», т.е. разделение их юридических функций: позитивное регулирование (регулятивные нормы) и охранительное действие (охранительные нормы) и на этой основе устанавливаются связи между нормами, их взаимодействие.

Отсюда вытекает, что норма складывается из двух взаимосвязанных частей. Первая часть описывает в обобщенном плане ситуацию, условия, факты, на которые распространяется ее действие. Вторая часть указывает на юридические последствия, т.е. на права и обязанности, наступающие при наличии условий указанных в первой части.

Традиционно первая часть в регулятивных нормах называется гипотезой, вторая диспозицией. Диспозиция регулятивной нормы указывает на

позитивные, положительные права и обязанности, не связанные с ответственностью, принуждением.

В охранительных нормах уголовного и административного права, предусматривающих конкретные виды юридической ответственности, первая часть называется диспозицией, вторая санкцией.

Заметим, что двучленная структура нормы – это также структура логическая, а трехчленная структура – это структура нормы реально не существующая, созданная путем искусственного соединения двух норм – регулятивной и охранительной. При таком искусственном создании трехчленной нормы охранительная норма превращается в санкцию регулятивной нормы.

Санкции и диспозиции с точки зрения их определенности могут быть абсолютно определенными или относительно определенными. В первом случае юридические последствия определены точно (например, штраф в точно определенном размере); в другом случае эти последствия определены рамочно (например, лишение свободы от 2 до 3 лет) или соотносятся с размером причиненного ущерба.

11.5. Норма права и статья закона

Следует различать норму права и статью закона (или иного нормативного акта). Статья закона – это часть законодательного текста. Норма права – правило поведения. Статья закона может члениться на разделы, части, пункты и параграфы.

Соотношение статьи закона и нормы есть соотношение формы и содержания. Оно может быть различным:

- 1) в статье может содержаться одна норма;
- 2) в статье может содержаться несколько норм, и тогда статья подразделяется на части, пункты и параграфы;
- 3) в статье может содержаться часть нормы;
- 4) норма может быть изложена в нескольких отдельных нормативно-правовых актах (в реальной практике не встречается).

Существует несколько способов формулирования (изложения) нормы права в статьях нормативно-правовых актов, которые подразделяются на: 1) простые, 2) отсылочные и 3) бланкетные.

В простой норме все содержание изложено полностью. В отсылочной норме (а точнее в статье) полностью излагается какая-то одна часть, вторая формулируется в виде отсылки к конкретным статьям конкретного закона.

В бланкетной норме первая часть формулируется в виде отсылки не к конкретной статье конкретного нормативного акта, а к целому роду или виду каких-то правил. Такая норма называется бланкетной, потому что выступает как бы чистым бланком, который заполняется конкретной ситуацией, конкретными правилами специального характера. Эти правила могут

быть многочисленными. Например, применительно к разным отраслям производства существуют различные правила по технике безопасности, которые могут изменяться, в то время как бланкетная норма, предусматривающая ответственность за их нарушение остается неизменной. А может быть и наоборот.

ТЕМА 12. ПРАВОВЫЕ ОТНОШЕНИЯ

12.1. Понятие, признаки и состав (структура)

Понятие «правоотношение» является одной из важнейших категорий общей теории права. Это связано с тем, что само правоотношение представляет собой такое звено правового механизма, в котором право смыкается с объектом своего регулирования – социальной сферой. В результате правовое отношение складывается как весьма сложное правовое образование. К признакам правоотношения можно отнести следующие:

1. Правоотношение – это отношение общественное, то есть отношение между людьми. Не может быть правового отношения между человеком и вещью, человеком и животным (даже если оно находится в собственности хозяина). Правоотношения могут лишь возникать по поводу этих объектов.

2. Правоотношения существуют в неразрывной связи с юридическими нормами, которые выступают нормативной базой их возникновения (а также изменения и прекращения), следовательно – одной из важнейших предпосылок существования правоотношений (наряду с субъектами права и юридическими фактами).

3. Участники правоотношения связаны взаимными юридическими правами и обязанностями, которые возникают у субъектов права при наступлении определенных юридических фактов.

4. В целом правоотношениям свойственно такое качество, как определенность, индивидуализированность. В правоотношении определены как его участники, так и четко очерчено их поведение. Индивидуализация может быть как двусторонней, когда поименно определены обе стороны (обязательственные отношения в гражданском праве), так и односторонней (правоотношение собственности).

5. Правовые отношения носят волевой характер. Во-первых, они связаны с государственной волей, выраженной в праве; во-вторых – с индивидуальной волей, поскольку правоотношения реализуются посредством сознания и воли его участников (психологический механизм действия права). Кроме того, значительная часть правоотношений возникает, изменяется и прекращается по воле его субъектов.

6. Правоотношения, будучи следствием выраженной в праве воли государства, им и охраняются.

С учетом названных качеств правоотношение можно определить как охраняемое государством волевое индивидуализированное общественное отношение, участники которого связаны взаимными юридическими правами и обязанностями. Или, по другому, правоотношение – это урегулированное правом общественные отношения, имея ввиду те понятие и признаки права, данные ему выше.

В состав правоотношения в качестве элементов традиционно включают:

- а) субъектов (участников) правоотношения;
- б) объекты правоотношения;
- в) содержание правоотношения – юридическое содержание правоотношения (субъективные юридические права и обязанности) и правомерное фактическое поведение, которым реализуются права и обязанности (его называют материальным содержанием правоотношения).

12.2. Виды правоотношений

Правоотношения классифицируются по различным основаниям.

1. По отраслевой принадлежности можно различать государственно-правовые, административно-правовые, гражданско-правовые и другие правоотношения.

2. В зависимости от их функционального назначения – регулятивные и охранительные. В свою очередь, среди регулятивных различают: а) правоотношения активного типа (возникают на основе обязывающих и управомочивающих норм и выражают динамическую функцию права) и б) правоотношения пассивного типа (возникают на основе запрещающих норм и выражают статическую, закрепляющую функцию права).

3. По степени индивидуализации разграничивают а) относительные, в которых поименно определены все участники правоотношения, и б) абсолютные, в которых индивидуализирована лишь одна сторона – управомоченная (например, правоотношение собственности).

В этом же ряду некоторые авторы (проф. С.С. Алексеев, проф. Н.И. Матузов) выделяют также общие (или общерегулятивные) правоотношения, в которых субъекты определены лишь типовыми признаками и которые опосредуют общее правовое положение субъектов, их правовой статус, правосубъектность и т.п.

4. В зависимости от принадлежности к той или иной стороне правовой системы правоотношения делят на: а) материальные и процессуальные, б) частные и публичные.

5. Можно различать также простые и сложные правоотношения. Сложные правоотношения могут иметь в своем составе несколько участников с комплексом субъективных юридических прав и обязанностей. Самым эле-

ментарным (простым) будет выглядеть правовое отношение из двух субъектов, у одного из которых имеется юридическое право, а у другого – корреспондирующая юридическая обязанность (например, отношения займа).

12.3. Правосубъектность, правовой статус, правовое положение

В каждой отрасли права есть специальные нормы, назначение которых – установить круг лиц, подпадающих под действие норм данной отрасли. Делается это путем перечисления признаков, указания на качества, которыми субъекты должны обладать, чтобы выступить в роли адресатов норм отрасли. Совокупность установленных нормами права качеств, дающая субъекту возможность быть носителем юридических прав и обязанностей, называется правосубъектностью.

Правосубъектность представляет собой общественно-юридическое свойство лиц: она имеет две стороны – общественную и юридическую. Общественная сторона правосубъектности выражается в том, что признаки субъектов права законодатель не может избирать произвольно – они диктуются самой жизнью, потребностями и закономерностями общественного развития. Юридическая же ее сторона состоит в том, что признаки субъектов права обязательно должны быть закреплены в юридических нормах.

В теории права имеется достаточно обоснованная точка зрения, состоящая в том, что правосубъектность может рассматриваться как своего рода субъективное юридическое право – «право на право», существующее в рамках так называемых общих (общерегулятивных) правоотношений по линии норм государственного права. Действительно, общая с субъективным правом природа правосубъектности здесь налицо – правосубъектность также представляет собой определенную юридическую возможность, причем реально влияющую, оказывающую регулятивное воздействие на поведение субъектов права.

В составе правосубъектности различают *правоспособность* и *дееспособность*.

Правоспособность – это обусловленная правом способность лица иметь субъективные юридические права и обязанности, то есть быть участником правоотношения. Таким образом, может быть достаточно одной правоспособности, чтобы выступить стороной в правоотношении. Так, общая гражданская правоспособность индивида возникает в момент его рождения (в особых случаях – до рождения), и участником гражданско-правового отношения (например, правоотношения наследования) может быть младенец.

Дееспособность – это обусловленная правом способность своими собственными действиями (бездействием) приобретать субъективные юридические права и обязанности, осуществлять и прекращать их. Возникает в

полном объеме в зависимости от возрастного и психического критерия. Например, в РФ дееспособность в полном объеме возникает при достижении индивидом 18 лет. До этого возраста у индивидов ограниченная дееспособность. Например, в Гражданском праве действуют следующие правила: до 6 лет индивид полностью недееспособен, с 6 до 18 лет – ограниченно дееспособен. При этом с 6 до 14 она называется дееспособностью малолетних, с 14 до 18 дееспособностью несовершеннолетних. Однако в некоторых случаях, предусмотренных законом, дееспособность в полном объеме может наступить до достижения индивидом 18 лет: в случае заключения брака и эмансипации. Ограничение дееспособности по психическому критерию возможно только в судебном порядке.

Правоспособность и дееспособность – это две стороны одного и того же феномена – правосубъектности, которая по своей природе является единой праводеспособностью. Реальное разъединение правосубъектности на правоспособность и дееспособность происходит в основном в сфере гражданского права и то не для всех субъектов, а только для физических лиц (гражданская правосубъектность организаций едина).

Разновидностью дееспособности является *деликтоспособность*, которая представляет собой способность лица нести юридическую ответственность (исполнять соответствующие юридические обязанности) за совершенные правонарушения (деликты).

Правосубъектность может быть: а) общей (способность быть субъектом права вообще), б) отраслевой и в) специальной (например, правосубъектность юридических лиц).

Исходное правовое положение субъектов характеризуется понятием «*правовой статус*». Наиболее широким он является у граждан и складывается из правосубъектности и конституционных прав и обязанностей, которые по Конституции Российской Федерации составляют основы правового статуса личности и являются действующими непосредственно (гл. 2 Конституции РФ). Правовой статус граждан Российской Федерации является равным для всех.

Слово «статус» в переводе с латинского означает «состояние», «положение». Тем не менее, в литературе предлагается наряду с понятием правового статуса выделять понятие «*правовое положение*». Такое дополнение имеет смысл, если под «правовым положением» понимать конкретное правовое положение субъекта, которое определяется как его правовым статусом, так и совокупностью конкретных правовых связей, в которых он состоит.

12.4. Субъект правоотношения

Наличие у лица такого общественно-юридического качества, как правосубъектность, дает ему юридическую возможность вступить в правоотношение, стать носителем конкретных юридических прав и обязанностей. Такие лица, которые по закону могут быть участниками правовых отношений, называются субъектами права.

Понимание механизма действия права предполагает различение понятий «субъект права» и «субъект правоотношения». Субъекты права – это потенциальные участники правоотношений, это лица, которые лишь могут быть носителями юридических прав и обязанностей. Субъект же правоотношения – это субъект права, который реализовал свою правосубъектность и стал участником конкретного правового отношения. Любой субъект правоотношения – это всегда субъект права (без этого он просто не смог бы стать таковым), но не всякий субъект права – участник того или иного конкретного правоотношения.

Для того, чтобы субъект права превратился в субъекта правоотношения, должны появиться определенные юридические факты, которые «запускают» в действие соответствующую предоставительно-обязывающую норму (нормы), и она уже, в свою очередь, возлагает на данных субъектов юридические обязанности и предоставляет им юридические права, делая их тем самым участниками возникшего правоотношения.

Субъекты права, таким образом, наряду с нормами права и юридическими фактами, представляют собой одну из предпосылок (необходимых условий) возникновения и существования правоотношений.

Поскольку субъект правоотношения – это всегда и субъект права, то его общую характеристику следует увязывать с правосубъектностью (правоспособностью, дееспособностью, деликтоспособностью) и правовым статусом.

По видам субъектов права (а значит и субъектов правоотношений) выделяют:

- а) физические лица;
- б) организации;
- в) общественные образования (народы, нации).

Физические лица – это граждане, иностранцы, лица без гражданства (апатриды), лица с двойным гражданством (бипатриды). К организациям относятся:

- а) само государство;
- б) государственные организации;
- в) негосударственные (общественные, кооперативные, коммерческие и др.) организации.

Среди государственных организаций можно выделить государственные органы – государственные организации, обладающие властными полномочиями.

Особо следует отметить категорию юридических лиц, которые обладают правосубъектностью, необходимой им для участия в гражданском (имущественном) обороте. В Российской Федерации в соответствии со ст. 48 Гражданского кодекса юридическим лицом признается организация, которая:

- а) имеет обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом;
- б) может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности;
- в) быть истцом и ответчиком в суде.

Надо заметить, что «юридическое лицо» – это не столько обозначение разновидности субъектов права, сколько обозначение разновидности правосубъектности как общественно-юридического свойства этих субъектов. Так, в качестве юридического лица может выступить, например, и само государство, которое, как видим, занимает свое место в классификации субъектов права.

12.5. Объекты правоотношения

Назначение понятия «объект правоотношения» состоит в том, чтобы раскрыть смысл существования правоотношения, показать, для чего субъекты вступают в правовое отношение и действуют в нем, реализуя свои права и обязанности. Данная категория, таким образом, увязывает правоотношение с системой материальных и духовных благ общества. При всем этом проблема объекта правоотношения принадлежит к числу наиболее дискуссионных в теории права.

Несмотря на многочисленность точек зрения, можно выделить две основные теории объекта правоотношения: *монистическую* (ее авторы отстаивают единый объект правоотношения) и *плюралистическую* (в ней признается множественность объектов правоотношения).

Согласно *монистической теории*, объектом правоотношения является поведение обязанного лица (проф. О.С. Иоффе) или то фактическое общественное отношение, на которое правоотношение воздействует (проф. Ю.К. Толстой).

Ученые, признающие множественность объектов правоотношений, по-разному определяют его понятие. Так, известный российский правовед проф. Н.Г. Александров под объектом правоотношения понимал «тот имущественный объект, по поводу которого существует данное отношение между субъектами». Иное определение дает проф. С.С. Алексеев. Он считает объектами

правоотношений «те явления (предметы) окружающего нас мира, на которые направлены субъективные юридические права и обязанности».

В *плюралистической теории* к объектам правоотношения относят:

- 1) материальные блага (вещи);
- 2) нематериальные блага – продукты духовного творчества (результаты авторской, изобретательской и др. деятельности), личные нематериальные блага (имя, честь, достоинство);
- 3) действия или воздержание от действий (работа, услуга);
- 4) результаты действий субъектов правоотношений (научно-исследовательская разработка).

В литературе имеются попытки объединить монистический и плюралистический подходы к объекту правоотношения, когда фактическое правомерное поведение называют юридическим объектом правоотношения (или предметом правоотношения), а связанные с этим поведением различные материальные и духовные блага – «материальным объектом» (например, проф. Л.И. Спиридонов). В другом случае, напротив, предметом правоотношения полагают материальное или нематериальное благо, а объектом – разнообразные фактические общественные отношения (проф. А.Г. Братко).

В таких случаях, видимо, точнее говорить об объекте правовой деятельности (которым может быть, например, груз или посылка) и объекте интереса (доставка груза или посылки в требуемое место).

Признавая более близкой к реальности плюралистическую теорию, объект правоотношения можно определить как явление внешнего мира, способное удовлетворить интерес управомоченного лица, выступающее в виде вещи, услуги, продукта духовного творчества или личного нематериального блага, ради которого и действуют субъекты правоотношения в рамках своих юридических прав и обязанностей.

Категорию «объект правоотношения» следует отличать от категории «объект права». Под объектом права понимается предмет правового регулирования – социальная сфера, подвергаемая правовому воздействию.

В современной юриспруденции не признается объектом правоотношения человек (который может быть лишь субъектом правоотношения). Вместе с тем история общества знает рабовладельческие отношения, при которых раб был объектом купли-продажи («говорящей вещью»).

12.6. Содержание и форма правоотношения

Категории «форма» и «содержание» всегда широко использовались отечественными правоведами в целостных характеристиках сложных правовых явлений – объективного права, правоотношения и др. Действительно, эти философские категории ориентируют на изучение предметов и процессов в их диалектической связи, взаимопереходах, противоречивости и т.д.

Они охватывают все компоненты явления и дают представление его внутренней организации и внешнем проявлении. Однако следует учитывать, что «форма» и «содержание» эффективны в изучении наиболее общих связей и закономерностей. В подробном, детальном исследовании объемных и сложных объектов исходная, философская многозначность этих категорий неизбежно приводит авторов к различным трактовкам формы и содержания одного и того же явления. В полной мере этот момент проявил себя в теоретических характеристиках формы и содержания правового отношения.

Основные общетеоретические позиции в этом вопросе таковы:

1. Формой правоотношения являются субъективные юридические права и обязанности, а его содержанием – фактическое правомерное поведение субъектов, которое эти права и обязанности реализует (проф. В.Н. Щеглов, проф. Л.С. Явич и др.). Надо заметить, что в данном варианте методологические возможности категорий «форма» и «содержание» использованы наиболее полно. На их основе выделены самые существенные стороны правоотношения и правильно установлена их функциональная связь: форма (права и обязанности) активно воздействует на содержание (поведение), формирует его, а содержание определяет форму через изменение юридических норм путем правотворческой деятельности.

2. Проф. С.С. Алексеев называет субъективные юридические права и обязанности «юридическим содержанием правоотношения, а фактическое правомерное поведение субъектов – «материальным содержанием. При этом автор полагает, что оба эти содержания являются элементами правоотношения и наряду с ними выделяет другие элементы – субъекты и объект правоотношения.

Изложенный подход некорректен с философской точки зрения. Во-первых, нельзя выделять в одном и том же объекте два содержания и ни одной формы. Эти категории – парные: каждому содержанию должна быть найдена своя форма. Во-вторых, форма и содержание исчерпывают явление полностью: если что-то отнесено к содержанию, то все остальное должно быть отнесено к форме, и никаких других «элементов» в явлении уже быть не может. В-третьих, содержание никогда не может выступать в качестве элемента. Наоборот, содержание – это структурно-организованное единство элементов.

Надо заметить, что ранее проф. О.С. Иоффе выделял в правоотношении вообще три содержания – юридическое, материальное и идеологическое.

3. Правоотношение в целом выступает как форма регулируемого нормами права общественного отношения, а последнее является содержанием правоотношения (проф. О.А. Красавчиков, проф. Б.Л. Назаров и др.). При этом, по

мнению авторов, содержание (общественное отношение) находится за пределами своей формы (правоотношения), является внешним содержанием.

Относительно данной точки зрения можно заметить, что, во-первых, философия такой связи формы и содержания не знает – внешней в их связи может быть только форма, но никогда содержание, которая не дает ответа на вопрос, какое явление в таком случае образуется единством правоотношения (как формы) и общественного отношения (содержания).

4. Некоторые авторы предлагают называть весь массив предоставляемых законом субъекту прав и обязанностей юридическим содержанием правоотношения, а конкретные юридические права и обязанности в конкретных правоотношениях – фактическим содержанием правоотношения. Этот вариант похож на второй, с тем различием, когда одно содержание вложено в другое без формы.

С учетом сказанного более предпочтительным выглядит первый вариант использования философских категорий «форма» и «содержание» в характеристике правоотношения.

Субъективное право и юридическая обязанность.

Субъективное право – это мера возможного поведения субъекта правоотношения. Любое субъективное право складывается из трех правомочий: а) право на действия, б) право на требования и в) право на защиту.

Юридическая обязанность – это мера должного поведения субъекта правоотношения. Также складывается из трех элементов: а) необходимость соблюдать правовые запреты, б) необходимость исполнять юридические обязанности и в) необходимость нести юридическую ответственность за неисполнение юридической обязанности.

Субъективное право призвано удовлетворять собственные интересы лица, а юридическая обязанность – чужие интересы (управомоченного лица). Субъективное право как мера возможного поведения, реализация которого зависит от усмотрения управомоченного лица. Юридическая обязанность как мера должного поведения, от реализации которой нельзя отказаться.

12.7. Юридические факты

Формирование категории «юридический факт» связано с переработкой, осмыслением и систематическим изложением римского права его позднейшими исследователями. Общее понятие юридического факта, как и понятие правоотношения, римскими юристами сформулировано не было. Своим существованием термин «юридический факт» обязан видному германскому правоведу Фридриху Карлу фон Савиньи (одному из основателей исторической школы права), который в своем труде «Система современного римско-

го права» (1840 г.) писал: «Я называю события, вызывающие возникновение или окончание правоотношений, юридическими фактами».

В современной учебной литературе внимание в основном уделяется классификации юридических фактов, а само понятие остается в тени. Авторы, как правило, ограничиваются определением юридического факта, которое формулируется практически единообразно и звучит следующим образом: «Юридические факты – это конкретные жизненные обстоятельства, с которыми нормы права связывают возникновение, изменение или прекращение правовых отношений».

Тем не менее, в плане понятийной характеристики юридических фактов можно отметить их *следующие характерные черты*:

1. По своей социальной природе юридические факты – это обычные жизненные обстоятельства, которые сами по себе не обладают свойством вызывать юридические последствия. Такое качество придается им юридическими нормами, и может произойти так, что законодатель на каком-то этапе развития общественных отношений перестанет связывать правовые последствия с данным юридическим фактом. Однако делается это не произвольно, не по прихоти законодательного органа, а под влиянием закономерностей общественного развития. Поэтому юридические факты имеют глубокую общественную природу и представляют собой еще один выход права на практику, еще один канал связи права с социальной сферой. Таким образом, юридические факты – это общественно-юридические явления.

2. Юридические факты опосредуют движение правовых отношений (возникновение, изменение, прекращение). И если правосубъектность рассматривать как особого рода юридическое право в рамках общерегулятивных правоотношений, то фактические условия правосубъектности (возраст, вменяемость и т.п.) по своей природе и механизму действия тоже являются юридическими фактами.

3. Юридические факты вызывают правовые последствия только во взаимодействии с правовыми нормами. Юридический факт исполняет роль «пускового механизма» по отношению к норме права, он запускает ее в действие. В этом плане юридические факты можно рассматривать как звенья, связующие нормы права и правовые отношения.

4. Указания на юридические факты и их описание содержатся в гипотезах юридических норм. Наряду с нормами и субъектами права юридические факты выступают одной из предпосылок возникновения правоотношений.

Юридические факты, как и всякие жизненные обстоятельства, *весьма разнообразны и могут быть классифицированы по различным основаниям*:

1) по характеру порождаемых юридических последствий: а) правообразующие, б) правоизменяющие, в) правопрекращающие;

2) по характеру действия: а) факты однократного действия (истечение срока, нанесение материального ущерба); б) факты-состояния (состояние в родстве, состояние нетрудоспособности);

3) по характеру связи с индивидуальной волей участников правоотношения: а) юридические деяния (действия и бездействие), б) юридические события. События могут быть *абсолютными и относительными*. *Абсолютные события* вообще не связаны с волей человека, например, стихийное бедствие. *Относительными* являются события, которые не зависят от воли участников именно данного правоотношения, но зависят от воли других людей. Например, убийство для уголовного правоотношения является юридическим деянием, а для гражданского правоотношения наследования – юридическим событием;

4) с точки зрения соответствия правовым предписаниям деяния можно разделить на: а) правомерные и б) неправомерные. Последние, в свою очередь, – на *преступления и проступки* (по степени общественной опасности); проступки как юридические факты в свою очередь делятся на: *гражданско-правовые, административные, дисциплинарные*.

5) в зависимости от волевой направленности правомерные действия делятся на: а) юридические (индивидуальные) акты (совершаются с целью вызвать определенные правовые последствия), б) юридические поступки (нормы права связывают с ними правовые последствия независимо от волевой направленности субъекта, в силу самого факта деяния) и результативные действия (правовые последствия связываются не с самим действием, а с его результатом, например, результатом творческой деятельности);

6) в зависимости от степени сложности юридические факты делятся на: а) единичные юридические факты и б) фактические составы (системы юридических фактов). Иногда для возникновения, изменения или прекращения правоотношений требуются не одно, а совокупность юридических фактов. В зависимости от того, в какой очередности и как юридические факты взаимосвязаны, фактические составы в свою очередь делятся на *простые и сложные*. В *простых фактических составах* важно только наличие юридических фактов. В *сложных* – порядок накопления юридических фактов и их взаимосвязь строго определен. Они наиболее характерны для уголовно-процессуального права.

ТЕМА 13. РЕАЛИЗАЦИЯ ПРАВА. ПРАВОПРИМЕНЕНИЕ

13.1. Формы и методы реализации права

Реализация как таковая представляет собой процесс перевода явления в иное качество, процесс употребления его качеств, свойств с целью достижения определенного результата. Применительно к праву этот процесс означает

его перевод в качество правомерного поведения, использование свойств права для достижения социально полезного результата. Задача процесса правореализации – эффективно, без всяких отклонений (в режиме законности) перевести предписания правовых норм в правомерное поведение, максимально полно реализовывать возможности, предоставленные правом, и исчерпывающе выполнять его требования. Таким образом, можно сказать, что правовая норма реализуется тогда, когда она воплощается в фактическом правомерном поведении субъектов. Однако следует сразу же заметить, что этот тезис имеет прямое отношение лишь к предоставительно-обязывающим нормам, то есть к нормам, непосредственно регулирующим поведение, хотя они и составляют основной массив юридических норм. Специальные же (или специализированные) нормы (декларативные, дефинитивные, оперативные и др.) непосредственно поведением не реализуются: они реализуют свое предназначение через системные связи с предоставительно-обязывающими нормами, помогая им в регулировании поведения.

Субъектами реализации права являются те лица, на которых право распространяет свое действие, то есть субъекты права. Объектом реализации выступает система законодательства, наличный массив нормативно-правовых актов. Проф. Л.С. Явич справедливо заметил, что «осуществление права не всегда представляло практическую и теоретическую проблему, ее не было, когда защищенные силой фактические отношения на заре цивилизации являлись правом, ее не бывает или почти не оказывается, когда господствует обычное право и судебный прецедент. Осуществление права приобретает исключительное значение при развитой юридической форме, в условиях обширного законодательства».

Если правовая норма указывает на необходимость достижения какого-либо социального результата (например, изготовление продукции определенного качества), то в реализацию такой нормы входит не только деятельность субъектов, но и факт достижения данного результата.

Правовую систему можно поделить на два блока – правотворческий и правореализующий. При этом, заметим, процессы правореализации идут и в правотворческом блоке, поскольку правотворческая деятельность тоже регламентируется правом.

В своей основной массе нормы права реализуются через конкретные правоотношения. Однако они могут реализоваться и вне конкретных правоотношений: в рамках общей правовой структуры, установленной нормами о правосубъектности, то есть постольку, поскольку данные лица являются субъектами права, и находятся в определенном правовом состоянии. Такая реализация имеет место в тех случаях, когда субъекты в своем поведении «обходят» те юридические факты, которые могут вызвать нежелательные

правовые последствия (возникновение конкретных правоотношений с нежелательными для данных субъектов юридическими обязанностями). Эта форма реализации характерна для запрещающих норм, но в ней могут реализовываться и обязывающие нормы права.

Различают *четыре формы реализации* норм права: *соблюдение, исполнение, использование и применение* норм права. Первые три формы реализации непосредственно связаны со способами правового регулирования.

Соблюдение связано с запретами, состоит в воздержании от действий, запрещенных правом, требующие пассивного поведения (воздержания от действий) т.е., *если общественные отношения урегулированы посредством запрета, то формой реализации права будет соблюдение.*

Исполнение вытекает из позитивной юридической обязанности, заключается в совершении соответствующих обязанностям активных (позитивных) действий (уплата денег за проданную вещь по договору купли-продажи, уплата налогов и т.д.) т.е., *если общественные отношения урегулированы посредством обязывания, то формой реализации будет исполнение.*

Использование тесно связано с субъективным правом, предполагает совершение активных действий, направленных на реализацию, осуществление своего права. При исполнении и соблюдении норм права, связанных с запретом (пассивная обязанность) и активной обязанностью у адресатов норм права отсутствует свобода выбора, – они должны поступать только в соответствии с запретом или обязанностью.

В случае использования субъективного права (дозволения) у адресатов нормы есть определенная свобода выбора. Во-первых, здесь существует альтернатива – использовать или не использовать свое субъективное право, т.е. использование может осуществляться как активным поведением, так и пассивным. Адресат нормы (субъект права) сам распоряжается своим субъективным правом. Он может и не воспользоваться им. Например, отказаться участвовать в выборах, не требовать от должника долг, не подавать искового заявления в суд и т.д. Во-вторых, управомоченный субъект может выбрать разные варианты осуществления своего права: проголосовать из числа многих кандидатов за одного из них по своему выбору или проголосовать против всех; потребовать от должника лишь часть долга, отсрочить уплату долга; подать исковое заявление в суд, может изменить его требования, увеличив или уменьшив сумму иска. Таким образом, *если общественные отношения урегулированы посредством дозволения, то формой реализации права будет использование.*

Все три указанные формы реализации называются *непосредственными*, в том смысле, что при этих формах субъекты права реализуют нормы права (запреты, обязанности, субъективные права), не обращаясь за содей-

ствием в органы государства, совершают соответствующие действия самостоятельно, без разрешения этих органов.

Однако в ряде случаев нормы права не могут быть реализованы без властного вмешательства государственных органов. И тогда мы имеем дело с такой формой реализации, как применение права.

Правоприменение – особая форма реализации права, оно имеет место в тех случаях, когда первые три формы оказываются недостаточными для реализации норм права. *Применение права – это властное вмешательство в общественные отношения государственных органов*. Оно состоит в рассмотрении конкретных юридических вопросов, дел и вынесении властного, обязательного для субъектов индивидуального решения (приказа, постановления какого-либо органа управления, решения, приговора суда и т.д.).

Такое решение необходимо, когда права и обязанности не могут возникнуть, окончательно формулироваться без него. Возникает такая необходимость в следующих случаях:

1) когда возникает спор о праве, например, о доле в общей собственности или о доле в наследстве и т.д.;

2) когда совершено правонарушение или существует препятствие в осуществление права, например должник не платит долг, налогоплательщик – налог, органы дознания или следствия не возмещают ущерб, причиненный их незаконными действиями, и т.д.;

3) когда без государственно-властного вмешательства не реализуются права и обязанности управомоченного субъекта, например, заключение брака, возникновение пенсионных правоотношений, определение момента возникновения прав или факта прекращения обязанностей, решение о награждении и т.д.

Применение, следовательно, возможно на второй стадии регулирования или на третьей, когда права и обязанности у конкретных субъектов возникли, но не реализуются в силу каких-то препятствий или государственно-властное вмешательство предусмотрено в законе. В таких случаях, по заявлению соответствующей стороны, компетентный государственный орган (например, суд) выносит властное, обязательное для субъектов решение, которым под угрозой принуждения обязывает совершить определенные действия или решение органов социального обеспечения о назначении пенсии управомоченному субъекту или награждение отличившихся граждан и т.д.

Проблема *методов (способов) реализации права* – это проблема формирования у граждан, должностных лиц, организаций мотивов к исполнению и соблюдению юридических норм. Что касается *использования как формы реализации*, то оно обеспечивается таким мощным стимулом, как *интерес*, который содержат управомочивающие нормы и субъективные

юридические права. Однако и здесь государство не должно оставаться безучастным: оно должно создавать условия для использования права и обеспечивать его защиту.

Отечественная юриспруденция советского периода традиционно отмечала *два метода реализации права – метод убеждения и метод принуждения*. Это идет от известного высказывания Ленина: «Прежде всего, мы должны убедить, а потом принудить».

Вообще-то праву свойственно качество принудительности, и оттого, что большинство субъектов реализуют правовые предписания добровольно, оно этого качества не утрачивает. Вместе с тем, чтобы государственно-властные веления исполнялись и соблюдались, государство должно издавать такие юридические нормы, которые отвечали бы интересам всех слоев населения. Это создает принципиальное соответствие между государственной волей и волей субъекта права, что является надежным фундаментом правомерного поведения. В то же время и в таком случае сохраняется необходимость со стороны государства, поскольку сохраняется противоречие между индивидуальными и общественными интересами субъектов.

История общества и права знает два классических способа побуждения субъектов к реализации государственных велений – обещание награды и угроза применения мер принуждения. Проф. В.В. Лазарев отмечает, что правовые запреты реализуются преимущественно под угрозой наступления неблагоприятных последствий, а при осуществлении обязывающих норм, что требует затрат человеческих сил, государство обещает определенную компенсацию.

13.2. Применение права: понятие, признаки

Правоприменение – особая форма реализации права. В форме применения права государство еще раз (после издания нормативно-правового акта) властно подключается к процессу правового регулирования.

Правоприменение требуется в тех случаях, когда юридическая норма не может быть реализована без властного содействия органов государства. К таким случаям можно отнести следующие: а) когда необходимо официально установить юридически значимые обстоятельства (признание гражданина в судебном порядке умершим или безвестно отсутствующим); б) когда диспозиция нормы вообще не реализуется без индивидуального государственно-властного веления (право на пенсию); в) когда речь идет о реализации санкции (правонарушение).

Признаки правоприменения:

1) особый субъект – специально уполномоченный государственный орган (должностное лицо). В порядке исключения это может быть обществен-

ный орган (например, по уполномочию государства профсоюзы применяют некоторые нормы трудового законодательства). Не могут применять нормы права граждане, хотя существует и обратная точка зрения (проф. П.Е. Недбайло);

- 2) имеет государственно-властный характер;
- 3) является деятельностью по вынесению индивидуально-конкретных предписаний;
- 4) выступает формой управленческой деятельности государства;
- 5) осуществляется в определенных процедурных формах: порядок применения права регламентирован специальными (процедурными) юридическими нормами. В системе права имеются целые процедурные отрасли – гражданское процессуальное право и уголовно-процессуальное право;
- 6) представляет собой сложный, стадийный процесс;
- 7) имеет творческий характер;
- 8) результаты правоприменения оформляются индивидуальным юридическим актом – актом применения права.

С учетом отмеченных признаков правоприменение можно определить, как государственно-властную деятельность, осуществляемую компетентными субъектами в определенных процедурных формах и направленную на содействие в реализации юридических норм путем вынесения индивидуально-конкретных решений.

13.3. Стадии и виды применения права

Применения права, как определенный процесс, распадается на ряд стадий. Вообще стадия – это отрезок какого-либо процесса, имеющий свою, промежуточную задачу, и в силу этого приобретающий относительную самостоятельность и завершенность. В качестве основных можно выделить три стадии:

- 1) установление фактических обстоятельств дела;
- 2) формирование юридической основы дела;
- 3) решение дела.

В качестве дополнительной стадии может выступить государственно-принудительная реализация правоприменительного акта.

Первые две стадии имеют подготовительный характер и разделение их достаточно условное. В реальной жизни они протекают практически параллельно, и правоприменителю приходится обращаться то к фактической стороне дела, то к юридической, постепенно формируя и ту и другую. В гражданском процессуальном и уголовно-процессуальном кодексах как раз такие «реальные» стадии и указаны.

Первая стадия - стадия формирования фактической основы протекает как процесс доказывания наличия или отсутствия юридически значимых обстоятельств (составляющих предмет доказывания) с помощью фактов-

доказательств (юридических доказательств). Поэтому все, с чем имеет дело теория доказательств, прямо относится к этой стадии правоприменения.

Вторая стадия (формирование юридической основы дела) включает в себя следующие правоприменительные действия: а) выбор юридической нормы, подлежащей применению; б) проверка подлинности нормы и ее действия во времени, в пространстве и по кругу лиц («высшая» критика); в) проверка правильности текста нормативно-правового акта («низшая» критика); г) уяснение содержания нормы права (путем толкования). Происходит юридическая квалификация дела.

Третья стадия (решение юридического дела) представляет собой не одномоментный акт, а тоже определенный процесс, который может быть рассмотрен и как формально-логический, и как творческий, и как государственно-властный.

Правоприменение осуществляется в двух формах (видах) – позитивное (исполнительно-распорядительное) и юрисдикционное (правоохранительное).

Позитивное правоприменение – это то, которое осуществляется не по поводу правонарушения, а как обязательное условие нормальной реализации некоторых регулятивных норм. В порядке позитивного правоприменения происходит, например, назначение пенсии, обмен жилых помещений, выделение земельного участка. По-другому можно сказать, что позитивное применение – это применение диспозиций правовых норм.

Юрисдикционное правоприменение – это применение санкций (т.е. охранительных норм) в случае нарушения диспозиций (регулятивных норм).

Таким, образом, позитивное применение имеет место всегда, но не для всех норм, а юрисдикционное может коснуться любой юридической нормы, но лишь в случае ее нарушения.

13.4. Акты применения права

По результатам правоприменения выносится акт применения права – официальный документ компетентного органа, содержащий индивидуальное государственно-властное веление по применению права в результате решения конкретного юридического дела.

Правоприменительный акт является итогом правоприменительной деятельности и обладает следующими *признаками*: а) представляют собой письменные акты-документы; б) исходят от государства; в) обладают юридической силой (порождают правовые последствия, защищаются государством); г) носит индивидуальный (персонифицированный) характер, т.е. адресован к конкретным субъектам; д) имеет определенную установленную законом форму.

Различают акт применения как акт-действие и как акт-документ. Акт-действие представляет саму процедуру применения права, акт-документ – формализованный результат этой деятельности. Последний должен иметь определенную структуру и состоять из *вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной частей*.

Акты применения права издаются в установленной форме, имеют точное наименование: приказ, приговор, решение, постановление и т.д. *Во вводной части* указываются дата и место издания, наименование органа, издавшего акт, подпись ответственного лица, печать. *Описательная часть* содержит фабулу дела, сведения о фактических обстоятельствах дела. В *мотивировочной части* дается обоснование принятого решения. В *резолютивной части* излагается принятое решение.

Классифицируют правоприменительные акты по следующим основаниям: 1) по форме – на указы, приговоры, решения, приказы и т.д.; 2) по субъектам, их издающим – на акты государственных и негосударственных органов (например, муниципальных); 3) по функциям права – на регулятивные (например, приказ о награждении) и охранительные (например, постановление о наложении штрафа); 4) по юридической природе – на основные (выражают конечное решение юридического дела, например, приговор) и вспомогательные (подготавливают издание основных актов, в частности постановление о привлечении лица в качестве обвиняемого); 5) по предмету правового регулирования – на акты уголовно-правовые, гражданско-правовые и т.п.; 6) по характеру – на материальные и процессуальные.

Основными требованиями, предъявляемыми к правоприменительным актам, являются законность, обоснованность, целесообразность, справедливость.

Законность – что решение принято в точном соответствии со смыслом и содержанием правовых норм, в предусмотренном законом порядке и пределах предоставленных правоприменителю полномочий. *Обоснованность* – что решение, принятое по делу, основывается на всестороннем, полном и точном исследовании фактических обстоятельств, их объективной оценке и непредвзятом отношении к заинтересованным лицам. *Целесообразность* – принятие решения, которое соответствует обстоятельствам дела, их сущности, правовой значимости и тем самым соотносится с принципами законности. *Справедливость* – не только объективный и беспристрастный подход правоприменителя к рассматриваемому делу, но и нравственное обоснование принятого решения.

13.5. Сложные формы правоприменения. Пробелы и коллизии в праве

В стадии формирования правовой основы в процессе правоприменения могут возникнуть помехи из-за наличия в законодательстве пробела, который представляет собой отсутствие конкретного нормативного предписания в отношении фактических обстоятельств, находящихся в сфере правового регулирования.

Существуют два условия пробельности: 1) фактические обстоятельства должны находиться в сфере правового регулирования; 2) должна отсутствовать конкретная норма права, призванная регулировать данные фактические обстоятельства.

Пробелы в праве следует отличать от случаев полной неурегулированности социальной сферы, которая может быть ликвидирована лишь путем правотворческой деятельности.

Отличительная черта пробела в праве в том, что те фактические обстоятельства, в отношении которых отсутствует конкретное нормативное предписание, в общем и целом правом урегулированы, законодатель выразил здесь свою волю через урегулирование аналогичных обстоятельств, через общие нормы права, общие и отраслевые правовые принципы. Таким образом, пробелы – это своего рода «пропуски» в правовом пространстве, которые нежелательны и, в идеале, должны быть исключены из общего правила адекватного правового регулирования социальной сферы.

С точки зрения *причин возникновения пробелов в законодательстве пробельность может быть первоначальной и последующей*.

Первоначальная (субъективная) имеет место в том случае, когда обстоятельства, требующие правового урегулирования, уже существовали, но законодатель их упустил, не охватил формулировками нормативно-правового акта.

Последующая (объективная) пробельность является следствием появления новых отношений в предмете правового регулирования в результате развития регулируемой социальной сферы, то есть той сферы, на которую законодатель в целом уже распространил свою волю. Таким образом, в каком-то смысле образование последующих пробелов в законодательстве – явление закономерное, хотя в таких ситуациях в полной мере себя должно проявлять правовое прогнозирование.

Пробелы должны своевременно устраняться и преодолеваться. Устранить пробелы в праве, как и случаи полной правовой неурегулированности можно только с помощью правотворческого процесса путем принятия законодателем новой нормы. Однако в силу системности права, тесного взаимодействия элементов системы права, пробел в праве можно преодолеть еще в процессе реализации права, а именно – в процессе правоприменения, так

как здесь новых норм не создается и правоприменитель вынужден всякий раз восполнять отсутствующее нормативное предписание посредством *применения аналогии закона и аналогии права*. Некоторые авторы в качестве еще одного способа называют *субсидиарное применение права*.

Проф. С.С. Алексеев пишет, что «восполнение пробелов в праве – это специфическая форма (метод) применения действующего права, при котором юридическое дело решается, в соответствии с волей законодателя, не нашедшей, однако, выражения в конкретных юридических предписаниях».

Аналогия закона (думается, что правильнее в этом случае говорить об аналогии правовой нормы) предполагает соблюдение ряда условий:

- а) наличие общей правовой урегулированности данного случая;
- б) отсутствие адекватной юридической нормы;
- в) существование аналогичной нормы, то есть нормы, в гипотезе которой указаны обстоятельства, аналогичные тем, с которыми столкнулся правоприменитель.

Сходство юридических фактов как раз и позволяет задействовать диспозицию аналогичной нормы.

Аналогия права представляет менее точный прием решения юридического дела по аналогии и предполагает соблюдение следующих условий:

- а) наличие общей правовой урегулированности данного случая;
- б) отсутствие адекватной юридической нормы;
- в) отсутствие аналогичной нормы.

В литературе отмечается, что в этой ситуации правоприменитель должен в решении юридического дела исходить из общих начал и смысла законодательства. На практике это означает использование принципов – общих, межотраслевых, отраслевых, принципов институтов, которые закреплены в праве и, так или иначе, отражают закономерности предмета и механизма правового регулирования.

Применение аналогии права при наличии аналогичной нормы, как и применение аналогичной нормы при наличии адекватной, будет ошибкой правоприменителя.

Субсидиарное применение права – это та же аналогия правовой нормы (аналогия закона), но принадлежащей другой – родственной отрасли права. Такое возможно, например, между нормами гражданского права и семейного, административного и финансового права. Думается, субсидиарное правоприменение это разновидность аналогии закона. Понятно, что субсидиарное применение не имеет смысла, если аналогичная норма имеется в той же отрасли права.

Применение аналогии допустима только в гражданском судопроизводстве и категорически недопустима в сфере уголовного судопроизводства.

Другой причиной, усложняющей процесс правоприменения являются юридические коллизии, представляющие собой противоречия между правовыми актами, регулирующими одни и те же общественные отношения.

Они, внося в правовую систему несогласованность, дефектность, создают неудобства в правоприменительной практике, затрудняют пользование законодательством. Выделяют:

1) объективные причины коллизий. Например, в условиях отставания права от более динамичных общественных отношений одни нормы устаревают, другие появляются, не всегда отменяя прежние и действуя зачастую одновременно с ними и т.д.

2) субъективные, например, недостаток опыта законодателя, низкое качество законов, непоследовательная систематизация нормативных актов и пр.

Виды коллизий:

1) иерархические (вертикальные): а) между Конституцией и всеми иными актами (разрешается в пользу Конституции); б) между законами и подзаконными актами (разрешается в пользу законов как актов большей юридической силы); в) между общефедеральными актами и актами субъектов Федерации (если последний принят в пределах ведения, то в соответствии с ч. 6 ст.76 Конституции РФ действует он; если последний принят вне пределов своего ведения, тот действует общефедеральный акт); г) между актами, принятыми разными органами (применяется акт, обладающий более высокой юридической силой); между внутригосударственными и международными актами (применяется международные акты);

2) горизонтальные: между общим и специальным актом (если они приняты одним органом, то применяется последний; если они приняты разными органами, то действует первый);

3) временные: между актами одного и того органа, но изданные в разное время (применяется акт позже принятый);

4) пространственные: между актами, действующими на разных территориях (применяется тот или иной акт в зависимости от конкретной ситуации или акт вышестоящего органа или в судебном или административном порядке или применяется коллизионное право).

Возможные *способы устранения коллизий*: принятие нового акта, отмена старого акта, внесение изменений в действующие акты, систематизация законодательства, референдумы, а *способы разрешения коллизий*: деятельность судов, переговорный процесс через согласительные комиссии, толкование и т.д.

ТЕМА 14. ТОЛКОВАНИЕ НОРМАТИВНО-ПРАВОВЫХ АКТОВ

14.1. Понятие и способы толкования

Цель толкования состоит в том, чтобы выявить точный смысл юридических правил, правовых предписаний, содержащихся в нормативно-правовых актах. Толкование – это деятельность по установлению содержания нормативно-правовых предписаний для их практической реализации.

Установлению подлежит государственная воля, которая нашла объективное выражение и закрепление в тексте нормативно-правового акта. Объектами толкования, таким образом, выступают юридические нормативные акты как письменные акты-документы, содержащие нормы права. Стратегическая задача толкования – эффективная реализация правовых предписаний в режиме строгой законности, то есть, в конечном счете, оно служит практическому осуществлению правовых норм. Особое значение толкование нормативно-правовых актов имеет для такой формы реализации права, как правоприменение. В то же время толкование имеет значение и для деятельности государственных органов по изданию и систематизации нормативно-правовых актов.

В любом случае процесс толкования не должен никаким образом изменять действующие юридические нормы или создавать новые.

Толкование как интеллектуально-мыслительный процесс, направленный на познание юридической нормы, называется уяснением. Уяснение – это толкование «для себя». В том случае, когда субъект толкования в той или иной форме выражает результаты уяснения для других лиц, имеет место разъяснение. Толкование может ограничиваться одним уяснением, однако в тех случаях, когда осуществляется и разъяснение, процесс уяснения выступает как первая стадия общего процесса толкования нормативно-правового акта.

Необходимость толкования нормативно-правовых актов обусловлена рядом моментов. Существует как бы целый ряд препятствий на пути к уяснению точного смысла юридических норм, которые преодолеваются с помощью специальных приемов – способов толкования (уяснения).

Основными способами толкования-уяснения являются следующие:

1) грамматический – совокупность специальных приемов, направленных на уяснение текста на основе данных филологии, правил языка. Выясняется значение слов, терминов, знаков препинания, исследуются структуры предложений и т.д. Это первоначальное толкование;

2) логический – совокупность специальных приемов, основанных на непосредственном использовании законов и правил формальной логики;

3) специально-юридический – совокупность специальных приемов, основанных на юридическом знании (юридических понятий, терминов, юридических конструкций, закономерностей правового регулирования, правил юридической техники и др.);

4) системный – совокупность специальных приемов, обусловленных системностью права и законодательства и направленных на анализ связей толкуемого нормативного положения с другими элементами системы права и системы законодательства;

5) историко-политический – совокупность специальных приемов, направленных на уяснение цели издания нормативно-правового акта, анализ исторической обстановки, социально-экономических и политических факторов, обусловивших его издание и оказавших влияние на волю законодателя.

6) телеологический – толкование с помощью установления целей издания нормативного акта.

Из приведенного описания способов толкования видно, что установление истинного смысла предписаний, содержащихся в тексте нормативно-правового акта, требует разнообразных знаний.

14.2. Виды толкования нормативно-правовых актов

Говоря о видах толкования, следует учитывать, что речь идет о видах двух связанных, но разных явлений:

а) о видах результатов уяснения;

б) о видах разъяснения.

Результат толкования-уяснения по своему объему может быть: 1) буквальным; 2) ограничительным и 3) распространительным (расширительным).

Результат толкования бывает *буквальным* (адекватным), когда действительный смысл нормативного акта (воля законодателя) и буквальный текст полностью совпадают друг с другом, то есть использование всей совокупности способов толкования дает практически тот же результат, что и первоначальное (грамматическое, языковое) толкование текста закона.

Ограничительное толкование имеет место, когда действительный смысл, содержание нормы уже ее текстового оформления, то есть конечный результат уяснения по объему уже грамматического толкования.

Распространительное толкование – когда конечный результат толкования (подлинная воля законодателя) по объему шире буквального текста.

Толкование-разъяснение делится на виды в зависимости от субъекта, дающего это разъяснение. По этому признаку оно может быть официальным или неофициальным.

Официальное толкование:

а) дается уполномоченным на то органом;

б) формулируется в специальном акте;
в) формально обязательно для определенного круга исполнителей толкуемой нормы.

Официальное разъяснение может быть: 1) нормативным и 2) казуальным.

Нормативное толкование-разъяснение не связывается с конкретным случаем, а распространяется на все случаи, предусмотренные толкуемой нормой как типовым регулятором поведения. Нормативное разъяснение не содержит и не должно содержать новых юридических норм: оно только разъясняет смысл уже действующих. Нормативные разъяснения не имеют самостоятельного значения и полностью разделяют судьбу толкуемого акта: его отмена или изменение должно, как правило, приводить и к отмене или соответствующему изменению официального нормативного разъяснения.

В свою очередь официальное *нормативное толкование-разъяснение* классифицируется на: а) аутентичное; б) легальное.

Аутентичное дается тем органом, который издал данный акт (основанного на первоисточнике, авторского). В Российской Федерации подобные разъяснения могут издаваться Государственной Думой, Президентом и другими правотворческими органами.

Если официальное нормативное разъяснение дается уполномоченным на то органом, то оно называется *легальным* (разрешенным, делегированным). Оно должно производиться в рамках компетенции органа, производящего разъяснение. В Российской Федерации правом издавать официальные разъяснения наделены, в частности, все высшие судебные органы.

Казуальное толкование как вид официального толкования представляет собой официальное разъяснение нормативно-правового акта применительно к конкретному случаю и имеет основной целью правильное решение именно данного дела.

Неофициальное толкование не является юридически обязательным, а по форме выражения может быть как устным (разъяснение адвокатом, судьей, прокурором в ходе приема граждан), так и письменным (в периодической печати, в различных комментариях). Оно подразделяется на: а) обыденное (даваемое гражданами в быту, в повседневной жизни); б) профессиональное (дается сведущими в праве людьми, специалистами – адвокатами, юрисконсультами и т.д.); в) доктринальное, осуществляемое учеными в статьях, монографиях, комментариях и т.п.

14.3. Акты толкования права

Акт толкования права – это такой правовой акт, который содержит разъяснение смысла юридических норм.

Особенности актов толкования права: 1) представляют собой разъяснение смысла юридических норм; 2) содержит конкретизирующие, а не

нормативные предписания; 3) не имеют самостоятельного значения и действуют в единстве с теми нормами, которые толкуют; 4) не являются формой и источником права.

Различают следующие *виды актов толкования* права:

1) в зависимости от видов официального толкования они подразделяются на акты нормативного (аутентичные и легальные) и казуального толкования;

2) в зависимости от органов, дающих толкование, – на акты органов государственной власти, управления, судебных и прокурорских органов и т.п.;

3) в зависимости от предмета правового регулирования – на акты толкования уголовного права, административного, гражданского и т.д.;

4) в зависимости от характера – на материальные процессуальные акты;

5) в зависимости от формы – на указы, постановления, приказы, инструкции и т.д.

6) в зависимости от юридической природы различают интерпретационные акты правотворчества и интерпретационные акты правоприменения.

ТЕМА 15. ЮРИДИЧЕСКИЕ ДОКУМЕНТЫ И ЮРИДИЧЕСКАЯ ТЕХНИКА

15.1. Правовое регулирование как движение информации. Роль языка

Правовое регулирование отличается по своей сути и характеру от других видов регулирования (физического, механического и т.д.). Правовое регулирование не является по своей сути материальным, а осуществляется через сознание и волю людей. Оно носит идеальный характер и в том смысле, что осуществляется с помощью нематериальных средств, а особых идеальных средств, которые воздействуют на сознание субъектов права, формируют их волю в определенном направлении, чтобы вызывать соответствующее поведение.

Субъективное право и юридическая обязанность определяются обычно как мера соответственно дозволенного или должного поведения. Очевидно, что эта мера, носящая идеальный характер. Проще говоря, права и обязанности, сами нормы права – это определенные мысли (идеальные объекты) о должном или дозволенном поведении.

Итак, правовое регулирование носит идеальный характер. Но любой идеальный процесс не может проходить без участия материи. Такой материей является язык как система, состоящая из материальных знаков (графических, звуковых). С помощью языка мысли, идеи материализуются, становятся доступными для других субъектов, обретают собственное, независимое существование от субъектов их создавших.

Идеальные объекты (различного рода мысли) через язык материализуются, объективируются, становятся языковыми высказываниями. Это относится и к правовому регулированию. Без языка правовое регулирование невозможно. Язык опосредствует все стадии, все стороны, все элементы правового регулирования.

Язык многофункционален. Отметим две главные функции.

1. Семантическая функция языка сводится к описанию и объяснению действительности, к предсказанию развития тех или иных процессов, т.е. обслуживает познавательную деятельность человека.

2. Прагматическая функция языка состоит в воздействии на поведение людей. Если первая функция находит выражение в суждении, прагматическая функция осуществляется с помощью таких языковых феноменов, как одобрение, неодобрение, совет, рекомендация, веление, приказ и т.д. К их числу относятся нормы права, дозволения, обязывания, запреты и т.д.

Однако регулирование отношений людей может также осуществляться с помощью знаков искусственного языка, например, знаки дорожного движения, среди которых есть знаки запрещающие, разрешающие, обязывающие (предписывающие), предупреждающие (просто информирующие).

Правовая система – это система прагматическая, преследующая практические цели воздействия на поведение людей, а потому и используются в ней языковые явления прагматического характера: норма, дозволения, обязывания, запреты. Но очевидно, что в правовом регулировании используются и семантическая направленность языка (описание, фиксация и т.д.). Например, при составлении различного рода протоколов по уголовным и административным делам (описание места происшествия, фиксация показаний свидетеля и т.д.), при заключении экспертизы (описание процесса экспертизы и обоснование вывода экспертов) проявляется семантическая функция языка.

Можно сказать, что в процессе правового регулирования, как и в процессе познания, происходит «удвоение мира». Создаётся своеобразный «юридический мир» в виде идеальных объектов (нормы права, права и обязанности, индивидуальные решения, соглашения, юридические факты как знания и т.д.), облечённых в языковых высказываниях в форму юридических документов. В этом «юридическом мире» отражается мир реальной действительности. Правовое регулирование с точки зрения теории информации есть не что иное, как движение информации. Информация – явление сложное, многогранное. В данном контексте под информацией мы понимаем определённые сведения (знания), сообщения о чём-либо, носителем которых является знаковая система (язык).

В правовом регулировании можно выделить два вида информации: описывающая (дескриптивная) и предписывающая (прескриптивная). Опи-

сывающая информация является основой для выработки, создания, информации предписывающей: нормативных актов, индивидуальных правоприменительных решений и др.

К описывающей информации в ходе правотворчества относится информация о состоянии дел в той или иной сфере, подлежащей регулированию, информация о состоянии соответствующего законодательства, его реализации, эффективности и т.д. При решении конкретных дел информация о реальных фактах, ситуациях, нормах права которые ложатся в основу решения, и т.д.

В правовом регулировании как движение информации выделяются генераторы правовой информации (субъекты, создающие информацию, законодательные органы, суды и др.) и рецепторы информации (субъекты, воспринимающие информацию). Многие субъекты выступают одновременно и как рецепторы и как генераторы информации. С одной стороны, они воспринимают информацию (все правотворческие и правоприменительные субъекты), перерабатывают её; с другой, на основе этой переработки они выдают новую информацию (нормативные и индивидуальные решения). Таким образом, правовое регулирование, выступая как движение информации (восприятие, переработка, хранение, выдача новой информации), внешне опосредуется языком и системой документирования.

Работа любого юриста, занимающегося правотворческой, правоприменительной, консультационной или иной деятельностью, – это всегда работа с информацией, с юридическими документами. Он собирает информацию, фиксирует её, хранит, перерабатывает и выдаёт новую информацию (законопроект, решение по конкретному делу, договор и другие документы или информацию консультационного характера), выступая в юридических процессах, в том или ином качестве оперирует различного вида информацией. Любая доказательственная деятельность в этих процессах – это также работа с информацией.

15.2. Юридические документы, их классификация

Юридический документ – это документ, содержащий правовую информацию. Документ – это материальный носитель информации. Документы могут быть текстовыми, графическими, фотографическими, изобразительными, звуковыми.

С помощью юридических документов средства правового регулирования (нормы, индивидуальные решения, соглашения и т.д.) становятся объективными (материализуются), доступными для других субъектов, им передаётся определённая официальность. С их помощью достигается определённая правового регулирования, независимость от произвола отдельных лиц и, в

конечном счёте, устойчивость общественных отношений, стабильность, прочность правового, следовательно, и социального положения человека.

В зависимости от характера правовой информации все юридические (правовые) документы можно подразделить на пять основных групп.

1. Нормативные документы. К ним относятся все нормативные правовые акты как источники (формы) права, интерпретационные акты.

2. Документы, содержащие решения индивидуального характера (решения высших органов государственной власти и управления; решения, приговоры, постановления судов; решения арбитражных органов; приказы министров и т.д.

3. Документы, фиксирующие юридические факты. Многочисленность и разнообразие этих документов требует различных классификаций, прежде всего по характеру этих фактов:

а) документы, фиксирующие правовой статус субъектов (паспорт, военный билет, документы об образовании и т.д.);

б) документы, фиксирующие правовой режим субъектов права (документ об отводе земельного участка под строительство, сельскохозяйственное и иное использование, документ об отводе лесосеки, технический паспорт автомашины, счёта в сберкассе, сберегательные книжки и т.д.);

в) документы, фиксирующие факты-волеизъявления субъектов права (сделки, договоры, доверенности, жалобы, заявления и т.д.);

г) документы, фиксирующие факты-события (акты о порче или об уничтожении посевов, скота, строений, транспортных средств и иного имущества в результате стихийных бедствий и т.п.);

д) документы, фиксирующие факты движения товарно-материальных и иных ценностей (приходно-расходные финансовые документы госбанков, сберкасс, денежных касс предприятий и учреждений, приходно-расходные документы на прием-передачу товарно-материальных ценностей от одной организации другой, от одного материально ответственного лица другому и т.д.).

4. Деньги и ценные бумаги. Ценные бумаги – это документы, фиксирующие имущественные права их обладателей (облигации, банковские сертификаты, чеки, акции, векселя и др.)

Как юридический документ деньги (денежный билет) удостоверяет имущественное право лица-собственника билета, право использовать это документ в гражданском обороте как средство платежа за услуги и материальные ценности.

5. Документы, фиксирующие факты-доказательства, используемые для обоснования (доказания) фактов, имеющих юридическое значение (юридических фактов). В данном случае речь идёт о фиксировании таких фактов, которые сами по себе не являются юридическими, но служат для доказа-

тельства таковых (различные процессуальные документы как источники доказательств: протоколы, составляемые в процессе следствия и дознания, судебных процессов и т.д.).

Юридическая сущность документов состоит не только в характере информации, в них содержащейся, но и в *их особом внешнем оформлении*, которое достигается путем «привязок» документа к субъектам, отражающим его название (например, Указ Президента Р.Ф.), или в самом тексте (например, в паспорте указывается орган, его выдавший, и подпись должностного лица):

1) юридический документ должен иметь как минимум две «привязки» к субъектам: к субъекту-автору документа и к субъектам-адресатам. Нормативные документы «привязываются» к целой группе (виду) адресатов (ко всем гражданам государства, ко всем военнослужащим, работникам МВД и т.д.). Все прочие документы – к адресатам, конкретно названным;

2) в документах, фиксирующих правовой режим объектов собственности, наблюдается тройная «привязка». Третья «привязка» – это «привязка» документа к объекту собственности. Например, технический паспорт автомашины, где документ «привязан» к двум субъектам и объекту. Основное его назначение – официально зафиксировать связь объекта права собственности с его субъектом, а также служить средством государственного контроля за использованием автотранспорта и дорожным движением;

3) тройная «привязка» может быть и к трем разным субъектам, например при нотариальном удостоверении доверенности (доверитель, доверенный и нотариус).

Каждый юридический документ «привязывается» к субъектам, объектам, юридическим фактам (например, при выдаче справки), а также к месту и времени выдачи (составления) документа. Некоторые из этих «привязок» (название документа, органа, выдававшего документ, дата, место выдачи, подпись должностного лица, печать) называются реквизитами документа, которые придают документу юридическую силу, легитимизируют документ.

15.3. Юридическая техника

Юридическая техника – это система правил, приёмов, способов, средств подготовки, составления, оформления юридических документов, их систематизации и учёта, в целях обеспечения их совершенства и повышения эффективности.

Различают следующие виды юридической техники: 1) законодательная (правотворческая) техника; 2) техника систематизации нормативных актов; 3) техника индивидуальных актов.

Целью юридической техники являются структурировать правовой материал, рационализировать юридическую деятельность, совершенствовать

язык правовых актов, делать их более понятным, точным и грамотным, достижение определённой стандартности, единообразия (унифицированности) юридических документов.

К техническим средствам относят юридические термины (словесное выражение понятий, используемых при изложении содержания правового акта) и юридические конструкции (специфическое строение нормативного материала, складывающееся из определенного сочетания прав, льгот, поощрений, обязанностей, запретов, приостановлений, наказаний и т.д.).

К техническим правилам относят:

- 1) ясность и четкость, простоту и доступность языка правовых актов;
- 2) сочетание лаконичности с необходимой полнотой, конкретности с требуемой абстрактностью выражения соответствующих правовых актов;
- 3) последовательность в изложении юридической информации;
- 4) взаимосвязь, согласованность и внутреннее единство правового материала.

К техническим приемам относят способы, фиксирующие официальные реквизиты (наименование правового акта, дата и место его принятия, подписи должностных лиц и т.п.), структурную организацию правового акта (вводная часть – преамбула, общая и особенная части, нумерация разделов, глав, статей, пунктов и т.д.).

15.4. Техника правоприменительных актов и других документов

Порядок составления и оформления правоприменительных актов и других документов вытекает из характера регулирования соответствующих отношений. Форма их, как правило, определяется соответствующими нормативными актами. Техника составления правоприменительных актов и других документов – это предмет других, отраслевых, учебных дисциплин. Однако можно назвать некоторые общие правила их составления.

1) Каждый документ должен быть надлежащим образом оформлен, иметь необходимые «привязки» к месту, времени, субъектам, фактам и т.д. Эти «привязки» находят выражение в реквизитах документа, орган, издавший или выдавший документ, время и место выдачи (или принятия), к кому обращён (или выдан) документ, подписи соответствующих должностных лиц и – в необходимых случаях – печать.

2) Документ должен иметь определённое юридическое содержание (решение органа, фиксация какого-либо юридического факта). Он должен быть чётким, ясным, кратким, не вызывающим двойственного толкования, сомнения.

3) Язык правоприменительных актов и других документов по своей терминологии, стилю не должен расходиться с языком нормативных актов.

Большинство требований, предъявляемых к стилю нормативных актов, относится и к стилю индивидуальных юридических документов.

Юридических документов индивидуального характера великое множество. Поэтому они нуждаются в определённой унификации, стандартизации, что не только облегчает их составление и использование, но и способствует упорядочению правового регулирования.

Стандартизация и унификация позволяют рационализировать, упростить и удешевить составление документов, использовать для их составления менее квалифицированные кадры и простые средства оргтехники, электронно-вычислительную технику.

Унификация и стандартизация достигаются:

1) путём установления к документам в законах, утверждением соответствующими органами бланков, формуляров юридических документов;

2) путём перечисления в процессуальных законах обязательных реквизитов и определения их структуры. Например, ст.127 АПК РФ определяет структуру решения арбитражного суда (вводная, описательная, мотивировочная, резолютивная), перечисляет необходимые реквизиты. То же самое мы видим и в других процессуальных кодексах, а в УПК РФ каждой составной части приговора посвящается отдельная статья;

Унификация документов, опосредствующих, например, гражданско-правовые отношения, также осуществляется путём перечисления обязательных реквизитов и требований к их содержанию (учредительные договоры, уставы, письменные сделки, доверенности, ценные бумаги и т.д.).

3) путём печатания бланков различных документов (договоров, доверенностей, протоколов и т.д.), которые могут быть изготовлены и не на бланках. Также путём печатания бланков и формуляров строгой отчётности с отпечатанными типографским способом сериями и номерами документов, которые заполняются, выдаются и регистрируются соответствующими органами (акты гражданского состояния, паспорта граждан, паспорта на транспортные средства, документы об образовании, железнодорожные накладные и т.п.);

4) документы, не требующие какого-либо заполнения, заранее отпечатываются полностью (облигации, акции, лотерейные билеты и иные ценные бумаги на предъявителя и др.).

Относительно большой группы документов установлено требование их обязательной регистрации. Это не только является необходимым условием их юридической силы, но позволяет также проверить при регистрации их законность, а в последующем – и их подлинность.

В обязательном порядке регистрируются все документы, выдаваемые государственными органами, учредительские документы юридических лиц,

многие сделки, документы о правах на земельные участки, выпуск ценных бумаг и др. Регистрация каких-либо объектов собственности (недвижимости, транспортных средств, оружия и т.п.) также сопровождается проверкой и регистрацией соответствующих документов.

15.5. Легализация документов

Легализация документов – это придание им юридической силы, юридического значения. Легализация документов, обращающихся внутри государства, осуществляется:

- 1) посредством реквизитов, определяемых законом;
- 2) посредством их нотариального удостоверения и регистрации.

Иной характер легализация носит тогда, когда документ выходит за пределы государства. В этом случае требуются дополнительные условия легализации:

1. Консульская легализация. В этом случае подлинный документ или копии документов, не подлежащих вывозу за границу (трудовые книжки, военные билеты, удостоверения личности), удостоверяются нотариусом. Подпись нотариуса удостоверяется органом Министерства юстиции. Далее подпись должностного лица органа Министерства юстиции и печать удостоверяются должностным лицом консульской службы МИД РФ. После этого документ легализуется в дипломатическом представительстве или консульстве того государства, на территории которого будут использованы документы, путём удостоверения подписи должностного лица МИД РФ и печати. Как видим, процедура легализации весьма длительная и сложная.

2. На основе Гаагской конвенции от 5 октября 1961г., отменяющей консульскую легализацию. Это возможно только между государствами-участниками названной конвенции. Их на сегодняшний день 52, в том числе и Россия. В этом случае на документе или на особом листе, скреплённом с документом, проставляется «апостиль» (удостоверяющая подпись). Апостиль представляет собой оттиск штампа определённой формы, в котором указывается, чья подпись, должность и печать подтверждаются, кто, где и когда удостоверил, подпись лица, удостоверяющего документ, и печать. В России апостиль в зависимости от вида документа проставляют органы Министерства юстиции, органы записи актов гражданского состояния, Управление делами Генеральной прокуратуры, соответствующие архивные органы. С помощью апостиля не могут быть удостоверены документы, имеющие отношение к коммерческой или таможенным операциям.

3. Признание официальности документов на основе многосторонних международных конвенций и двусторонних договоров о правовой помощи. В их ряду следует назвать Конвенцию правовой помощи и правовых отношениях

по гражданским, семейным и уголовным делам от 22 января 1993 г. между 11 членами СНГ и двусторонние договоры о правовой помощи России с 22 другими государствами. Отсутствие подобных договоров с другими государствами мира (США, Англия, ФРГ, Италия, Франция, Бельгия и др.) создаёт весьма значительные затруднения в защите прав граждан и организаций России.

15.6. Систематизация нормативно-правовых актов

Систематизация – это деятельность, направленная на приведение законодательства в определённую систему. Она необходима для обеспечения доступности законодательства, удобства пользования им, устранения устаревших и неэффективных норм права, разрешения юридических конфликтов, ликвидации пробелов.

В науке ТГП этот вопрос принципиальных разногласий не носит, внимание акцентируется на формах (видах) систематизации. Традиционно выделяют две основные формы систематизации:

- 1) инкорпорация; 2) кодификация.

Инкорпорация – это наиболее простая систематизация законодательства, которая не требует коренной переработки нормативных актов (нормативные акты, сводимые в сборник, подвергаются только внешней обработке), а предполагает объединение (сведение) этих актов по определённым внешним признакам в соответствующие сборники. Никаких дополнений или изменений содержащихся в нормативных актах правовых норм не допускается, т.е., само содержание нормативных актов остается неприкосновенным, каждый из актов сохраняет свое самостоятельное юридическое значение.

В зависимости от признаков (принципов, критериев) инкорпорация подразделяется на хронологическую (по времени их принятия), систематическую (предметную), тематическую (по определенной тематике) и др.

При осуществлении хронологической инкорпорации за основу берется хронологический признак время издания нормативных актов (например, в 70-х годах – Сборник законов СССР). При осуществлении систематической (предметной) инкорпорации за основу берется предмет правового регулирования, т.е., те отношения, которые регулируются соответствующими нормативными актами (например. Сборник гражданского законодательства. Сборник законодательных актов о труде) и т.д.

Существует также *классификация инкорпорации по субъектам*, которая предполагает два вида: официальную и неофициальную.

Официальная инкорпорация осуществляется специально уполномоченными на это лицами, государственными органами (например, Правительством РФ), а *неофициальная* осуществляется любыми специально неуполномоченными на это лицами (так, довольно часто этим занимаются ученые-

юристы, бизнесмены, создающие электронные программы и т.д.). На неофициальные инкорпорации нельзя ссылаться, например, в процессе рассмотрения юридических дел в суде.

В качестве высшей и более сложной формы инкорпорации нередко рассматривается *консолидация* «вершина инкорпорации, приближающаяся по своему характеру к кодификации. Консолидация предполагает систематизацию не отдельных отраслей права, а всей системы права или системы законодательства (например, в 70-х годах – Свод законов СССР). При этом нормативные акты объединяются в единый акт без изменения их содержания, где каждый из актов теряет свое самостоятельное юридическое значение. Нормативные акты объединяются, в основном, по признаку их относимости к одному виду деятельности (охрана природы, медицина, образование и т.д.). Некоторые авторы консолидацию выделяют в отдельную форму систематизации.

Кодификация – это более сложная форма систематизации законодательства, ибо она сопряжена с правотворческой деятельностью. При этом нормативные акты объединяются в единый, логически цельный акт с изменением их содержания. Результатом кодификации всегда является принятие нового кодифицированного нормативно-правового акта (например, основы законодательства, устав, кодекс и т.д.). Поэтому можно выделить следующие признаки кодификации: 1) ею имеют право заниматься только специальные органы; 2) в итоге появляется новый нормативный акт – например, кодекс; 3) кодифицированный акт выступает основным среди всех иных актов, действующих в данной сфере; 4) может быть только официальной; 5) при этом могут вноситься изменения и дополнения.

Существуют различные *виды кодификации*: 1) всеобщая; 2) межотраслевая; 3) отраслевая; 4) внутриотраслевая.

Всеобщая кодификация предполагает кодификацию всего действующего законодательства, всей системы права. На практике это сделать достаточно сложно и, следовательно, можно сказать, что всеобщая кодификация носит больше теоретический характер, чем практический.

Межотраслевая кодификация связана с кодификацией норм различных отраслей права (с созданием кодифицированных актов на стыке двух или нескольких отраслей права), примером межотраслевой кодификации следует считать Устав связи.

Отраслевая кодификация является наиболее распространенным видом. Примером отраслевой кодификации является Уголовный кодекс РФ, Гражданский кодекс РФ и т.д.

Внутриотраслевая кодификация связана с кодификацией отдельных норм права внутри отрасли права (предполагает создание нескольких кодифицированных актов в рамках одной отрасли права), например, в рамках

гражданского права – Жилищный кодекс РФ, в рамках экологического права – Земельный кодекс РФ, Водный кодекс РФ (в прошлом Основы земельного законодательства СССР, Основы водного законодательства СССР).

Некоторые ученые-юристы предлагают рассматривать кодификацию законодательства вне пределов систематизации законодательства.

15.7. Учет законодательства

В науке ТПП наряду со всеми вышеперечисленными формами систематизации законодательства также выделяют и такую форму как *учёт законодательства*. Он необходим для целей правотворчества, систематизации нормативных актов. Чтобы подготовить новый законопроект, надо знать состояние действующего законодательства по отдельным вопросам, для подготовки перечня актов, подлежащих отмене в связи с принятием новых актов. Также он необходим для успешного применения права, поскольку нужно знать, что применять.

Существуют три вида учета нормативных актов: 1) журнальный; 2) картотечный и 3) электронный.

Журнальный учет – наиболее простой вид учета и состоит в том, что в учреждении ведутся журналы, в которых регистрируются все поступающие нормативные акты в хронологическом, предметно-системном и др. порядке. Каждому акту присваивается особый номер, в порядке этих номеров хранятся и сами нормативные акты.

При картотечном учете на каждый нормативный акт заводится отдельная карточка, в которой фиксируются все реквизиты, составляющие титул акта – наименование органа, издавшего акт, вид акта, номер и дата принятия, полное название акта, отражающее его содержание, источник в котором он опубликован. Также в ней могут быть отметки об отмене, изменении, дополнении акта, об издании других актов, изданных в его развитие, дополнение и т.д.

Наиболее эффективным и современным является *электронный вид учета* нормативных актов как быстродействующий, содержащий большой объем правовой информации.

ТЕМА 16. ПРАВОМЕРНОЕ ПОВЕДЕНИЕ, ПРАВОНАРУШЕНИЕ И ЮРИДИЧЕСКАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ

16.1. Правомерное поведение

Правомерное поведение – это деяния субъектов, соответствующие нормам права и социально полезным целям.

Признаки: 1) поведение соответствует нормам права (формальный аспект); 2) поведение социально значимо, не противоречит общественным

интересам и целям (содержательный аспект); 3) поведение осознанно (субъективная сторона).

В зависимости от степени социальной значимости подразделяется на:

- 1) необходимое (служба в армии);
- 2) желательное (научное, художественное творчество);
- 3) допустимое (отправление религиозных культов).

В зависимости от *мотивов (субъективной стороны)* правомерное поведение подразделяются на:

1. Социально-активное – это поведение, которое основано на убеждении в необходимости и целесообразности правомерного поведения. В этом случае субъект действует не из-за поощрения или страха перед наказанием, а на основе высоко развитого правосознания и правовой культуры. Оно наиболее социально значимо, так как связан с реализацией не только личного, но и общественного интереса, с борьбой за реальное утверждение в жизни принципов права, законности, порядка.

2. Конформистское – это поведение, которое основано на подчинении правовым нормам без их глубокого анализа и всестороннего осознания, как следствие приспособления личности к внешним обстоятельствам.

3. Маргинальное поведение – это поведение, основанное на подчинении правовым нормам, но совершаемое под воздействием властного принуждения и страха перед наказанием.

16.2. Понятие правонарушения. Виды правонарушений

Правонарушение – это виновное, противоправное, общественно опасное деяние лица, причиняющее вред интересам общества, государства и личности.

О правонарушении можно говорить лишь тогда, когда налицо все элементы (признаки), из которых оно складывается, а именно:

- 1) деяние (действие или бездействие) – это выраженное во вне фактическое противоправное действие либо противоправное несовершение предписанного законом поведения. Мысли людей не могут регламентироваться;
- 2) вина (умысел, неосторожность) – это психическое отношение субъекта к совершаемому им правонарушению и к возможным его последствиям;
- 3) противоправность – отступление поведения субъекта от предписаний правовых норм;
- 4) вредный результат – это совокупность отрицательных последствий правонарушения;
- 5) причинная связь между деянием и вредным результатом;
- 6) юридическая ответственность.

В зависимости от социальной опасности (вредности) все правонарушения подразделяются на преступления и проступки.

Преступление – совершенное виновное общественно опасное деяние, запрещенное Уголовным кодексом. Отличается максимальной степенью общественной вредности, посягают на наиболее значимые интересы, охраняемые от посягательств уголовным законодательством. В отличие от иных видов правонарушений перечень преступных деяний, предусмотренных уголовным законом, является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит.

Проступок – деяние, имеющее внешнее сходство с преступлением, но не содержащее его признаков вследствие отсутствия общественной опасности. Отличаются меньшей степенью социальной опасности (вредности), совершаются в различных сферах общественной жизни, имеют разные объекты посягательства и юридические последствия.

Проступки в свою очередь подразделяются на:

а) гражданские – проступки, совершаемые в сфере имущественных и личных неимущественных отношений, выражающиеся в нанесении организациям или отдельным индивидам имущественного вреда, состоящего в неисполнении обязательств по договору, в распространении сведений, порочащих честь и достоинство человека;

б) административные – проступки, посягающие на установленный законом государственный или общественный порядок, на собственность, права и свободы граждан, на установленный порядок в области исполнительно-распорядительной деятельности органов государственного управления, не связанные с осуществлением служебных обязанностей;

в) дисциплинарные (трудовые) – виновные противоправные деяния в сфере трудовых отношений, посягающие на внутренний распорядок деятельности предприятий, учреждений и организаций;

г) процессуальные – правонарушения, посягающие на установленный законом процедуры осуществления правосудия, например неявка свидетеля в суд, дача заведомо ложных показаний.

16.3. Юридический состав правонарушения

Юридический состав правонарушения – система признаков правонарушения, необходимых и достаточных для возложения юридической ответственности. *Юридический состав правонарушения включает в себя:*

1. Субъект правонарушения – правоспособное лицо, совершившее правонарушение.

2. Объект правонарушения – то, на что посягает правонарушение (область общественных отношений, регулируемая и охраняемая правом, в которой совершено правонарушение).

3. Субъективная сторона правонарушения – совокупность признаков, характеризующих субъективное отношение лица к совершаемому им про-

тивоправному деянию и его последствиям. Она характеризуется способностью лица отвечать перед обществом за противоправное деяние. Субъективная сторона включает в себя:

а) цель – конечный результат, которого стремится достичь лицо, совершающее правонарушение;

б) мотив – внутреннее побуждение, которым руководствуется лицо, совершающее правонарушение;

в) вина – психическое отношение лица к совершаемому им правонарушению и к возможным его последствиям. Выражается в форме умысла или неосторожности.

Умысел в свою очередь может быть *прямым и косвенным*:

- прямой умысел – лицо осознает общественно опасный характер своих действий, предвидит возможность наступления вредных последствий и желает их наступления.
- косвенный умысел – лицо осознает общественно опасный характер своих деяний, предвидит возможность наступления вредных последствий, не желает, но допускает наступление указанных в законе последствий.

Неосторожность также выражается в двух формах:

- самонадеянность – лицо предвидит общественно вредные последствия своих деяний, но легкомысленно рассчитывает на возможность их предотвращения.
- небрежность – лицо не предвидит общественно вредные последствия своих деяний, хотя могло и должно было предвидеть.

4. Объективная сторона правонарушения – совокупность внешних признаков, характеризующих данное правонарушение. Характеризуется следующими признаками:

а) деяние – действие или бездействие;

б) противоправность – отступление поведения от соответствующих правовых предписаний (формальный аспект);

в) вредный результат (содержательный аспект);

г) причинная связь между деянием и вредным результатом (вредный результат должен быть следствием, а само поведение – причиной именно этого результата).

16.4. Причины правонарушений

Причина правонарушения – это явления вызывающие и обуславливающие возникновение правонарушений.

Причины бывают: объективные и субъективные.

Объективные причины правонарушений – это конкретные противоречия в общественной жизни, в экономических и социальных отношениях людей.

Субъективные причины правонарушений – это низкий уровень правосознания, цели, мотивы, нравственные ценности и интересы, потребности.

Причины правонарушений подразделяются также на *общие, отдельных видов правонарушений, конкретных* правонарушений.

Общие причины – это причины, вызванные деформацией в различных областях общественной жизни, например:

а) в экономике (отрицание законов рыночной экономики);

б) в области идеологии (натравливание одних слоев населения на других);

в) в области культуры (воспитание на примерах определенных личностей, тогда как необходимо воспитывать человека на общепризнанных мировых ценностях: честь, достоинство, трудолюбие и др.);

г) в законодательстве (отсутствие необходимых законов, противоречие одних правовых норм другими);

д) в управленческой сфере, в том числе и в правоприменительной деятельности.

Причины отдельных видов правонарушений – это явления, вызывающие, обуславливающие возникновения отдельных видов правонарушений.

К примеру, причинами дорожных правонарушений являются следующие: плохие машины, плохие дороги, плохие водители, плохие пешеходы.

16.5. Объективно-противоправные деяния

Правонарушения являются деянием виновным, т.е. *объективно и субъективно противоправным*. Однако существуют деяния только *объективно противоправные, безвиновные*. В составе такого деяния присутствуют все элементы – субъект, объект, деяние, вредоносный результат, кроме вины (субъективной стороны). Такие деяния также являются основанием юридической ответственности, но только в сфере гражданско-правовых имущественных отношений. Они не могут быть основанием личной ответственности – уголовной, административной и дисциплинарной.

Объективно-противоправное деяние может быть основанием юридической ответственности только в исключительных случаях, прямо предусмотренных законом. Например, причинение вреда владельцем источника повышенной опасности, причинение вреда органами государства, в том числе органами дознания предварительного следствия, неисполнение договорных обязательств субъектом предпринимательской деятельности. В некоторых случаях объективно-противоправное деяние может повлечь применение иных принудительных мер, не являющихся мерой ответственности, например, меры принудительно-медицинского характера к лицам, совершившим преступление в состоянии невменяемости.

16.6. Государственное принуждение

Меры государственного принуждения, предусмотренного правом, не сводятся только к юридической ответственности, основанием которого является правонарушение. Существуют и *другие виды государственного принуждения*, осуществляемого на основе и в рамках права: *меры защиты права, меры пресечения, принудительные меры воспитательного воздействия, принудительные меры медицинского характера, реквизиция*.

Меры защиты – выполнение обязанности, которую должен исполнить субъект. Цель мер защиты – не кара, а лишь восстановление нарушенного права без привлечения нарушителя к ответственности, например принудительное взыскание алиментов на содержание детей.

Меры пресечения – подписка о невыезде, задержание и иные меры процессуального принуждения, направленные на обеспечение нормального производства по уголовным, административным, гражданским делам (личный досмотр, освидетельствование, принудительные обыски, выемка документов, изъятие вещей и т.п.), применяются только в целях предупреждения правонарушения. Ввиду того, что в данном случае нет правонарушения, не может быть и мер наказания, кары.

Принудительно-профилактические меры, например ограничение свободы передвижения в случае карантина и в других аналогичных ситуациях, принудительные меры воспитательного воздействия, применяемые к несовершеннолетним (недееспособным) лицам за совершение общественно опасных деяний, принудительные меры медицинского характера, применяемые к душевнобольным нарушителям в целях их излечения, а также предупреждения совершения ими новых деяний, реквизиция – принудительное изъятие имущества у собственников в государственных и общественных интересах с выплатой их стоимости, применяемая в исключительных, экстренных случаях, например при стихийных бедствиях, авариях, эпидемиях и иных обстоятельствах, носящих чрезвычайный характер.

16.6. Юридическая ответственность. Понятия, признаки, цели и основания

Юридическая ответственность – особая правовая обязанность правонарушителя претерпеть предусмотренные законом неблагоприятные для него последствия в результате совершенного им правонарушения (подвергнутся мерам государственного принуждения).

Указанные меры могут быть:

- личного характера (например, лишение свободы);
- имущественного характера (например, штраф);
- организационного характера (например, увольнение).

Признаки юридической ответственности:

- 1) устанавливается государством в правовых нормах;
- 2) опирается на государственное принуждение;
- 3) применяется специально уполномоченными государственными органами;
- 4) выражается в определенных отрицательных последствиях личного, имущественного и организационного характера для лица, совершившего правонарушение;
- 5) связана с возложением новой дополнительной обязанности;
- 6) возлагается в процессуальной форме;
- 7) выступает формой реализации санкции правовой нормы в конкретном случае и применительно к конкретному лицу, но с санкцией не отождествляется, т.к. санкция – эта часть структуры нормы права, содержащая последствия осуществления диспозиции, которые могут быть как неблагоприятными (ответственность), так и благоприятными (поощрение);
- 8) наступает только за совершенное правонарушение.

Цель позволяет познать сущность юридической ответственности, показывает те результаты, которые достигаются с помощью данного средства. В качестве основной цели юридической ответственности выступают обеспечение прав и свобод субъектов, охрана и защита общественного порядка. Именно ради удовлетворения интересов субъектов права, справедливой упорядоченности социальных связей и устанавливается этот правовой инструмент.

Цель в свою очередь определяет функции юридической ответственности и выделяют следующие:

- 1) штрафную, характеризующую карательную реакцию государства на правонарушение и выражающуюся в наказании правонарушителя, причинение ему личных, имущественных или организационных обременений, в неблагоприятных последствиях;
- 2) правовосстановительную, позволяющую взыскать с правонарушителя причиненный вред, возместить убытки, компенсировать потери, обеспечивая неудовлетворенный интерес управомоченного субъекта;
- 3) воспитательную, призванную формировать у субъектов мотивы к правомерному поведению, предупреждать совершение новых правонарушений со стороны, лица подвергнутого ответственности (частная превенция), также правонарушений иными лицами (общая превенция).

Фактическим основанием юридической ответственности является правонарушение, характеризующееся совокупностью признаков, образующих его состав, а юридическим основанием выступает норма права и соответствующий правоприменительный акт, в котором компетентный орган устанавливает конкретный объем и форму принудительных мер к конкретному

правонарушителю. Таким правоприменительным актом может являться приказ администрации, приговор, решение суда и т.п. Оно указывает на момент ее возникновения. Как юридический факт правонарушение объективно порождает определенные правовые последствия и соответствующую ответственность для лица, совершившего его.

Таким образом, юридическая ответственность, заключающаяся в обязанности претерпевать определенные лишения, возникает непосредственно из факта правонарушения, в то время как реализация санкций требует определенной правоприменительной деятельности государственных органов.

16.7. Принципы юридической ответственности

Принципы наиболее полно характеризуют юридическую ответственность, позволяют ярче увидеть природу этого правового средства. Выделяют следующие основные принципы:

1) справедливость – соразмерное наказание виновного; не допущение уголовных санкций за проступки; отрицание обратной силы закона, закрепляющего либо усиливающего ответственность; возлагать на виновного за одно нарушение только одно наказание и т.п.;

2) гуманизм – например, запрет устанавливать и применять меры наказаний, унижающие человеческое достоинство;

3) законность – например, чтобы юридическая ответственность возлагалась на виновное лицо строго по закону и за деяние, предусмотренные законом;

4) обоснованность – объективное, всестороннее и аргументированное исследование обстоятельств дела, в установлении факта совершения лицом конкретного правонарушения и соответствующей нормы права, в общей форме, фиксирующей юридическую ответственность, а также принятие правоприменительного акта, закрепляющего порядок, меру и вид возможного наказания и т.д.;

5) неотвратимость – т.е. неизбежность наступления юридической ответственности; действенное, качественное и полное раскрытие правонарушений и т.п.;

6) целесообразность – соответствие наказания целям юридической ответственности, позволяющая индивидуализировать санкции, учесть различные обстоятельства совершения деяния (и смягчающие и отягчающие).

16.8. Виды юридической ответственности

Выделяют следующие виды юридической ответственности в зависимости от предмета правового регулирования, т.е. к какой отрасли относится юридическая ответственность:

1. Уголовная ответственность – ответственность за совершенное преступление, которая предусматривает следующие виды наказания за совершенные преступления по УК:

а) лишение свободы;

б) исправительные работы без лишения свободы;

в) лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью;

г) штраф;

д) увольнение от должности;

е) общественное порицание.

Кроме основных наказаний, к осужденным могут применяться следующие дополнительные наказания: например, лишение воинского или специального звания.

Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, штраф и увольнение от должности могут применяться не только в качестве основных, но и в качестве дополнительных наказаний.

В виде исключительной меры наказания может быть предусмотрено применение смертной казни.

2. Административная ответственность – ответственность за совершенное административное правонарушение, которая предусматривает следующие административные взыскания:

а) предупреждение;

б) штраф

в) возмездное изъятие предмета, явившегося орудием совершения или непосредственным объектом административного правонарушения;

г) лишение специального права, предоставленного данному гражданину;

д) исправительные работы;

е) административный арест.

Возмездное изъятие и конфискация предметов могут применяться в качестве как основных, так и дополнительных административных взысканий.

3. Гражданская ответственность – ответственность за нарушение имущественных и неимущественных прав.

Она предусматривает взыскание с лица, нарушившего право, причиненных убытков, а в случаях, предусмотренных законом или договором, неустойки (штрафа, пени), а также иными способами, предусмотренными законом.

4. Дисциплинарная ответственность – ответственность за совершение дисциплинарных проступков, которая предусматривает следующие дисциплинарные взыскания:

- а) замечание;
- б) выговор;
- в) строгий выговор;
- г) увольнение.

5. Материальная ответственность – ответственность за ущерб, причиненный при исполнении трудовых обязанностей, которая выражается в возмещении причиненного ущерба.

В зависимости от органов, возлагающих юридическую ответственность, различают ответственность, возлагаемую органами государственной власти, государственного управления, судами и другими юрисдикционными структурами.

16.7. Условия, исключающие юридическую ответственность.

Правонарушением признается лишь виновное деяние, т.е. такое действие, которое в момент его совершения находилось под контролем воли и сознания лица.

Отсутствие свободной воли является необходимым юридическим условием, при котором деяние не признается правонарушением, даже если оно и имело вредные последствия.

К условиям, исключающим юридическую ответственность, можно отнести следующие:

1. Невменяемость – это состояние, когда лицо не может отдавать отчета в своих действиях или руководить ими вследствие хронической душевной болезни, временного расстройства душевной деятельности, слабоумия или иного болезненного состояния.

2. Необходимая оборона – действие, совершаемое при защите интересов государства, общества, личности или прав обороняющегося или другого лица от общественно опасного посягательства путем причинения нападающему вреда, если при этом не было превышения пределов необходимой обороны, т.е. явного несоответствия защиты характеру и опасности посягательства.

3. Крайняя необходимость – действие, совершенное для устранения опасности, угрожающей интересам государства, общества, личности или правам данного лица или других граждан, если эта опасность при данных обстоятельствах не могла быть устранена другими средствами и, если причиненный вред был меньше, чем предотвращенный.

4. Физическое или психическое принуждение.

5. Исполнение приказа или распоряжения.

6. Обоснованный риск

7. Малозначительность правонарушения – деяние, не представляющие общественной опасности.

8. Казус (случай) и др.

ТЕМА 17. ЗАКОННОСТЬ И ПРАВОПОРЯДОК В СОВРЕМЕННОМ ОБЩЕСТВЕ

Законность как требование строгого и неуклонного соблюдения и исполнения юридических норм возникла вместе с правом, является атрибутом правового регулирования и в этом смысле производна от права. Однако законность – явление исторически развивающееся: она развивалась вместе с правом и обществом и в своем развернутом виде, отвечающем современным представлениям о ней, законность предстала, когда произошло формирование буржуазной демократии, а право стало мерой свободы формально равных индивидов. Законность в этот период сформировалась как идея, как конституционный принцип, как режим жизни демократического общества. В таком качестве уже законность определяет содержание конкретных правовых систем, ее действие связывается лишь с правовыми законами и она становится правозаконностью. Связи законности с демократией и правовым законом настолько тесны и неразрывны, что некоторые авторы даже считают, что законность возникла именно в этот период, а не вместе с правом.

Относительно субъектов законности (лиц, на которых распространяются ее требования) и сферы ее действия существуют разные подходы. Некоторые авторы полагают, что законность касается исполнения только законов и только должностными лицами. По его мнению, нарушения законов, совершенные гражданами и другими лицами, не выступают в качестве нарушений законности, они суть нарушения правопорядка. Эта точка зрения имеет под собой достаточно серьезную основу. Действительно, законность не следует смешивать с общеобязательностью права, и смысл ее существования связан, в первую очередь, именно с законами и с публично-правовой сферой отношений в обществе. Самой законности дают определение как идее, требованию и системе (режиму) реального выражения права в законах государства, в самом законотворчестве, в подзаконном нормотворчестве. С позиций такого подхода очень четко выглядит нарушением законности принятие ведомственных актов, противоречащих конституционным положениям, нормам закона.

Другие считают, что ограничение субъектов законности должностными лицами неоправданно: принцип законности является всеобщим и не содержит каких-либо изъятий. И распространяется законность, по его мнению, на все сферы действия права (включая частноправовую) и на все нормативно-правовые акты. Это представляет другую точку зрения на законность и сферы ее действия, наиболее распространенную. С позиций такого подхода *законность определяется как «правовой режим общественной*

жизни, заключающийся в неуклонном соблюдении юридических норм всеми ее правоспособными участниками».

В качестве *принципов законности* выделяют следующие:

- 1) всеобщность ее требований;
- 2) верховенство Конституции, закона;
- 3) единство (единообразие) законности;
- 4) гарантированность основных прав и свобод граждан;
- 5) неотвратимость наказания за совершенное правонарушение;
- 6) недопустимость подмены законности целесообразностью, их противопоставления;
- 7) презумпция невиновности;
- 8) связь законности и культуры и др.

Гарантии законности – это средства и условия, обеспечивающие соблюдение законов и подзаконных актов, беспрепятственное осуществление прав граждан и интересов общества и государства.

Виды гарантий законности:

- 1) социально-экономические – степень экономического развития общества, уровень благосостояния, экономическая свобода и т.п.;
- 2) политические – разделение властей, степень демократизма политической системы и конституционного строя, плюрализм и т.д.;
- 3) организационные – эффективная деятельность контролирующих и надзорных органов;
- 4) общественные – комплекс общественных средств, механизмов и иных мер, применяемых в борьбе с нарушениями закона;
- 5) идеологические – степень развития правосознания, уровень нравственного, правового воспитания и т.д.;
- 6) юридические – способы и средства, установленные в законе с целью предупреждения, устранения и пресечения нарушений правовых требований (нормативное установление специальных принципов, например, презумпции невиновности, институты возбуждения уголовного дела, процедуры рассмотрения юридических дел и т.д.).

Конституционная законность есть реально действующая система конституционализма, обеспечивающая полное действие правовой Конституции и предполагает:

- а) правовой характер самой Конституции как Основного Закона государства;
- б) верховенство Конституции в правовой системе;
- в) верховенство Конституции на всей территории государства.

В Российской Федерации создан Конституционный Суд как высший судебный орган по защите ее конституционного строя. Конституционное право-

судие призвано обеспечить суверенитет России, основные права и свободы человека, верховенство Конституции России, ее непосредственное действие на всей территории Российской Федерации, соответствие положений законодательства и практики их применения Основному Закону страны.

Правопорядок является реальным итогом, результатом действия законности как конституционного принципа и режима жизни общества. Он включает в себя сложившуюся систему правовых отношений общества и правомерное поведение, в том числе акты правомерного поведения в рамках общей правовой структуры, установленной нормами о правосубъектности (в рамках общего правового положения субъектов). Правопорядок существует в результате того, что участники юридически регулируемых общественных отношений реализуют свои субъективные права и обязанности, следуют режиму законности. Другими словами, правопорядок складывается в результате *соблюдения, исполнения, использования и применения норм права*.

Особенности правопорядка: 1) запланирован в нормах права; 2) возникает в результате реализации данных норм; 3) обеспечивается государством; 4) создает условия для организованности общественных отношений, делает жизнь человека определенной, устойчивой, стабильной в правовом пространстве.

Следует различать понятия «*правопорядок*» и «*общественный порядок*». Второе понятие более широкое, включает первое понятие как ядро.

Правопорядок представляет собой часть общественного порядка как устойчивой системы общественных отношений, сложившейся в результате действия всех социальных регуляторов, а не только права. *Общественный порядок* не следует понимать узко, то есть как порядок отношений в общественных местах. Проф. В.В. Лазарев понимает *общественный порядок* как «определенное качество (свойство) системы общественных отношений, состоящее в такой упорядоченности социальных связей, которая обеспечивает согласованность и ритмичность общественной жизни, беспрепятственное осуществление участниками общественных отношений своих прав и обязанностей и защищенность их обоснованных интересов, общественное и личное спокойствие».

Законность, правопорядок и демократия соотносятся следующим образом: 1) с одной стороны, подлинная демократия невозможна без законности и правопорядка; 2) с другой стороны, законность и правопорядок не будут социально значимы и ценны (т.е. не будут приносить людям пользы) без демократических механизмов, институтов норм, с помощью которых можно легитимно изменять нормативную базу законности и правопорядка.

Укреплению законности и правопорядка способствуют такие проявления демократии, как демократическое содержание закона, контроль общест-

венности за реализацией законов и т.п. В свою очередь, законность и правопорядок могут способствовать развитию и укреплению демократии.

Дисциплина – это определенные требования к поведению людей, отвечающие сложившимся в обществе социальным нормам. Это понятие, связанное, прежде всего с деятельностью, с поведением. В нем отражаются, во-первых, определенные требования общества к индивидам и коллективам и, во-вторых, социальная оценка человеческого поведения с точки зрения его соответствия интересам общества, его правомерности, внутренней культуры. Это необходимое средство против дезорганизации в различных сферах.

Можно выделить следующие виды дисциплины:

- 1) государственная, связанная с выполнением требований к государственной службе и служащим;
- 2) трудовая, связанная с трудовой деятельностью субъектов;
- 3) воинская – соблюдение военнослужащими правил, установленных законами, уставами, приказами;
- 4) договорная – соблюдение субъектами обязательств, предусмотренных в различных договорах;
- 5) финансовая – соблюдение субъектами бюджетных, налоговых и иных финансовых предписаний;
- 6) технологическая – соблюдение субъектами в процессе производства различных технических и технологических предписаний и т.д.

Законность более узкое понятие, чем дисциплина, т.к. первое означает только соблюдение правовых норм, а второе – соблюдение всех социальных норм, включая, правовые, моральные и т.п. Результатом законности выступает правопорядок, а результатом дисциплины – порядок общественный.

ТЕМА 18. ПРАВОВЫЕ СИСТЕМЫ СОВРЕМЕННОСТИ

В отечественной юриспруденции вопросы правовой системы общества стали интенсивно разрабатываться в конце 1970-х – начале 1980-х годов. Правоведы отметили, что к этому времени в юридической науке сложилась ситуация, когда аналитические разработки в праве перешагнули через различные теории и накопленный теоретический материал в них уже не укладывается. Другими словами, возникла насущная потребность в синтезе правовой мысли, в объединении накопленных знаний и создании целостной, системной картины правового регулирования.

Научное решение отмеченной проблемы возможно лишь на основе общей теории систем, которая в методологическом плане имеет название системного подхода. Понятие «правовая система» должно быть результатом системного подхода ко всей правовой действительности как к единому объекту, результатом проекции на правовую действительность системных категорий,

прежде всего понятия «система». В итоге такого подхода должны быть отсечены ненужные, лишние компоненты и отношения правовой реальности и сформированы необходимые новые, отвечающие системной природе нового образования. Критерием отбора элементов в правовую систему является ее непосредственная цель – правовое регулирование поведения.

Понятие «правовая система» относится к разряду предельно широких юридических понятий (категорий), таких же, как «правовая надстройка», «правовая действительность (реальность)» и др. И в этом плане правовую систему следует отличать от системы права. Понятие «система права» предназначено для того, чтобы раскрыть внутреннюю сторону объективного права, охарактеризовать его состав (элементы) и структуру (целесообразные связи между элементами). Когда же мы говорим о правовой системе, то объективное право само входит в нее в качестве элемента, хотя и особого.

Особая роль объективного права в правовой системе состоит в том, что все остальные элементы правовой системы «вытекают» из объективного права в процессе правового регулирования и так или иначе связаны с ним.

Элементами правовой системы является все то, что необходимо для процесса правового регулирования. Однако иногда круг элементов правовой системы авторы необоснованно расширяют. Так, проф. Бабаев полагает, что в правовую систему входит «все, что имеет правовую (юридическую) окраску». Однако юридическую окраску (то есть отношение к праву) имеют и правонарушения, однако это не означает, что правонарушаемость (в том числе и преступность) нужно относить к элементам правовой системы. Не все, что находится внутри объекта, является его элементом. Элемент – это необходимая, функциональная единица системы. А необходимая и достаточная совокупность элементов системы называется ее составом.

Надо заметить, что нет оснований относить к элементам правовой системы правовые понятия и юридическую науку в целом. Правовая система для науки выступает как объект отражения, а значит, находится за ее пределами.

Перечислить все без исключения элементы правовой системы достаточно сложно, да в этом и нет особой необходимости. Здесь важен сам принцип отбора явлений в правовую систему. В нее должно войти все из мира правовых явлений, что необходимо для нормального процесса правового регулирования. Правовая система представляет собой совокупность взаимосвязанных правовых средств, необходимых и достаточных для правового регулирования поведения. К ним относятся нормы права, правоотношения, юридические факты, правовые акты (нормативные и индивидуальные), законность, правосознание, правовая культура, правосубъектность, меры правового принуждения и др.

Наряду с составом (совокупностью необходимых и достаточных элементов) другой стороной правовой системы является ее структура – целесообразные связи между элементами, которые проявляют себя через взаимодействие элементов.

Задолго до разработки в отечественной юриспруденции системной картины правового регулирования на основе системного подхода понятие «правовая система» использовалось в компаративистике (науке сравнительного права) для исследования общего и особенного в правовых регуляторах отдельных государств. При этом для сравнения избирались определенные стороны (параметры) национальных правовых систем – источники права, особенности построения объективного права (структура права), правовая идеология и юридическая практика. В этой связи некоторые наши правоведы при разработке отечественной теории правовой системы свели к названным явлениям весь набор элементов (состав) правовой системы, что, разумеется, неверно. Здесь произошло смешение хотя и связанных, но, тем не менее, различных проблематик. Проблема сравнения национальных правовых систем и проблема создания теории системы правового регулирования (правовой системы) – это все-таки разные проблемы.

Таким образом, правовая система общества – это конкретно-историческая совокупность права, юридической практики и господствующей правовой идеологии отдельного государства.

В структуру правовой системы входят следующие главные элементы:

- 1) право (законодательство);
- 2) юридическая практика;
- 3) господствующая правовая идеология.

Понятия «право» и «правовая система» соотносятся как часть и целое. При этом, под правом понимается система общеобязательных, формально определенных юридических норм, устанавливаемых и обеспечиваемых государством, а под правовой системой – явление, отражающее собой всю правовую организацию общества, целостную правовую действительность, систему юридических средств, с помощью которых официальная власть оказывает правовое воздействие на поведение людей.

Право – ядро и нормативная основа правовой системы, ее связующее звено. Правовая система отражает комплексную оценку юридической сферы жизни конкретного общества.

В настоящее время в мире насчитывается около двухсот национальных систем права. Национальные, то есть индивидуальные системы права каждого государства, объединяются в правовые семьи:

- 1) общего права (англо-саксонскую или англо-американскую);
- 2) романо-германскую (континентальную);

3) религиозно-традиционную (обычно-традиционную), в которую входят мусульманская, индусская, иудейское, обычное право, иногда выделяется славянская правовая семья и др..

В рамках той или иной правовой семьи возможно выделение групп правовых систем. Например, внутри романо-германской правовой семьи выделяют группу романского права (Франция, Италия, Бельгия, Испания, Швейцария, Португалия, Румыния, право латиноамериканских стран, каноническое или церковно-католическое право) и группу германского права (ФРГ, Австрия, Венгрия, скандинавские страны и др.). Внутри англо-саксонской правовой семьи различают английскую правовую систему, правовую систему США и право бывших англоязычных колоний Великобритании.

1) к англо-саксонской правовой семье (системе) относят национально-правовые системы Англии, США, Канады, Австралии, Новой Зеландии и др. Признаки системы:

- основной источник права – судебный прецедент (судебное решение по конкретному делу, распространяющиеся на аналогичные дела);
- они носят казуистический (индивидуальный) характер;
- в формировании права участвуют суды;
- определяющее значение имеет процессуальное право, которое часто определяет материальное право;
- отсутствуют кодифицированные отрасли права;
- отсутствует деление права на публичное и частное;
- статутное право (законы) и юридические обычаи выступают в качестве вспомогательных и дополнительных источников;
- юридическая доктрина носит прикладной характер.

2) к романо-германской правовой семье (системе) относятся системы права Италии, Франции, Испании, Португалии, Германии, Австрии, России и др. Признаки правовой системы:

- единая иерархическая система источников, главный из которых – нормативно-правовой акт (Законодательство);
- законодатель – основной субъект, все остальные субъекты (например, правоприменители – судьи, административные органы и т.п.) призваны лишь точно реализовать общие нормы;
- писаная конституция, обладающая высшей юридической силой;
- высокий уровень нормативных обобщений (в кодексах);
- важное значение имеют подзаконные нормативные акты;
- деление системы права на отрасли и на публичное и частное.

3) религиозно-традиционная делится на:

а) семья религиозного права (мусульманские страны – Иран, Ирак, Пакистан, Судан и др., индуское право общин Индии, Сингапура, Бирмы, Малайзии и др.). Признаки системы:

- главный творец права – Бог;
- источник права – религиозно-нравственные нормы и ценности, содержащиеся религиозных источниках (Коран, Сунна, Иджма, Вед, Шастры, Законы Ману и т.д.);
- отсутствует деление права на частное и публичное;
- особое значение имеют юридические доктрины как источники права;
- нормативно-правовые акты имеют вторичное значение;
- судебная практика не является источником права;
- система норм представляет тесное переплетение юридических положений с религиозными, философскими, моральными нормами и обычаями;
- основана на системе обязанностей субъектов.
- б) семья традиционного права (правовые системы Мадагаскара, стран Африки и Дальнего Востока и др.). Признаки системы:
- система источников – доминирующее положение занимают обычаи, традиции;
- они представляют собой синтез юридических, моральных, мифических предписаний;
- обычаи и традиции регулируют отношения групп, сообществ, а не отдельных индивидов;
- нормативные акты имеют вторичное значение;
- судебная практика не является основным источником права;
- судебная власть руководствуется идеей примирения, согласия в общине, обеспечивая ее сплоченность;
- юридическая доктрина не имеет существенной роли.

18.1. Соотношение внутригосударственного и международного права

О взаимодействии международного права с национальными правовыми системами можно говорить только при условии признания первого в качестве самостоятельной правовой системы. Однако некоторые точки зрения на международное право связаны с монистическими или дуалистическими концепциями.

Монистические концепции исходят из единства международного и внутригосударственного права. Одни из сторонников этой концепции признают примат международного права (Дюги, Кельзен), другие – внутриго-

сударственного. Дуалистические концепции признают самостоятельность этих правовых систем, их различия с точки зрения источников, субъекта, предметов регулирования и т.д. Но одни из них исходят из примата внутригосударственного права над международным, другие – наоборот.

Взаимоотношение внутригосударственного и международного права, отражающие реальные их связи и взаимодействие, проявляются в разных формах: 1) влияние национальных систем на международное право; 2) влияние международного права на конкретные национальные правовые системы; 3) роль международного права как фактора, способствующего усилению и упорядочению связей между национальными системами, их унификации; 4) применение норм международного права на основе их признания внутригосударственным правом.

Международное право представляет собой систему юридических принципов и норм, выражающих согласованную волю участников международных отношений и регулирующих их взаимное общение. Институты международного права возникли уже в древности, и уже тогда сложился основной принцип их формирования – путем согласования воли участников межгосударственного общения. Поэтому основным источником международного права является нормативно-правовой договор.

Международное право по своей природе является как бы «ничейным»: оно не может быть отнесено ни к одной из национальных правовых систем и занимает «наднациональное» положение. Вместе с тем, очевидно, что формируется стойкая тенденция к внедрению общепризнанных принципов и норм международного права во внутригосударственные правовые системы. Так, в Конституции Российской Федерации (ч. 4 ст. 15) записано: «Общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора». Таким образом, данные нормы международного права не только признаются частью системы права России, но и имеют приоритет над ее внутренним законодательством.

Международное право подключается к внутренним правовым системам и в плане защиты прав и свобод человека. Конституции ряда стран, в том числе и России (ч. 3 ст. 46), содержат норму, предоставляющую каждому право обратиться в межгосударственные органы по защите прав и свобод человека, если исчерпаны все имеющиеся внутригосударственные средства правовой защиты. При этом, как отмечается в литературе, интенсивно развиваются нормы, регламентирующие порядок реализации международно-правовых санкций, – нормы международно-процессуального права.

Говоря о правовых формах суверенности государственной власти, проф. В.С. Нерсисянц справедливо пишет: «Внутренний и внешний (мировой, региональный и т.д.) правопорядок тесно связаны между собой. Ведь, строго говоря, «международное право» (как и «внутреннее право») становится правом и является правом в собственном смысле лишь с признанием свободы индивидов, их правосубъектности, поскольку только на такой исходной основе возможны право, правопорядок и правовые отношения вообще – как в международных, так и во внутренних делах. Можно надеяться, что в силу такого принципиального единства внутреннего и международного права постепенно будет складываться единое (по своим принципам и нормам) общечеловеческое правовое пространство – главное достижение человечества в борьбе за свободу, право и мир».

Международное право сохраняет деление на международное публичное право (регулирует отношения между государствами) и международное частное право (регулирует гражданско-правовые отношения с участием иностранных физических или юридических лиц либо по поводу имущества, находящегося за границей).

18.2. Связи национальных правовых систем (преемственность, обновление, рецепция, унификация права)

Процессы преемственности и обновления в праве связаны с закономерностями становления индивидуальных (национальных) правовых систем, с общим историческим движением права как социального феномена (правовым прогрессом, ростом правовой культуры, регрессивными явлениями в праве), с закономерностями связи и соотношения национальных и общечеловеческой правовых культур и др.

Преемственность и обновление – это две стороны одного и того же процесса – процесса становления и развития национальной правовой системы. Причем пропорции, удельный вес каждой из сторон в каждом конкретном случае и на каждом историческом этапе могут быть различными, что зависит от таких факторов, как:

- а) собственная логика развития права как социального феномена;
- б) социально-экономический строй общества;
- в) религиозно-этические традиции;
- г) историческая обстановка;
- д) внешнее влияние; и др.

Главным фактором, обуславливающим преемственность, является необходимость нормативного регулирования ряда общественных отношений, вытекающая из потребностей самого общества, и обнаруженная преемственность может быть вне сущности, только в содержании права, его форме, отчасти в функциональном назначении (например, в регулятивном).

Например, некоторые авторы считают, что преемственность в праве означает связь между разными этапами (ступенями) в развитии права как социального явления, что суть этой связи состоит в сохранении определенных элементов или сторон права (в его сущности, содержании, форме, структуре, функциях и др.) при соответствующих его изменениях. При этом преемственность может быть отрицательной, то есть иметь консервативное, реакционное, негативное значение.

Различают преемственность «по вертикали» (во времени) и «по горизонтали» (в пространстве). В любом случае, однако, преемственность по смыслу этого понятия предполагает исторически последовательный характер, и в этом плане «вертикальная» преемственность отличается от «горизонтальной» лишь тем, что означает сохранение элементов при переходе в новые качественные состояния одной и той же национальной правовой системы. «Горизонтальная» же преемственность заключается в восприятии прошлого правового опыта других (территориально) государств.

Рецепция права может рассматриваться некоторыми авторами как специфическое проявление преемственности в праве. Думается, что дело обстоит как раз наоборот: правопреемственность является разновидностью правовой рецепции.

Слово «*гесертис*» в латинском языке означает «принятие», а принимать, заимствоваться могут:

- а) прошлый правовой опыт (в этом случае, как раз имеет место правопреемственность);
- б) элементы современных правовых систем.

Практический смысл этого различия состоит в том, что рецепция в форме принятия элементов параллельных правовых систем, то есть правовых систем других современных государств, таит в себе больше возможностей механического заимствования чуждых правовых ценностей (чуждых исторически, социально, религиозно-этически). В случае же рецепции права в форме преемственности такие ценности как бы испытываются временем, проходят через «фильтр» общечеловеческой культуры.

Самым известным примером рецепции права в форме преемственности является рецепция римского частного (гражданского) права в странах континентальной Европы в связи с развитием товарно-денежных отношений.

Примером удачной рецепции права может служить также принятие Японией в свою правовую систему Германского гражданского уложения 1896 г.

Обновление в праве связано с процессом создания самобытных правовых ценностей в рамках конкретной национальной культуры. Если бы этот процесс в праве не имел места, то нечего было бы и преемствовать. Ведь то же самое римское право первоначально было создано как нечто новое, то

есть ранее не существовавшее в рамках античной культуры Древнего Рима. Затем, уже в эпоху Возрождения, оно было тщательно обработано в западноевропейских университетах своими толкователями (глоссаторами и постглоссаторами), стало правовой ценностью общечеловеческого значения и выступило основой кодификации гражданского законодательства в правовых системах романо-германской правовой семьи.

Рассмотренные процессы заимствования, взаимовлияния правовых систем мира неизбежно ведут к их сближению, к унификации. Это наблюдается не только внутри конкретных правовых систем (семей), но и между системами, относящимися к разным семьям. В условиях экономической, политической, культурной интеграции народов процесс унификации носит целенаправленный характер. В тотальной, всеобъемлющей унификации правовых систем, охватывающей все отрасли права, нет необходимости, она недостижима. Правовые системы разных государств будут сохранять разнообразие, поскольку они отражают специфику жизни народов, государств.

В унификации нуждаются, прежде всего отрасли и институты, связанные с регулированием международных связей (воздушное, морское, финансовое, процессуальное право и др.), а также с состоянием прав и свобод граждан. Унификация проявляется, прежде всего в экономической сфере. Большая роль в унификации правовых систем мира принадлежит международному праву, международным договорам, конвенциям.

Унификация права осуществляется не только в региональном плане, но и в глобальном. Это происходит за счет идеологического влияния одних систем на другие, путем прямой рецепции, инкорпорации частей одних правовых систем другими, в результате влияния в свое время колонизации. На современном этапе основная роль принадлежит международному праву (международным двусторонним и многосторонним договорам и конвенциям).

МЕТОДИЧЕСКИЕ РЕКОМЕНДАЦИИ ПО ОРГАНИЗАЦИИ САМОСТОЯТЕЛЬНОЙ РАБОТЫ

Государственным образовательным стандартом высшего профессионального обучения предусматривается выделение в учебных планах вузов времени, отводимого на самостоятельную (внеаудиторную) работу студентов. Максимальный объем учебной нагрузки студента, включая все виды его аудиторной и внеаудиторной учебной работы, как правило, не должен превышать 54 часов в неделю.

Главное в правильной организации самостоятельной работы – ее планирование, которое в принципе уже задано учебными планами вузов, тематическими планами и последовательностью изучения юридических дисциплин.

Самостоятельная работа начинается до прихода студента на лекцию. Многие весьма активно используют «систему опережающего чтения», т.е. предварительно прочитывают лекционный материал, содержащийся в учебниках и учебных пособиях, закладывают базу для более глубокого восприятия лекции. В то же время бытует такая точка зрения, что «на лекции можно не ходить, так как есть учебники, всегда можно в них потом прочитать материал» или воспользоваться лекциями прилежного сокурсника. Здесь и таится причина получения неудовлетворительных оценок, так как ничто не может заменить живое слово лектора, его общение с аудиторией.

Подготовка к семинарскому занятию требует, прежде всего, чтения рекомендуемых нормативных и монографических работ, их реферирования, подготовки докладов и сообщений. Ниже, в помощь студенту дается список литератур, основная и дополнительная. Особенно это актуально при использовании новых форм обучения: семинаров-конференций, коллоквиумов, деловых игр и т.п. В последнее время все большее распространение получают просмотры видеокассет с записью лекций преподавателей, использование иной аудиовизуальной техники.

В процессе организации самостоятельной работы большое значение имеют консультации преподавателя, в ходе которых можно решить многие проблемы изучаемого курса, уяснить сложные вопросы. Беседа студента и преподавателя может дать многое, ибо еще Платон в своей знаменитой Академии весьма активно использовал этот простой прием получения знаний.

И последнее: самостоятельная работа носит сугубо индивидуальный характер, однако вполне возможно и коллективное осмысление проблем теории государства и права.

Кроме этого студенты в рамках самостоятельной работы выполняют курсовую работу по соответствующим темам. Выбор темы и проверку ее соответствия требованиям, предъявляемым к курсовым работам, лучше начать с ознакомления с главой учебника, со статьей в энциклопедии, с карто-

текой в библиографическом отделе (есть ли литература по этой теме, особенно источники). Решающее значение имеет согласование темы с научным руководителем.

После избрания темы подготовка курсовой работы обычно проходит следующие стадии:

1. Составление плана-проспекта курсовой работы. План-проспект, объемом не более страницы, содержит перечень основных вопросов, подлежащих освещению и курсовой работе, с кратким (несколько фраз) определением содержания и приблизительного объема (количество страниц) каждого из них. К плану-проспекту прилагается список литературы, с которой хотя бы поверхностно ознакомился студент.

2. Обсуждение плана-проспекта с научным руководителем. В процессе обсуждения нередко снимаются вопросы, выходящие за пределы темы, либо, наоборот, план дополняется важными для темы вопросами; кроме того, уточняется объем разделов работы, т.е. примерное количество страниц, отведенное на каждый вопрос плана. Научный руководитель дает также рекомендации по представленному списку литературы.

3. Затем выполняется курсовая работа и представляется для проверки научному руководителю. Вопрос о том, надо ли до этого представлять на просмотр и проверку черновики всей или части курсовой работы, решается научным руководителем.

4. После изучения рецензии научного руководителя и соответствующей подготовки (подготовка может включать изучение дополнительной литературы и источников, составление конспектов или тезисом и т.п.) происходит защита курсовой работы.

Курсовая работа по истории политических и правовых учений оформляется в соответствии с требованиями, предъявляемыми ко всем письменным работам: общий объем ее обычно около 25-35 страниц, изложению предпосылается план, в тексте обозначается переход от одного вопроса к другому, каждая цитата подкрепляется сноской, в конце работы – список литературы и др. требования.

Изложенные рекомендации относятся и к дипломным работам по истории политических и правовых учений. Дипломная работа отличается от курсовой работы объемом темы и глубиной ее исследования. Обычно тема дипломной работы изучается несколько лет – дипломной работе предшествует несколько курсовых работ на менее широкие или на смежные темы. Объем дипломной работы – около 70-80 страниц. При ее подготовке изучается большое число источников и научной литературы. Черновик или первый вариант дипломной работы, как правило, обязательно просматривается научным руководителем.

Правила оформления курсовых и дипломных работ имеются на кафедре.

ПРИМЕРНЫЙ ПЕРЕЧЕНЬ ТЕМ КУРСОВЫХ РАБОТ

1. К вопросу о месте и роли теории государства и права в системе наук (современные проблемы).
2. Проблемы определения понятия государство.
3. Проблемы типологии государства.
4. Проблемы различения и соотношения общества и государства.
5. Проблемы соотношения права и общества.
6. Соотношение государства и личности.
7. Проблемы соотношения государства и этноса.
8. Соотношение государства, права и экономики. (История, современность, проблемы).
9. Проблемы происхождения государства.
10. Теории происхождения государства. (История, современность, проблемы).
11. К вопросу о происхождении права
12. Теории происхождения права (История, современность, проблемы).
13. Гражданское общество (Проблемы, перспективы развития государства и права в гражданском обществе).
14. Государство, право и транзитивная экономика. (Проблемы, тенденции развития).
15. Проблемы понятия сущности государства.
16. Проблемы понимания роли государства (методология, подходы).
17. Проблемы соотношения государства и права (История, современность, проблемы).
18. Категория и функции государства. Проблемы понимания.
19. Формы правления (История, современность, проблемы).
20. Проблемы государственного устройства.
21. Государство как универсальный политический институт (Макрополитические проблемы).
22. Власть. Государственная власть (проблемы понимания и осуществления).
23. Государство и политическая система. (Взаимодействие, проблемы властного общения).
24. Правовое государство. (История, современность, проблемы).
25. Демократия. Соотношение с государством и правом.
26. Проблемы правопонимания.
27. Проблемы формирования содержания права.
28. Романо-германская правовая система (Современные проблемы).
29. Англо-саксонская правовая система (Современные проблемы).
30. Религиозная правовая система. (Современные проблемы).
31. Обычное право. (История, соотношение с правом).
32. Правовые нормы. Соотношение нормы с текстом нормативных актов.

33. Право в системе социальных норм. Их соотношение.
34. Система права.
35. Источники права. Проблемы, соотношение.
36. Правовое регулирование.
37. Правотворчество и правообразование.
38. Правотворчество и законотворчество. Проблемы соотношения.
39. Система права и система законодательства. Проблемы соотношения.
40. Соотношения национального и международного права. Проблемы.
41. Подзаконные нормативные акты. Соотношение их с нормативными актами.
42. Правотворческий процесс. Проблемы.
43. К вопросу о воздействии права на общественные отношения.
44. Правосознание. Проблемы.
45. Правовая культура. Проблемы.
46. Правовой нигилизм. Причины и проблемы.
47. Теория разделения властей. (История, современность, проблемы).
48. Правовая мораль как социальная норма.
49. Мораль и право, их соотношение.
50. Обычай и право, их соотношения.
51. Прецедент как источник права.
52. Механизм государства. Соотношение органов государства.
53. Проблемы понятия сущности и ценности.
54. Место и роль государства и права в социальной регуляции. Проблемы.
55. Проблемы понимания функции права.
56. Личность и право, их соотношение.
57. Техничко-юридические нормы и их роль.
58. Правопорядок право, их соотношение.
59. Соотношение права и политики.
60. Правовая экономика. Проблемы становления.
61. Стимулы и ограничения в праве.
62. Право и распределение. Современные проблемы.
63. Государственное управление и право. Соотношения и проблемы.
64. Доктрина и догма права. Понятие и концепции.
65. Метод правового регулирования. Проблемы.
66. Систематизация права.
67. Проблема "легитимности закона".
68. Проблемы правотворчества и законотворчества.
69. Проблема правовых средств.
70. Проблемы законных интересов.
71. Проблемы льгот и поощрений в праве.

72. Юридическая ответственность (методологические проблемы).
73. Правоотношения. Объекты и проблемы объективирования.
74. Юридические факты и фактические составы в механизме правового регулирования.
75. Презумпции и фикции (История, современность, проблемы).
76. Проблемы реализации права.
77. Проблемы толкования права.
78. Понятия и проблема "пробелов в праве".
79. Правоприменительный процесс. (История, современность, проблемы).
80. Правомерное поведение и правовые средства. (История, соотношение, проблемы).
81. Правонарушение и правовые средства (История, соотношение, проблемы).
82. Проблемы закономерности и юридической ответственности.
83. Пределы юридической ответственности. (История, современность, проблемы).
84. Сфера и пределы правового регулирования.
85. Пределы законотворчества.
86. Проблемы понятие законности.
87. Законность и транзитивная экономика.
88. Правопорядок и транзитивная экономика.
89. Проблемы соотношения власти и общества.
90. Соотношения власти и государства.

ПЛАНЫ СЕМИНАРСКИХ ЗАНЯТИЙ ПО ТЕМАМ

Тема 1. Теории государства и права как наука (4 ч.)

1. Понятие теории государства и права как науки.
2. Предмет теории государства и права.
3. Теория государства и права в системе гуманитарного и юридического знания.
4. Методы теории государства и права.
5. Функции теории государства и права.

Литература:

Основная:

1. Алексеев С.С. Общая теория государства и права. М.: 2002.
2. Венгеров А.Б. Теория государства и права. – М.: 1998.
3. Комаров С.А. Общая теория государства и права. – С.-Пб.: 2001.
4. Комаров С.А., Малько А.В. Теория государства и права. //Учебно-методическое пособие. Краткий учебник для вузов – М.: 2003.
5. Лазарев В.В., Липень С.В. Теория государства и права. – М.: 1998.
6. Лазарев В.В. Теория государства и права. – М.: 2002.
7. Малько А.В. Теория государства и права в вопросах и ответах. – М.: 1997.
8. Марченко М.Н. Теория государства и права. – М.: 2002.
9. Нерсесянц В.С. Философия права. – М.: 2002.
10. Нерсесянц В.С. Общая теория права и государства – М.: 2001.
11. Нижечек В.И. Очерки политологии. – Иркутск, 1998.
12. Общая теория права / Под ред. А.С. Пиголкина. – М.: 1996.
13. Общая теория государства и права. Академический курс в 2-х т. / Под ред. М.Н. Марченко. – М.: 1998.
14. Спиридонов Л.И. Теория государства и права. – М.: 2001.
15. Сырых В.М. Теория государства и права. – М.: 2001.
16. Теория государства и права. Курс лекций / Под ред. Н.И. Матузова и А.В. Малько. – М.: 1997.
17. Теория государства и права. / Под ред. В.К. Бабаева. – М.: 2002.
18. Теория государства и права / Под ред. В.М. Корельского и В.Д. Перевалова. – М.: 2002.
19. Теория государства и права / под ред. М.Н. Марченко. – М.: 2002.
20. Черданцев А.Ф. Теория государства и права. – М.: 2001.
21. Черданцев А.Ф. Теория государства и права. Курс лекций. Екатеринбург, 1996.

Дополнительная:

1. Венгеров А.Б. Значение археологии и этнографии для юридической науки // Советское государство и право. 1993. № 3.
2. Гаврилов О.А. Математические методы и модели в социально-правовом исследовании. М., 1976.
3. Гаврилов О.А. Стратегия правотворчества и социальное прогнозирование. М., 1993.
4. Гревцов Ю.И. Очерки теории и социологии права. СПб., 1996.
5. Жалинский А.Э. Основы профессиональной деятельности юристов. Смоленск, 1995.
6. Казимирчук В.П. Право и методы его изучения. М., 1965.
7. Карбонье Ж. Юридическая социология. М., 1986.
8. Историческое и логическое в познании государства и права. Л., 1988.
9. Керимов Д.А. Общая теория государства и права: предмет, структура, функции. М., 1977.
10. Керимов Д.А. Философские основания политико-правовых исследований. М., 1986.
11. Кистяковский Б.А. Социальные науки и право / Очерки по методологии социальных наук и общей теории права. М., 1916.
12. Козлов В.А., Сулов Ю.А. Конкретно-социологические исследования в области права. Л., 1981.
13. Козлов В.А. Проблемы предмета и общей методологии права. Л., 1989.
14. Куббель С.С., Першиц А.И., Венгеров А.Б. Этнография и науки о государстве и праве //Вестник АН СССР. 1984. № 10.
15. Лапаева В.В. Конкретно-социологические исследования в праве. М., 1988.
16. Ленин В.И. Государство и революция //Полн. собр. соч. Т. 33. Гл. I, IV.
17. Ленин В.И. К вопросу о диалектике//Полн. собр. соч. Т. 39.
18. Марксистско-ленинская общая теория государства и права. Основные институты и понятия. М., 1970.
19. Нерсесянц В.С. Философия права. М., 2001.
20. Правовой эксперимент и совершенствование законодательства. М., 1988.
21. Сравнительное правоведение. М., 1988.
22. Степин В.С. Философия и образы будущего //Вопросы философии. М., 1994. № 6.
23. Сырых В.М. Метод правовой науки: основные элементы, структура. М., 1980.
24. Тихомиров Ю.А. Курс сравнительного правоведения. М., 1996.

Тема 2. Происхождение государства и права (4 ч.)

1. Общая характеристика социальной власти и норм первобытного общества.
2. Причины и формы возникновения государства.
3. Признаки, отличающие государство от родоплеменной организации общественной власти. Социальные нормы догосударственного общества.
4. Возникновение права. Пути возникновения права.
5. Плюрализм взглядов на процесс возникновения государства и права. Анализ основных теорий происхождения государства и права (теологической, патриархальной, договорной, органической, психологической, материалистической, насилия).

Литература:

Основная:

1. Алексеев С.С. Общая теория государства и права. М.: 2002.
2. Венгеров А.Б. Теория государства и права. – М.: 1998.
3. Комаров С.А. Общая теория государства и права. – С.-Пб.: 2001.
4. Комаров С.А., Малько А.В. Теория государства и права. //Учебно-методическое пособие. Краткий учебник для вузов – М.: 2003.
5. Лазарев В.В., Липень С.В. Теория государства и права. – М.: 1998.
6. Лазарев В.В. Теория государства и права. – М.: 2002.
7. Малько А.В. Теория государства и права в вопросах и ответах. – М.: 1997.
8. Марченко М.Н. Теория государства и права. – М.: 2002.
9. Нерсесянц В.С. Философия права. – М.: 2002.
10. Нерсесянц В.С. Общая теория права и государства – М.: 2001.
11. Нижечек В.И. Очерки политологии. – Иркутск, 1998.
12. Общая теория права / Под ред. А.С. Пиголкина. – М.: 1996.
13. Общая теория государства и права. Академический курс в 2-х т. / Под ред. М.Н. Марченко. – М.: 1998.
14. Спиридонов Л.И. Теория государства и права. – М.: 2001.
15. Сырых В.М. Теория государства и права. – М.: 2001.
16. Теория государства и права. Курс лекций / Под ред. Н.И. Матузова и А.В. Малько. – М.: 1997.
17. Теория государства и права. / Под ред. В.К. Бабаева. – М.: 2002.
18. Теория государства и права / Под ред. В.М. Корельского и В.Д. Перевалова. – М.: 2002.
19. Теория государства и права / под ред. М.Н. Марченко. – М.: 2002.
20. Черданцев А.Ф. Теория государства и права. – М.: 2001.
21. Черданцев А.Ф. Теория государства и права. Курс лекций. Екатеринбург, 1996.

Дополнительная:

1. Андреев И.Л. Происхождение человека и общества. М., 1988.
2. Аннерс Э. История европейского права. М., 1994. Аристотель. М.: Политика, 1911.
3. Берман Г. Западная традиция права: эпоха формирования.
4. Бутенко А.П. Государство: его вчерашние и сегодняшние трактовки // Государство и право. 1993. № 7.
5. Вебер М. Избранные произведения. М., 1990.
6. Власть. Очерки современной политической философии Запада. М., 1989.
7. Государство и социальные структуры на Древнем Востоке. М., 1989.
8. Гусейнов А.А. Понятие насилия и не насилия //Вопросы философии. 1994. № 6.
9. Дробышевский С.А. Политическая организация, право и доклассовое общество // Правоведение. 1988. № 5.
10. Зуев В.И. «Власть» в системе политологических категорий // Государство и право. 1992, № 5.
11. Ильин И.А. Аксиомы власти // Новое время. 1990. № 10.
12. Ильин И.А. О сопротивлении злу силою // И.А. Ильин. Путь к очевидности. 1993.
13. Историческое и логическое в познании государства и права. Л., 1988.
14. Косарев А.И. Происхождение и сущность государства. М., 1969.
15. Ленин В.И. Государство и революция // Полн. собр. соч. Т. 33.
16. Ленин В.И. О государстве //Полн. собр. соч. Т. 39.
17. Маркс К., Энгельс Ф. Манифест коммунистической партии. Соч. Т. 4.
18. Основы теории политической системы. М., 1985.
19. Першиц А.И., Менгайт А.Л., Алексеев В.П. История первобытного общества. М. 1984.
20. Платон. Государство. Соч. в 3-х томах. Т. 3. М., 1971.
21. Филиппов Г.Г. Социальная организация и политическая власть. М., 1985.
22. Франк С.Л. Проблема власти // Франк С.Л. Философия и жизнь. 1910.
23. Энгельс Ф. Происхождение семьи, частной собственности и государства. В связи с исследованием Льюиса Г. Моргана // К. Маркс, Ф. Энгельс. Соч. Т. 21. Гл. IV–VI; VIII, IX.

Тема 3. Основные понятия о государстве (12 ч.)

3.1. Понятие, признаки и сущность государства (2 ч.)

1. Проблема понятия государства.
2. Признаки государства, отличающие его от других организаций и учреждений общества.

3. Сущность государства. Общечеловеческое, классовое, религиозное, национальное, расовое в сущности государства.
4. Гражданское общество и государство. Понятие, признаки и структура гражданского общества.

Литература:

Основная:

1. Алексеев С.С. Общая теория государства и права. М.: 2002.
2. Венгеров А.Б. Теория государства и права. – М.: 1998.
3. Комаров С.А. Общая теория государства и права. – С.-Пб.: 2001.
4. Комаров С.А., Малько А.В. Теория государства и права. //Учебно-методическое пособие. Краткий учебник для вузов – М.: 2003.
5. Лазарев В.В., Липень С.В. Теория государства и права. – М.: 1998.
6. Лазарев В.В. Теория государства и права. – М.: 2002.
7. Малько А.В. Теория государства и права в вопросах и ответах. – М.: 1997.
8. Марченко М.Н. Теория государства и права. – М.: 2002.
9. Нерсесянц В.С. Философия права. – М.: 2002.
10. Нерсесянц В.С. Общая теория права и государства – М.: 2001.
11. Нижечек В.И. Очерки политологии. – Иркутск, 1998.
12. Общая теория права/ Под ред. А.С. Пиголкина. – М.: 1996.
13. Общая теория государства и права. Академический курс в 2-х т. / Под ред. М.Н. Марченко. – М.: 1998.
14. Спиридонов Л.И. Теория государства и права. – М.: 2001.
15. Сырых В.М. Теория государства и права. – М.: 2001.
16. Теория государства и права. Курс лекций / Под ред. Н.И. Матузова и А.В. Малько. – М.: 1997.
17. Теория государства и права/ Под ред. В.К. Бабаева. – М.: 2002.
18. Теория государства и права / Под ред. В.М. Корельского и В.Д. Перевалова. – М.: 2002.
19. Теория государства и права / под ред. М.Н. Марченко. – М.: 2002.
20. Черданцев А.Ф. Теория государства и права. – М.: 2001.
21. Черданцев А.Ф. Теория государства и права. Курс лекций. Екатеринбург, 1996.

Дополнительная:

1. Ардашкин В.Д. К современной концепции государства // Правоведение. 1992. № 2.
2. Байтин М.И. Политическая власть и государство //Теория политики (общие вопросы). Саратов, 1994.
3. Бачило И.Л. Факторы, влияющие на государственность // Государство и право. 1993. № 7.

4. Бутенко А.П. Государство: его вчерашние и сегодняшние трактовки //Государство и право. 1993. № 7.
5. Вебер М. Избранные произведения. М., 1990.
6. Косарев А.И. Происхождение и сущность государства. М., 1969.
7. Ленин В.И. Государство и революция // Полн. собр. соч. Т. 33.
8. Ленин В.И. О государстве //Полн. собр. соч. Т. 39.
9. Маркс К., Энгельс Ф. Манифест коммунистической партии. Соч. Т. 4.
10. Перегудов С.П. Гражданское общество как политический феномен // Свободная мысль. 1992. № 9.
11. Петров В.С. Сущность, содержание и форма государства. Л., 1977.
12. Сорокин П.А. Человек. Цивилизация. Общество. М., 1992.
13. Тихомиров Ю.А. Государство на рубеже столетий//Государство и право. 1997. № 2.
14. Тойнби А.Д. Постижение истории. М., 1991.
15. Четвернин В.А. Размышления по поводу теоретических представлений о государстве//Советское государство и право. 1992. № 5.
16. Чиркин В.Е. Три ипостаси государства // Государство и право. 1993. № 8.
17. Шпенглер О. Закат Европы. М., 1993. Т. 1

3.2. Формы государства (3 ч.)

1. Понятие и структура формы государства.
2. Форма правления: понятие и виды. Характеристика монархической и республиканской формы правления. Соотношение типа и формы государства.
3. Форма национально-территориального и административного государственного устройства
4. Политический режим: понятие и виды. Соотношение политического и государственно-правового режима.
5. Форма Российского государства.

Дополнительная:

1. Гаджиев К.С. Тоталитаризм как феномен XX века // Вопросы философии. 1992. № 2.
2. Карапетян Л.М. К вопросу о «моделях» федерализма// Государство и право. 1996. № 12.
3. Кокотов А.Н. Русская нация и российская государственность. Екатеринбург, 1994.
4. Маркс К. Гражданская война во Франции // К. Маркс, Ф. Энгельс. Соч. Т. 17.
5. Маркс К. Критика Готской программы //» К. Маркс, Ф. Энгельс. Соч. Т. 19.
6. Петров В.С. Сущность, содержание и форма государства. Л., 1977.

7. Петров В.С. Тип и форма государства. Л., 1967.
8. Политические проблемы теории государства. М., 1993.
9. Политические институты СТА. История и современность. М., 1988.
10. Рожкова Л.П. Принципы и методы типологии государства и права. Саратов, 1984.
11. Франк С.Л. Философские предпосылки деспотизма // Вопросы философии. 1992. № 3.
12. Чиркин В.Е. Нетипичные формы правления в современном государстве // Государство и право. 1994. № 1.
13. Чиркин В.Е. Переходное постсоциалистическое государство: содержание и форма // Государство и право. 1997. № 1.
14. Эбзеев Б.С., Карапетян Л.М. Российский федерализм: равноправие и ассиметрия конституционного статуса субъектов // Государство и право. 1995. № 3.
15. Эбзеев Б.С. Конституция. Правовое государство. Конституционный суд. М., 1996.

3.3. Функции государства (2 ч.)

1. Понятие функций государства. Соотношение задач и функций государства.
2. Классификация функций государства.
3. Основные внутренние функции государства.
4. Основные внешние функции государства.
5. Формы и методы осуществления функций государства.

Дополнительная:

1. Байтин М.И. Сущность и основные функции социалистического государства. Саратов, 1979.
2. Владимиров В.А. Основные функции посткоммунистического государства в области внутренней политики. Тверь, 1992.
3. Глебов А.П. Понятие и структура функций социалистического государства. Воронеж, 1974.
4. Клепнова Т.Н. Функции и аппарат Российского государства в рыночной экономике. М., 1992.
5. Морозова Л.А. Функции российского государства на современном этапе // Государство и право. 1993. № 6.
6. Пахоленко Н.Б. От тоталитаризма к демократии: о функциях государства в переходный период // Политические проблемы теории государства. 1993. Гл. 4.
7. Рогачев А.А. Внешние функции государства социалистического типа. М., 1986.

8. Тихомиров Ю.А. Государственность: крах или воскрешение // Государство и право. 1992. № 9.
9. Черноголовкин Н.В. Теория функций социалистического государства. М., 1970.

3.4. Механизм государства, государственная власть, типология государств (3 ч.)

1. Понятие, основные черты и структура механизма государства
2. Орган государства: понятие, признаки, классификация. Органы законодательной, исполнительной, судебной власти.
3. Основные принципы организации и деятельности государственного аппарата.
4. Совершенствование государственного аппарата современного Российского государства. Этика государственной службы.
5. Понятие и сущность бюрократии. Демократический и бюрократический централизм.
6. Государственная власть как особая разновидность социальной власти.
7. Типы государства: различные подходы.

Дополнительная:

1. Агеева Е.А. Юридическая ответственность в государственном управлении. М., 1990.
2. Байтин М.И. Механизм современного Российского государства // Правоведение. 1996. № 3.
3. Байтин М.И. Государство и политическая власть. Саратов, 1972.
4. Барнашов А.М. Теория разделения властей: становление, развитие, применение. Томск, 1988.
5. Бахрах Д.Я. Государственная служба: основные понятия, ее составляющие, содержание, принципы // Государство и право. 1996. № 12.
6. Вольский К.С. О функциях исполнительной власти // Государство и право. 1997. № 3.
7. Братко А.Г. Правоохранительная система. Вопросы теории. М., 1991.
8. Дыльнов Г.В. Законодательная власть в правовом государстве. М., 1995.
9. Дюринг И.Я. Право и управление. М., 1981.
10. Захаров А. Еще раз о теории формаций // Общественные науки и современность. 1992. № 2.
11. Кокотов А.М. Русская нация и российская государственность. Екатеринбург, 1994.
12. Копейчиков В.В. Механизм государства. М., 1968.
13. Ликас А.Л. Культура правосудия. М., 1990.

14. Оболенскии А.В. Человек в государственном управлении. М. 1987.
15. Осавелюк А.М. Современный механизм сдержек и противовесов в зарубежных государствах//Государство и право. 1993. № 12.
16. Разделение властей: история и современность. М., 1996.
17. Сахаров Н.А. Институт президентства в современном мире. М, 1994.
18. Черданцев А.Ф. Государственная власть и ее обоснование// Правоведение. 1992. № 2.
19. Чиркин В.Е. Президентская власть//Государство и право. 1997. № 5.
20. Энтин Л.М. Разделение властей: опыт современных государства. М., 1995.

3.5. Государство в политической системе общества (2ч.)

1. Понятие и структура политической системы общества.
2. Место и роль государства в политической системе общества.
3. Государство и политические партии.
4. Взаимодействие государства с общественными объединениями и иными субъектами политической системы.
5. Нормативная основа политической системы общества.

Дополнительная:

1. Авакьян С.А. Политический плюрализм и общественные объединения в Российской Федерации: конституционно-правовые основы. М., 1996.
2. Комаров С.А. Личность в политической системе российского общества. Политико-правовое исследование. Саранск, 1995.
3. Конституции буржуазных государств. М., 1982.
4. Куроедов В.А. Религия и церковь в советском обществе. М., 1984.
5. Основы политологии // Курс лекций под ред. В. Я. Пугачева. М., 1992.
6. Политология // Под ред. М.Я. Марченко. М., 1997.
7. Основы теории политической системы. М., 1985.
8. Политология. Энциклопедический словарь. М., 1993.
9. Теория политики (общие вопросы)/ Под ред. И.Я. Коновалова и А.В. Малько. Саратов, 1994.
10. Самоуправление: теория и практика. М., 1988.
11. Чиркин В.Е. Глобальные модели политической системы современного общества: индикаторы эффективности //Государство и право. 1992. № 5.
12. Шабров О.Ф. Политическая система: демократия и управление обществом //Государство и право. 1994. № 5.

Тема 4. Правовое государство (2 ч.)

1. Понятие правового государства: история и современность.
2. Принципы правового государства и процесс его формирования в России.

3. Права человека и гражданина: понятие и классификация.
4. Правовой статус личности.

Литература:

Основная:

1. Алексеев С.С. Общая теория государства и права. М.: 2002.
2. Венгеров А.Б. Теория государства и права. – М.: 1998.
3. Комаров С.А. Общая теория государства и права. – С.-Пб.: 2001.
4. Комаров С.А., Малько А.В. Теория государства и права. //Учебно-методическое пособие. Краткий учебник для вузов – М.: 2003.
5. Лазарев В.В., Липень С.В. Теория государства и права. – М.: 1998.
6. Лазарев В.В. Теория государства и права. – М.: 2002.
7. Малько А.В. Теория государства и права в вопросах и ответах. – М.: 1997.
8. Марченко М.Н. Теория государства и права. – М.: 2002.
9. Нерсесянц В.С. Философия права. – М.: 2002.
10. Нерсесянц В.С. Общая теория права и государства – М.: 2001.
11. Нижечек В.И. Очерки политологии. – Иркутск, 1998.
12. Общая теория права/ Под ред. А.С. Пиголкина. – М.: 1996.
13. Общая теория государства и права. Академический курс в 2-х т. / Под ред. М.Н. Марченко. – М.: 1998.
14. Спиридонов Л.И. Теория государства и права. – М.: 2001.
15. Сырых В.М. Теория государства и права. – М.: 2001.
16. Теория государства и права. Курс лекций / Под ред. Н.И. Матузова и А.В. Малько. – М.: 1997.
17. Теория государства и права./ Под ред. В.К. Бабаева. – М.: 2002.
18. Теория государства и права / Под ред. В.М. Корельского и В.Д. Перелова. – М.: 2002.
19. Теория государства и права / под ред. М.Н. Марченко. – М.: 2002.
20. Черданцев А.Ф. Теория государства и права. – М.: 2001.
21. Черданцев А.Ф. Теория государства и права. Курс лекций. Екатеринбург, 1996.

Дополнительная:

1. Барнашов А.М. Теория разделения властей: становление, развитие, применение. Томск, 1988.
2. Бережков А.Г. Права личности: некоторые вопросы теории. М., 1991.
3. Витрук Н.В. Основы теории правового положения личности в социальном обществе. М., 1979.
4. Дмитриев Ю.А., Златопольский А.А. Гражданин и власть. М., 1994.
5. Козлихин И.Ю. Идея правового государства: история и современность. СПб., 1993.
6. Козлихин И.Ю. Право и политика. СПб., 1996.

7. Комаров С.А. Советское общенародное государство и личность. Красноярск, 1986.
8. Лукашева Е.А. Социалистическое право и личность. М., 1987.
9. Люшер Ф. Конституционная защита прав и свобод личности. М., 1993.
10. Малько А.В. Правовое государство//Правоведение. 1997. № 3.
11. Мартышин О.В. Несколько тезисов о перспективах правового государства в России//Государство и право. 1996. № 5.
12. Матузов Н.И. Личность. Права. Демократия. Теоретические проблемы субъективного права. Саратов, 1972.
13. Матузов Н.И. Правовая система и личность. Саратов, 1987.
14. Мюллерсон Р.А. Права человека: идеи, нормы, реальность. М., 1991.
15. Омельченко О.А. Идея правового государства: истоки, перспективы, причины. М., 1994.
16. Права человека. Сборник международных документов. М., 1986.
17. Право и власть. М., 1990.
18. Четвернин В.А. Демократическое конституционное государство: введение в теорию. М., 1993.
19. Шайкенов Н.А. Правовое обеспечение интересов личности. Свердловск, 1990.

Тема 5. Правопонимание в юридической науке (2 ч.)

1. Проблема понятия права.
2. Нормативное, социологическое и нравственное правопонимание.
3. Теории права.
4. Современные дискуссии о естественном и позитивном праве.

Литература:

Основная:

1. Алексеев С.С. Общая теория государства и права. М.: 2002.
2. Венгеров А.Б. Теория государства и права. – М.: 1998.
3. Комаров С.А. Общая теория государства и права. – С.-Пб.: 2001.
4. Комаров С.А., Малько А.В. Теория государства и права. //Учебно-методическое пособие. Краткий учебник для вузов – М.: 2003.
5. Лазарев В.В., Липень С.В. Теория государства и права. – М.: 1998.
6. Лазарев В.В. Теория государства и права. – М.: 2002.
7. Малько А.В. Теория государства и права в вопросах и ответах. – М.: 1997.
8. Марченко М.Н. Теория государства и права. – М.: 2002.
9. Нерсесянц В.С. Философия права. – М.: 2002.
10. Нерсесянц В.С. Общая теория права и государства – М.: 2001.
11. Нижечек В.И. Очерки политологии. – Иркутск, 1998.

12. Общая теория права/ Под ред. А.С. Пиголкина. – М.: 1996.
13. Общая теория государства и права. Академический курс в 2-х т. / Под ред. М.Н. Марченко. – М.: 1998.
14. Спиридонов Л.И. Теория государства и права. – М.: 2001.
15. Сырых В.М. Теория государства и права. – М.: 2001.
16. Теория государства и права. Курс лекций / Под ред. Н.И. Матузова и А.В. Малько. – М.: 1997.
17. Теория государства и права./ Под ред. В.К. Бабаева. – М.: 2002.
18. Теория государства и права / Под ред. В.М. Корельского и В.Д. Перевалова. – М.: 2002.
19. Теория государства и права / под ред. М.Н. Марченко. – М.: 2002.
20. Черданцев А.Ф. Теория государства и права. – М.: 2001.
21. Черданцев А.Ф. Теория государства и права. Курс лекций. Екатеринбург, 1996.

Дополнительная:

1. Берман Г. Западная традиция права: эпоха формирования. М., 1994.
2. Кленнер Г. От права природы к природе права. М., 1988.
3. Кудрявцев В.Н. О правопонимании и законности // Государство и право. 1994. № 3.
4. Лепет О.Э. Три концепции права//Советское государство и право. 1991. № 12.
5. Монтескье Ш. О духе законов // Избр. произв. М., 1955.
6. Малинова И.П. Философия права. Екатеринбург, 1995.
7. Неновски Н. Единство и взаимодействие государства и права. М., 1982.
8. Остроумов Г.С. Правовое осознание действительности. М., 1969.
9. Явич Л.С. Общая теория права. Л., 1976.

Тема 6. Основные понятия о праве (6 ч.)

1. Понятие и основные признаки права.
2. Сущность права. Классовое, общесоциальное, религиозное, национальное, расовое в сущности права.
3. Принципы права: понятие и виды.
4. Правовые презумпции и их значение.
5. Функции права: понятие и классификация.
6. Понятие формы и источника права. Виды.
7. Типы права. Критерии типологии.

Литература:

Основная:

1. Алексеев С.С. Общая теория государства и права. М.: 2002.

2. Венгеров А.Б. Теория государства и права. – М.: 1998.
3. Комаров С.А. Общая теория государства и права. – С.-Пб.: 2001.
4. Комаров С.А., Малько А.В. Теория государства и права. //Учебно-методическое пособие. Краткий учебник для вузов – М.: 2003.
5. Лазарев В.В., Липень С.В. Теория государства и права. – М.: 1998.
6. Лазарев В.В. Теория государства и права. – М.: 2002.
7. Малько А.В. Теория государства и права в вопросах и ответах. – М.: 1997.
8. Марченко М.Н. Теория государства и права. – М.: 2002.
9. Нерсесянц В.С. Философия права. – М.: 2002.
10. Нерсесянц В.С. Общая теория права и государства – М.: 2001.
11. Нижечек В.И. Очерки политологии. – Иркутск, 1998.
12. Общая теория права/ Под ред. А.С. Пиголкина. – М.: 1996.
13. Общая теория государства и права. Академический курс в 2-х т. / Под ред. М.Н. Марченко. – М.: 1998.
14. Спиридонов Л.И. Теория государства и права. – М.: 2001.
15. Сырых В.М. Теория государства и права. – М.: 2001.
16. Теория государства и права. Курс лекций / Под ред. Н.И. Матузова и А.В. Малько. – М.: 1997.
17. Теория государства и права./ Под ред. В.К. Бабаева. – М.: 2002.
18. Теория государства и права / Под ред. В.М. Корельского и В.Д. Перевалова. – М.: 2002.
19. Теория государства и права / под ред. М.Н. Марченко. – М.: 2002.
20. Черданцев А.Ф. Теория государства и права. – М.: 2001.
21. Черданцев А.Ф. Теория государства и права. Курс лекций. Екатеринбург, 1996.

Дополнительная:

1. Алексеев С.С. Теория права. М., 1994.
2. Гегель Г.В. Ф. Философия права. М., 1990.
3. Зажицкий В.И. Правовые принципы в законодательстве РФ//Государство и право. 1996. № 11.
4. Кленнер Г. От права природы к природе права. М., 1988.
5. Ленин В.И. Государство и революция // Полн. собр. соч. Т. 33.
6. Малинова И.П. Философия права. Екатеринбург, 1995.
7. Марксистско-ленинская общая теория государства и права. Основные институты и понятия. М., 1970.
8. Монтескье Ш. О духе законов // Избр. произв. М., 1955.
9. Неновски Н. Единство и взаимодействие государства и права. М., 1982.
10. Радько Т.Я. Основные функции социалистического права. Волгоград, 1970.
11. Радько Т.Н., Толстик В.А. Функции права. Н. Новгород, 1995.

12. Рожкова Л.П. Принципы и методы типологии государства и права. Саратов, 1884.
13. Явич Л.С. Общая теория права. Л., 1976.
14. Явич Л.С. Сущность права. Л., 1985.
15. Бахрах Д.Н. Действие правовой нормы во времени // Советское государство и право. 1991. № 12.
16. Берман Г. Западная традиция права: эпоха формирования. М., 1994.
17. Богдановская И.Ю. Прецедентное право. М., 1993.
18. Жевакин С.Н. Ведомственные нормативные акты РФ: Краткий аналитический обзор/Государство и право. 1996. № 11.
19. Законы области как субъекта Российской Федерации / Под ред. Ю.А. Тихомирова. Воронеж, 1996.
20. Зивс С.Л. Источники права. М., 1981.
21. Зыкин И.С. Обычай в советской правовой доктрине // Советское государство и право. 1982. № 3.
22. Кросс Р. Прецедент в английском праве. М., 1978.
23. Конституция. Закон. Подзаконный акт. М., 1994.
24. Лукьянова Е.А. Закон как источник советского государственного права. М., 1988.
25. Медведев А.М. Правовое регулирование действия закона во времени // Государство и право. 1995. № 3.
26. Нерсесянц В.С. Право и закон. М., 1983.
27. Российское законодательство: проблемы и перспективы. М., 1995.
28. Сюкияйнен Л.Р. Мусульманское право. М., 1986.
29. Тилле А.А. Время, пространство, закон. М., 1965.
30. Тихомиров Ю.А. Теория закона. М., 1982.
31. Тихомиров Ю.А. Действие закона. М., 1992.
32. Тихомиров Ю.А. Публичное право. М., 1995.

Тема 7. Право в системе социального регулирования.

Право и правосознание. Правовая культура (6 ч.)

7.1. Право в системе социального регулирования (4 ч.)

1. Понятие системы нормативного регулирования общественных отношений.
2. Социальные нормы, их классификация.
3. Соотношение права и морали: единство, различие, взаимодействие и противоречия.
4. Взаимодействие права с иными социальными нормами.
5. Социально-технические нормы. Юридическая природа стандартов. Роль стандартизации в развитии производительных сил общества, в обеспечении технического прогресса, прав человека, защиты природы.

Литература:

Основная:

1. Алексеев С.С. Общая теория государства и права. М.: 2002.
2. Венгеров А.Б. Теория государства и права. – М.: 1998.
3. Комаров С.А. Общая теория государства и права. – С.-Пб.: 2001.
4. Комаров С.А., Малько А.В. Теория государства и права. //Учебно-методическое пособие. Краткий учебник для вузов – М.: 2003.
5. Лазарев В.В., Липень С.В. Теория государства и права. – М.: 1998.
6. Лазарев В.В. Теория государства и права. – М.: 2002.
7. Малько А.В. Теория государства и права в вопросах и ответах. – М.: 1997.
8. Марченко М.Н. Теория государства и права. – М.: 2002.
9. Нерсесянц В.С. Философия права. – М.: 2002.
10. Нерсесянц В.С. Общая теория права и государства – М.: 2001.
11. Нижечек В.И. Очерки политологии. – Иркутск, 1998.
12. Общая теория права/ Под ред. А.С. Пиголкина. – М.: 1996.
13. Общая теория государства и права. Академический курс в 2-х т. / Под ред. М.Н. Марченко. – М.: 1998.
14. Спиридонов Л.И. Теория государства и права. – М.: 2001.
15. Сырых В.М. Теория государства и права. – М.: 2001.
16. Теория государства и права. Курс лекций / Под ред. Н.И. Матузова и А.В. Малько. – М.: 1997.
17. Теория государства и права./ Под ред. В.К. Бабаева. – М.: 2002.
18. Теория государства и права / Под ред. В.М. Корельского и В.Д. Перева-лова. – М.: 2002.
19. Теория государства и права / под ред. М.Н. Марченко. – М.: 2002.
20. Черданцев А.Ф. Теория государства и права. – М.: 2001.
21. Черданцев А.Ф. Теория государства и права. Курс лекций. Екатерин-бург, 1996.

Дополнительная:

1. Агешин Ю.А. Политика, мораль, право. М., 1982.
2. Бобнева М.И. Социальные нормы и регуляция поведения. М., 1979.
3. Венгеров А.Б., Барабашева Н.С. Нормативная система и эффективность общественного производства. М., 1985.
4. Гусейнов А.А. Золотое правило нравственности. М., 1988.
5. Лукашева Е.А. Право. Мораль. Личность. М., 1986.
6. Матузов Н.И. Право и мораль в их взаимодействии. Саратов, 1969.
7. Матузов Н.И. Право в системе социальных норм//Правоведение. 1996. № 2.
8. Пеньков Е.М. Социальные нормы – регуляторы поведения личности. Некоторые вопросы методологии и теории. М., 1972.

9. Плахов В.Д. Традиции и общество. М., 1982.
10. Попков В.Д. Гуманизм советского права. М., 1972.
11. Социальные отклонения. 2-е изд. М., 1989.
12. Тихонравов Ю.В. Основы философии права. М., 1997.
13. Экимов А.И. Справедливость и социалистическое право. М., 1980.
14. Энгельс Ф. Анти-Дюринг // К. Маркс, Ф. Энгельс. Соч. Т. 20.

7.2. Правосознание и правовая культура (2 ч.)

1. Понятие, структура и виды правосознания.
2. Взаимодействие права и правосознания.
3. Правовая культура общества: понятие, структура, функции.
4. Правовая культура отдельной личности: понятие и структура.
5. Понятие и источники правового нигилизма. Правовой идеализм.
6. Правовое воспитание как основное средство правовой социализации личности. Цель, функции и критерии эффективности правового воспи-тания.

Литература:

Основная:

1. Алексеев С.С. Общая теория государства и права. М.: 2002.
2. Венгеров А.Б. Теория государства и права. – М.: 1998.
3. Комаров С.А. Общая теория государства и права. – С.-Пб.: 2001.
4. Комаров С.А., Малько А.В. Теория государства и права. //Учебно-методическое пособие. Краткий учебник для вузов – М.: 2003.
5. Лазарев В.В., Липень С.В. Теория государства и права. – М.: 1998.
6. Лазарев В.В. Теория государства и права. – М.: 2002.
7. Малько А.В. Теория государства и права в вопросах и ответах. – М.: 1997.
8. Марченко М.Н. Теория государства и права. – М.: 2002.
9. Нерсесянц В.С. Философия права. – М.: 2002.
10. Нерсесянц В.С. Общая теория права и государства – М.: 2001.
11. Нижечек В.И. Очерки политологии. – Иркутск, 1998.
12. Общая теория права/ Под ред. А.С. Пиголкина. – М.: 1996.
13. Общая теория государства и права. Академический курс в 2-х т. / Под ред. М.Н. Марченко. – М.: 1998.
14. Спиридонов Л.И. Теория государства и права. – М.: 2001.
15. Сырых В.М. Теория государства и права. – М.: 2001.
16. Теория государства и права. Курс лекций / Под ред. Н.И. Матузова и А.В. Малько. – М.: 1997.
17. Теория государства и права./ Под ред. В.К. Бабаева. – М.: 2002.
18. Теория государства и права / Под ред. В.М. Корельского и В.Д. Перева-лова. – М.: 2002.

19. Теория государства и права / под ред. М.Н. Марченко. – М.: 2002.
20. Черданцев А.Ф. Теория государства и права. – М.: 2001.
21. Черданцев А.Ф. Теория государства и права. Курс лекций. Екатеринбург, 1996.

Дополнительная:

1. Правовая культура и обеспечение прав личности. М., 1988.
2. Драма российского закона/Отв. ред. В.П. Казимирчук. М., 1996.
3. Ильин И.А. О сущности правосознания. М., 1993.
4. Кейзеров Н.М. Политическая и правовая культура. Методологические проблемы. М., 1983.
5. Кистяковский Б.А. В защиту права (Интеллигенция и правосознание) //Вехи. Интеллигенция в России. М., 1991.
6. Малько А.В. Популизм и право // Правоведение. 1994. № 1.
7. Матузов Я.И. Правовой нигилизм и правовой идеализм как две стороны «одной медали» // Правоведение. 1994. № 2.
8. Организация и эффективность правового воспитания. М., 1983.
9. Остроумов Г.С. Правовое осознание действительности. М., 1969.
10. Сальников В.П. Социалистическая правовая культура. Саратов, 1989.
11. Сапун В.А. Социалистическое правосознание и реализация советского права. Владивосток, 1984.
12. Семитко А.П. Развитие правовой культуры как правовой прогресс. Екатеринбург, 1996.
13. Соколов Н.Я. Профессиональное сознание юристов. М., 1988.
14. Соловьев Э.В. Правовой нигилизм и гуманистический смысл права//Квинтэссенция: Философский альманах. М., 1990.
15. Татаринцева Е.В. Правовое воспитание. М., 1990.
16. Щегорцев В.А. Социология правосознания. М., 1981.
17. Щербакова Н.В. Правовая установка и социальная активность личности. М., 1986.
18. Щербакова Н.В. Проблемы правовой установки личности. Ярославль, 1993.

Тема 8. Правовое регулирование (4 ч.)

1. Правовые средства: понятие, признаки, виды. Стимулы и ограничения, льготы и поощрения в праве.
2. Правовое воздействие и правовое регулирование.
3. Методы, способы, типы правового регулирования.
4. Эффективность механизма правового регулирования, ее критерии и факторы обеспечения.
5. Механизм правового регулирования: понятие и структура.

Литература:

Основная:

1. Алексеев С.С. Общая теория государства и права. М.: 2002.
2. Венгеров А.Б. Теория государства и права. – М.: 1998.
3. Комаров С.А. Общая теория государства и права. – С.-Пб.: 2001.
4. Комаров С.А., Малько А.В. Теория государства и права. //Учебно-методическое пособие. Краткий учебник для вузов – М.: 2003.
5. Лазарев В.В., Липень С.В. Теория государства и права. – М.: 1998.
6. Лазарев В.В. Теория государства и права. – М.: 2002.
7. Малько А.В. Теория государства и права в вопросах и ответах. – М.: 1997.
8. Марченко М.Н. Теория государства и права. – М.: 2002.
9. Нерсисянц В.С. Философия права. – М.: 2002.
10. Нерсисянц В.С. Общая теория права и государства – М.: 2001.
11. Нижечек В.И. Очерки политологии. – Иркутск, 1998.
12. Общая теория права/ Под ред. А.С. Пиголкина. – М.: 1996.
13. Общая теория государства и права. Академический курс в 2-х т. / Под ред. М.Н. Марченко. – М.: 1998.
14. Спиридонов Л.И. Теория государства и права. – М.: 2001.
15. Сырых В.М. Теория государства и права. – М.: 2001.
16. Теория государства и права. Курс лекций / Под ред. Н.И. Матузова и А.В. Малько. – М.: 1997.
17. Теория государства и права./ Под ред. В.К. Бабаева. – М.: 2002.
18. Теория государства и права / Под ред. В.М. Корельского и В.Д. Перевалова. – М.: 2002.
19. Теория государства и права / под ред. М.Н. Марченко. – М.: 2002.
20. Черданцев А.Ф. Теория государства и права. – М.: 2001.
21. Черданцев А.Ф. Теория государства и права. Курс лекций. Екатеринбург, 1996.

Дополнительная:

1. Алексеев С.С. Механизм правового регулирования в социалистическом государстве. М., 1966.
2. Алексеев С.С. Теория права. 2-е изд. М., 1995.
3. Антонова Л.И. Локальное правовое регулирование. Л., 1985.
4. Ведяхин В.М. Правовое регулирование рыночных отношений. Самара, 1992.
5. Гойман В.И. Действие права (методологический анализ) М, 1992.
6. Горшенев В.М. Способы и организационные формы правового регулирования в социалистическом обществе. М., 1972.
7. Карташов В.Н. Юридическая деятельность: понятие, структура, ценность. Саратов, 1989.

8. Кашанина Т.В. Соотношение централизованного и децентрализованного правового регулирования // Правоведение. 1991. № 4.
9. Малько А.В. Стимулы и ограничения в праве. Теоретико-информационный аспект. Саратов, 1994.
10. Малько А.В. Льготы в праве: общетеоретический аспект// Правоведение. 1996. № 1.
11. Малько А.В. Поощрение как правовое средство //Правоведение. 1996. № 3.
12. Малько А.В. Механизм правового регулирования //Правоведение. 1996. № 6.
13. Матузов Н.И. Личность. Права. Демократия. Теоретические проблемы субъективного права. Саратов, 1972.
14. Новик Ю.И. Психологические проблемы правового регулирования. Минск, 1989.
15. Протасов В.Н. Что и как регулирует право. М., 1995.

Тема 14. Правотворчество и нормативные акты (8 ч.)

1. Понятие, принципы и виды (формы) правотворчества.
2. Стадии правотворческого процесса.
3. Правотворчество и законотворчество. Субъекты правотворчества и законотворчества.
4. Нормативные акты: понятие, классификация, отличие от актов применения права.
5. Закон и его верховенство в системе нормативных актов. Конституция как Основной закон государства, ее прямое действие. Виды законов.
6. Подзаконные нормативные акты и их виды.
7. Действие нормативных актов во времени, в пространстве и по кругу лиц.

Литература:

Основная:

1. Алексеев С.С. Общая теория государства и права. М.: 2002.
2. Венгеров А.Б. Теория государства и права. – М.: 1998.
3. Комаров С.А. Общая теория государства и права. – С.-Пб.: 2001.
4. Комаров С.А., Малько А.В. Теория государства и права. //Учебно-методическое пособие. Краткий учебник для вузов – М.: 2003.
5. Лазарев В.В., Липень С.В. Теория государства и права. – М.: 1998.
6. Лазарев В.В. Теория государства и права. – М.: 2002.
7. Малько А.В. Теория государства и права в вопросах и ответах. – М.: 1997.
8. Марченко М.Н. Теория государства и права. – М.: 2002.
9. Нерсесянц В.С. Философия права. – М.: 2002.
10. Нерсесянц В.С. Общая теория права и государства – М.: 2001.

11. Нижечек В.И. Очерки политологии. – Иркутск, 1998.
12. Общая теория права/ Под ред. А.С. Пиголкина. – М.: 1996.
13. Общая теория государства и права. Академический курс в 2-х т. / Под ред. М.Н. Марченко. – М.: 1998.
14. Спиридонов Л.И. Теория государства и права. – М.: 2001.
15. Сырых В.М. Теория государства и права. – М.: 2001.
16. Теория государства и права. Курс лекций / Под ред. Н.И. Матузова и А.В. Малько. – М.: 1997.
17. Теория государства и права./ Под ред. В.К. Бабаева. – М.: 2002.
18. Теория государства и права / Под ред. В.М. Корельского и В.Д. Перевалова. – М.: 2002.
19. Теория государства и права / под ред. М.Н. Марченко. – М.: 2002.
20. Черданцев А.Ф. Теория государства и права. – М.: 2001.
21. Черданцев А.Ф. Теория государства и права. Курс лекций. Екатеринбург, 1996.

Дополнительная:

1. Бахрах Д.Н. Действие правовой нормы во времени // Советское государство и право. 1991. № 12.
2. Берман Г. Западная традиция права: эпоха формирования. М., 1994.
3. Богдановская И.Ю. Прецедентное право. М., 1993.
4. Жевакин С.Н. Ведомственные нормативные акты РФ: Краткий аналитический обзор//Государство и право. 1996. № 11.
5. Законы области как субъекта Российской Федерации / Под ред. Ю.А. Тихомирова. Воронеж, 1996.
6. Зивс С.Л. Источники права. М., 1981.
7. Зыкин И.С. Обычай в советской правовой доктрине // Советское государство и право. 1982. № 3.
8. Кросс Р. Прецедент в английском праве. М., 1978.
9. Конституция. Закон. Подзаконный акт. М., 1994.
10. Лукьянова Е.А. Закон как источник советского государственного права. М., 1988.
11. Медведев А.М. Правовое регулирование действия закона во времени // Государство и право. 1995. № 3.
12. Нерсесянц В.С. Право и закон. М., 1983.
13. Российское законодательство: проблемы и перспективы. М., 1995.
14. Сюкияйнен Л.Р. Мусульманское право. М., 1986.
15. Тилле А.А. Время, пространство, закон. М., 1965.
16. Тихомиров Ю.А. Теория закона. М., 1982.
17. Тихомиров Ю.А. Действие закона. М., 1992.
18. Тихомиров Ю.А. Публичное право. М., 1995.

19. Власенко Н.А. Основы законодательной техники. Иркутск, 1995.
20. Власенко Н.А. Язык права. Иркутск, 1997.
21. Гаврилов О.А. Стратегия правотворчества и социального прогнозирования. М., 1993.
22. Керимов Д.А. Культура и техника законотворчества. М., 1991.
23. Малинова И.П. Философия правотворчества. Екатеринбург, 1996.
24. Малько А.В. Лоббизм и право // Правоведение. 1995. № 2.
25. Матузов Н.И., Малько А.В. Правовые режимы: вопросы теории и практики // Правоведение. 1996. № 1.
26. Научные основы советского правотворчества. М., 1981.
27. Нащиц А. Правотворчество: теория и законодательная техника. М., 1974.
28. Поленина С.В. Качество закона и эффективность законодательства. М., 1993.
29. Поленина С.В. Законотворчество в Российской Федерации. М., 1996.
30. Правовой эксперимент и совершенствование законодательства. М., 1988.
31. Правотворчество в СССР. М., 1974
32. Сенякин И.Н. Специализация и унификация российского законодательства. Проблемы теории и практики. Саратов, 1993.
33. Синюков В.Н. Российская правовая система. Введение в общую теорию. Саратов, 1994.
34. Российское законодательство: проблемы и перспективы. М., 1995.
35. Черданцев А.Ф. Логико-языковые феномены в праве, юридической науке и практике. Екатеринбург, 1993.
36. Язык закона / Под ред. А.С. Пиголкина. М., 1990.

Тема 10. Система права (2 ч.)

1. Понятие, структурные элементы и основные черты системы права. Система права и правовая система.
2. Предмет и метод правового регулирования как основания деления права на отрасли.
3. Общая характеристика отраслей российского права. Материальное и процессуальное право.
4. Подотрасль и институт права: понятие и виды.
5. Частное и публичное право.

Литература:

Основная:

1. Алексеев С.С. Общая теория государства и права. М.: 2002.
2. Венгеров А.Б. Теория государства и права. – М.: 1998.
3. Комаров С.А. Общая теория государства и права. – С.-Пб.: 2001.

4. Комаров С.А., Малько А.В. Теория государства и права. // Учебно-методическое пособие. Краткий учебник для вузов – М.: 2003.
5. Лазарев В.В., Липень С.В. Теория государства и права. – М.: 1998.
6. Лазарев В.В. Теория государства и права. – М.: 2002.
7. Малько А.В. Теория государства и права в вопросах и ответах. – М.: 1997.
8. Марченко М.Н. Теория государства и права. – М.: 2002.
9. Нерсисянц В.С. Философия права. – М.: 2002.
10. Нерсисянц В.С. Общая теория права и государства – М.: 2001.
11. Нижечек В.И. Очерки политологии. – Иркутск, 1998.
12. Общая теория права/ Под ред. А.С. Пиголкина. – М.: 1996.
13. Общая теория государства и права. Академический курс в 2-х т. / Под ред. М.Н. Марченко. – М.: 1998.
14. Спиридонов Л.И. Теория государства и права. – М.: 2001.
15. Сырых В.М. Теория государства и права. – М.: 2001.
16. Теория государства и права. Курс лекций / Под ред. Н.И. Матузова и А.В. Малько. – М.: 1997.
17. Теория государства и права./ Под ред. В.К. Бабаева. – М.: 2002.
18. Теория государства и права / Под ред. В.М. Корельского и В.Д. Перелова. – М.: 2002.
19. Теория государства и права / под ред. М.Н. Марченко. – М.: 2002.
20. Черданцев А.Ф. Теория государства и права. – М.: 2001.
21. Черданцев А.Ф. Теория государства и права. Курс лекций. Екатеринбург, 1996.

Дополнительная:

1. Агарков М.М. Ценность частного права // Правоведение. 1992. № 1, 2.
2. Витченко А.М. Метод правового регулирования социалистических общественных отношений. Саратов, 1974.
3. Кулагин М.И. Предпринимательство и право: опыт Запада. М., 1992.
4. Марксистско-ленинская общая теория государства и права // Социалистическое право. М., 1973.
5. Матузов Н.И. Правовая система и личность. Саратов, 1987.
6. Мицкевич А.В. Соотношение системы советского права и системы советского законодательства // Ученые записки ВНИИСЗ. М., 1987. № 11.
7. Поленина С.В. Федеративные договоры и структура законодательства в России // Государство и право. 1993. № 1.
8. Правовая система социализма. В 2-х кн. / Под ред. А.М. Васильева. М., 1986, 1987.
9. Сандеуар П. Введение в право. М., 1994.
10. Тиунова Л.Б. Системные связи правовой действительности. СПб., 1991.

Тема 11. Норма права (4 ч.)

1. Понятие и признаки нормы права. Ее отличие от других социальных норм.
2. Структура нормы права.
3. Норма права и статья нормативно-правового акта. Способы изложения норм права в статьях нормативно-правовых актов.
4. Классификация правовых норм.

Литература:

Основная:

1. Алексеев С.С. Общая теория государства и права. М.: 2002.
2. Венгеров А.Б. Теория государства и права. – М.: 1998.
3. Комаров С.А. Общая теория государства и права. – С.-Пб.: 2001.
4. Комаров С.А., Малько А.В. Теория государства и права. //Учебно-методическое пособие. Краткий учебник для вузов – М.: 2003.
5. Лазарев В.В., Липень С.В. Теория государства и права. – М.: 1998.
6. Лазарев В.В. Теория государства и права. – М.: 2002.
7. Малько А.В. Теория государства и права в вопросах и ответах. – М.: 1997.
8. Марченко М.Н. Теория государства и права. – М.: 2002.
9. Нерсисянц В.С. Философия права. – М.: 2002.
10. Нерсисянц В.С. Общая теория права и государства – М.: 2001.
11. Нижечек В.И. Очерки политологии. – Иркутск, 1998.
12. Общая теория права/ Под ред. А.С. Пиголкина. – М.: 1996.
13. Общая теория государства и права. Академический курс в 2-х т. / Под ред. М.Н. Марченко. – М.: 1998.
14. Спиридонов Л.И. Теория государства и права. – М.: 2001.
15. Сырых В.М. Теория государства и права. – М.: 2001.
16. Теория государства и права. Курс лекций / Под ред. Н.И. Матузова и А.В. Малько. – М.: 1997.
17. Теория государства и права./ Под ред. В.К. Бабаева. – М.: 2002.
18. Теория государства и права / Под ред. В.М. Корельского и В.Д. Перевалова. – М.: 2002.
19. Теория государства и права / под ред. М.Н. Марченко. – М.: 2002.
20. Черданцев А.Ф. Теория государства и права. – М.: 2001.
21. Черданцев А.Ф. Теория государства и права. Курс лекций. Екатеринбург, 1996.

Дополнительная:

1. Баранов В.М. Поощрительные нормы советского социалистического права. Саратов, 1978.
2. Баранов В.М. Истинность норм советского права. Саратов, 1989.

3. Власенко Н.А. Коллизионные нормы в советском праве. Иркутск, 1974.
4. Деготь В.А. Классификация норм советского социалистического права по их структуре. Саратов, 1989.
5. Кулапов В.Л. Рекомендательные нормы советского права. Саратов, 1987.
6. Нормы советского права. Проблемы теории / Под ред. М.И. Байтина и В.К. Бабаева. Саратов, 1987.
7. Рыбушкин Н.Н. Запрещающие нормы в советском праве. Казань, 1990.
8. Сенякин И.Н. Специальные нормы советского права. Саратов, 1987.
9. Чернобель Г.Т. Структура норм права и механизм их действия //Правоведение. 1983. № 6.
10. Чернобель Г.Т. Формализация норм права //Советское государство и право. 1979. № 4.
11. Эффективность правовых норм. М., 1980.

Тема 12. Правовые отношения (4 ч.)

1. Понятие, признаки и предпосылки правоотношения. Структура правоотношения.
2. Взаимосвязь норм права и правоотношений.
3. Субъекты правоотношений: понятие и виды. Правоспособность, дееспособность, правосубъектность.
4. Субъективные права и юридические обязанности: понятие и структура.
5. Объекты правоотношений: понятие и виды.
6. Юридические факты: понятие и классификация.

Литература:

Основная:

1. Алексеев С.С. Общая теория государства и права. М.: 2002.
2. Венгеров А.Б. Теория государства и права. – М.: 1998.
3. Комаров С.А. Общая теория государства и права. – С.-Пб.: 2001.
4. Комаров С.А., Малько А.В. Теория государства и права. //Учебно-методическое пособие. Краткий учебник для вузов – М.: 2003.
5. Лазарев В.В., Липень С.В. Теория государства и права. – М.: 1998.
6. Лазарев В.В. Теория государства и права. – М.: 2002.
7. Малько А.В. Теория государства и права в вопросах и ответах. – М.: 1997.
8. Марченко М.Н. Теория государства и права. – М.: 2002.
9. Нерсисянц В.С. Философия права. – М.: 2002.
10. Нерсисянц В.С. Общая теория права и государства – М.: 2001.
11. Нижечек В.И. Очерки политологии. – Иркутск, 1998.
12. Общая теория права/ Под ред. А.С. Пиголкина. – М.: 1996.
13. Общая теория государства и права. Академический курс в 2-х т. / Под ред. М.Н. Марченко. – М.: 1998.

14. Спиридонов Л.И. Теория государства и права. – М.: 2001.
15. Сырых В.М. Теория государства и права. – М.: 2001.
16. Теория государства и права. Курс лекций / Под ред. Н.И. Матузова и А.В. Малько. – М.: 1997.
17. Теория государства и права./ Под ред. – М.: 2002.
18. Теория государства и права / Под ред. В.М. Корельского и В.Д. Перевалова. – М.: 2002.
19. Теория государства и права / под ред. М.Н. Марченко. – М.: 2002.
20. Черданцев А.Ф. Теория государства и права. – М.: 2001.
21. Черданцев А.Ф. Теория государства и права. Курс лекций. Екатеринбург, 1996.

Дополнительная:

1. Алексеев С.С. Теория права. 2-е изд. М., 1995.
2. Бурлай Е.В. Нормы права и правоотношения в социалистическом обществе. Киев, 1987.
3. Варламова В.И. Правоотношения: философский и юридический подходы //Правоведение. 1991. № 4.
4. Грецов Ю.И. Проблемы теории правового отношения. Л., 1981.
5. Дудин А.П. Объект правоотношения. Саратов, 1980.
6. Дудин А.П. Диалектика правоотношения. Саратов, 1983.
7. Исаков В.Б. Юридические факты в советском праве. – М., 1984.
8. Кропачев Н.М., Прохоров В.С. О понятии правовых отношений//Правоведение. 1985. № 3.
9. Малько А.В. Стимулы и ограничения в праве. Теоретико-информационный аспект. Саратов, 1994.
10. Матузов Н.И. Правовая система и личность. Саратов, 1987.
11. Пашуканис Е. Б. Избранные произведения по общей теории права. М., 1981.
12. Протасов В.Н. Правоотношение как система. М., 1991.
13. Ткаченко Ю.Г. Методологические вопросы теории правоотношений. М., 1980.
14. Халфина Р.О. Общее учение о правоотношении. М., 1974.

Тема 13. Реализация права. Правоприменение (4 ч.)

1. Понятие и формы реализации права. Применение права как особая форма реализации права.
2. Стадии процесса применения норм права.
3. Акт применения права: понятие, особенности, виды.
4. Сложные формы применения права.

5. Пробелы в праве и пути их преодоления и устранения. Аналогия закона и аналогия права.
6. Юридические коллизии и способы их разрешения.

Литература:

Основная:

1. Алексеев С.С. Общая теория государства и права. М.: 2002.
2. Венгеров А.Б. Теория государства и права. – М.: 1998.
3. Комаров С.А. Общая теория государства и права. – С.-Пб.: 2001.
4. Комаров С.А., Малько А.В. Теория государства и права. //Учебно-методическое пособие. Краткий учебник для вузов – М.: 2003.
5. Лазарев В.В., Липень С.В. Теория государства и права. – М.: 1998.
6. Лазарев В.В. Теория государства и права. – М.: 2002.
7. Малько А.В. Теория государства и права в вопросах и ответах. – М.: 1997.
8. Марченко М.Н. Теория государства и права. – М.: 2002.
9. Нерсесянц В.С. Философия права. – М.: 2002.
10. Нерсесянц В.С. Общая теория права и государства – М.: 2001.
11. Нижечек В.И. Очерки политологии. – Иркутск, 1998.
12. Общая теория права/ Под ред. А.С. Пиголкина. – М.: 1996.
13. Общая теория государства и права. Академический курс в 2-х т. / Под ред. М.Н. Марченко. – М.: 1998.
14. Спиридонов Л.И. Теория государства и права. – М.: 2001.
15. Сырых В.М. Теория государства и права. – М.: 2001.
16. Теория государства и права. Курс лекций / Под ред. Н.И. Матузова и А.В. Малько. – М.: 1997.
17. Теория государства и права./ Под ред. В.К. Бабаева. – М.: 2002.
18. Теория государства и права / Под ред. В.М. Корельского и В.Д. Перевалова. – М.: 2002.
19. Теория государства и права / под ред. М.Н. Марченко. – М.: 2002.
20. Черданцев А.Ф. Теория государства и права. – М.: 2001.
21. Черданцев А.Ф. Теория государства и права. Курс лекций. Екатеринбург, 1996.

Дополнительная:

1. Вопленко Н.Н. Социалистическая законность и применение права. Саратов, 1983.
2. Григорьев Ф.А. Акты применения права. Саратов, 1995.
3. Дюрягин И.Я. Применение норм советского права. Вопросы теории. Свердловск, 1973.
4. Завадская Л.Н. Механизм реализации права. М., 1992.
5. Лазарев В.В. Применение советского права. Казань, 1972.

6. Лазарев В.В. Пробелы в праве и пути их устранения. М., 1974.
7. Лазарев В.В. Эффективность правоприменительных актов. Казань, 1975.
8. Лазарев В.В. Социально-психологические аспекты применения права. Казань, 1982.
9. Малько А.В. Стимулы и ограничения в праве. Теоретико-информационный аспект. Саратов, 1994.
10. Правоприменение в советском государстве. М., 1985.
11. Решетов Ю.С. Реализация норм советского права. Системный анализ. Казань, 1989.
12. Юсупов В.А. Правоприменительная деятельность органов управления. М., 1979.

Тема 14. Толкование права (2 ч.)

1. Понятие и виды толкования норм права по субъектам. Акты толкования норм права: понятие, особенности, виды.
2. Способы (приемы) и объем толкования норм права.
3. Интерпретационные акты и их отличие от других актов.

Литература:

Основная:

1. Алексеев С.С. Общая теория государства и права. М.: 2002.
2. Венгеров А.Б. Теория государства и права. – М.: 1998.
3. Комаров С.А. Общая теория государства и права. – С.-Пб.: 2001.
4. Комаров С.А., Малько А.В. Теория государства и права. //Учебно-методическое пособие. Краткий учебник для вузов – М.: 2003.
5. Лазарев В.В., Липень С.В. Теория государства и права. – М.: 1998.
6. Лазарев В.В. Теория государства и права. – М.: 2002.
7. Малько А.В. Теория государства и права в вопросах и ответах. – М.: 1997.
8. Марченко М.Н. Теория государства и права. – М.: 2002.
9. Нерсесянц В.С. Философия права. – М.: 2002.
10. Нерсесянц В.С. Общая теория права и государства – М.: 2001.
11. Нижечек В.И. Очерки политологии. – Иркутск, 1998.
12. Общая теория права/ Под ред. А.С. Пиголкина. – М.: 1996.
13. Общая теория государства и права. Академический курс в 2-х т. / Под ред. М.Н. Марченко. – М.: 1998.
14. Спиридонов Л.И. Теория государства и права. – М.: 2001.
15. Сырых В.М. Теория государства и права. – М.: 2001.
16. Теория государства и права. Курс лекций / Под ред. Н.И. Матузова и А.В. Малько. – М.: 1997.

17. Теория государства и права./ Под ред. В.К. Бабаева. – М.: 2002.
18. Теория государства и права / Под ред. В.М. Корельского и В.Д. Первалова. – М.: 2002.
19. Теория государства и права / под ред. М.Н. Марченко. – М.: 2002.
20. Черданцев А.Ф. Теория государства и права. – М.: 2001.
21. Черданцев А.Ф. Теория государства и права. Курс лекций. Екатеринбург, 1996.

Дополнительная:

1. Вопленко Н.Н. Официальное толкование норм права. М., 1976.
2. Пиголкин А.С. Толкование нормативных актов в СССР. М., 1962.
3. Черданцев А.Ф. Толкование советского права. М., 1976.
4. Черданцев А.Ф. Логико-языковые феномены в праве, юридической науке и практике. Екатеринбург, 1993.

Тема 15. Юридические документы и юридическая техника (2 ч.)

1. Юридические документы, их виды и значение в правовом регулировании.
2. Юридическая техника и ее значение для правотворчества. Стиль и язык закона. Компьютеризация законотворчества
3. Систематизация нормативных актов: понятие и виды. Систематизация российского законодательства и основные этапы кодификационной работы.

Литература:

Основная:

1. Алексеев С.С. Общая теория государства и права. М.: 2002.
2. Венгеров А.Б. Теория государства и права. – М.: 1998.
3. Комаров С.А. Общая теория государства и права. – С.-Пб.: 2001.
4. Комаров С.А., Малько А.В. Теория государства и права. //Учебно-методическое пособие. Краткий учебник для вузов – М.: 2003.
5. Лазарев В.В., Липень С.В. Теория государства и права. – М.: 1998.
6. Лазарев В.В. Теория государства и права. – М.: 2002.
7. Малько А.В. Теория государства и права в вопросах и ответах. – М.: 1997.
8. Марченко М.Н. Теория государства и права. – М.: 2002.
9. Нерсесянц В.С. Философия права. – М.: 2002.
10. Нерсесянц В.С. Общая теория права и государства – М.: 2001.
11. Нижечек В.И. Очерки политологии. – Иркутск, 1998.
12. Общая теория права/ Под ред. А.С. Пиголкина. – М.: 1996.
13. Общая теория государства и права. Академический курс в 2-х т. / Под ред. М.Н. Марченко. – М.: 1998.

15. Спиридонов Л.И. Теория государства и права. – М.: 2001.
16. Сырых В.М. Теория государства и права. – М.: 2001.
17. Теория государства и права. Курс лекций / Под ред. Н.И. Матузова и А.В. Малько. – М.: 1997.
18. Теория государства и права./ Под ред. В.К. Бабаева. – М.: 2002.
19. Теория государства и права / Под ред. В.М. Корельского и В.Д. Перевалова. – М.: 2002.
20. Теория государства и права / под ред. М.Н. Марченко. – М.: 2002.
21. Черданцев А.Ф. Теория государства и права. – М.: 2001.
22. Черданцев А.Ф. Теория государства и права. Курс лекций. Екатеринбург, 1996.

Дополнительная:

1. Власенко Н.А. Основы законодательной техники. Иркутск, 1995.
2. Власенко Н.А. Язык права. Иркутск, 1997.
3. Гаврилов О.А. Стратегия правотворчества и социального прогнозирования. М., 1993.
4. Керимов Д.А. Культура и техника законотворчества. М., 1991.
5. Малинова И.П. Философия правотворчества. Екатеринбург, 1996.
6. Малько А.В. Лоббизм и право // Правоведение. 1995. № 2.
7. Матузов Н.И., Малько А.В. Правовые режимы: вопросы теории и практики//Правоведение. 1996. № 1.
8. Научные основы советского правотворчества. М., 1981.
9. Нащиц А. Правотворчество: теория и законодательная техника. М., 1974.
10. Поленина С.В. Качество закона и эффективность законодательства. М., 1993.
11. Поленина С.В. Законотворчество в Российской Федерации. М., 1996.
12. Правовой эксперимент и совершенствование законодательства. М., 1988.
13. Правотворчество в СССР. М., 1974
14. Сенякин И.Н. Специализация и унификация российского законодательства. Проблемы теории и практики. Саратов, 1993.
15. Синюков В.Н. Российская правовая система. Введение в общую теорию. Саратов, 1994.
16. Российское законодательство: проблемы и перспективы. М., 1995.
17. Черданцев А.Ф. Логико-языковые феномены в праве, юридической науке и практике. Екатеринбург, 1993.
18. Язык закона / Под ред. А.С. Пиголкина. М., 1990.

Тема 16. Правомерное поведение, правонарушение и юридическая ответственность (4 ч.)

1. Правомерное поведение: понятие, признаки, виды. Правовая активность личности.
2. Правонарушение: понятие, признаки и виды.
3. Юридический состав правонарушения, его элементы.
4. Социальные корни правонарушений. Пути и средства преодоления правонарушений.
5. Юридическая ответственность: понятие, признаки, цели, функции, принципы и виды.
6. Обстоятельства, исключающие юридическую ответственность.

Литература:

Основная:

1. Алексеев С.С. Общая теория государства и права. М.: 2002.
2. Венгеров А.Б. Теория государства и права. – М.: 1998.
3. Комаров С.А. Общая теория государства и права. – С.-Пб.: 2001.
4. Комаров С.А., Малько А.В. Теория государства и права. //Учебно-методическое пособие. Краткий учебник для вузов – М.: 2003.
5. Лазарев В.В., Липень С.В. Теория государства и права. – М.: 1998.
6. Лазарев В.В. Теория государства и права. – М.: 2002.
7. Малько А.В. Теория государства и права в вопросах и ответах. – М.: 1997.
8. Марченко М.Н. Теория государства и права. – М.: 2002.
9. Нерсесянц В.С. Философия права. – М.: 2002.
10. Нерсесянц В.С. Общая теория права и государства – М.: 2001.
11. Нижечек В.И. Очерки политологии. – Иркутск, 1998.
12. Общая теория права/ Под ред. А.С. Пиголкина. – М.: 1996.
13. Общая теория государства и права. Академический курс в 2-х т. / Под ред. М.Н. Марченко. – М.: 1998.
14. Спиридонов Л.И. Теория государства и права. – М.: 2001.
15. Сырых В.М. Теория государства и права. – М.: 2001.
16. Теория государства и права. Курс лекций / Под ред. Н.И. Матузова и А.В. Малько. – М.: 1997.
17. Теория государства и права./ Под ред. В.К. Бабаева. – М.: 2002.
18. Теория государства и права / Под ред. В.М. Корельского и В.Д. Перевалова. – М.: 2002.
19. Теория государства и права / под ред. М.Н. Марченко. – М.: 2002.
20. Черданцев А.Ф. Теория государства и права. – М.: 2001.
21. Черданцев А.Ф. Теория государства и права. Курс лекций. Екатеринбург, 1996.

Дополнительная:

1. Базылев Б. Т. Юридическая ответственность (теоретические вопросы). Красноярск, 1985.
2. Боброва Н. А., Зражевская и т.д. Ответственность в системе гарантий конституционных норм (государственно-правовые аспекты). Воронеж, 1985.
3. Братусь С.Н. Юридическая ответственность и законность. М., 1984.
4. Денисов Ю.А. Общая теория правонарушения и ответственности (социологический и юридический аспекты). Л., 1985.
5. Краснов М.А. Ответственность в системе народного представительства. М., 1995.
6. Кудрявцев В.Н. Закон, поступок, ответственность. М., 1986.
7. Лейст О.Э. Санкции и ответственность по советскому праву. М, 1981.
8. Малеев Н.С. Правонарушение: понятие, причины, ответственность. М., 1985.
9. Малеев Н.С. Современные проблемы юридической ответственности // Государство и право. 1994. № 6.
10. Нурпеисов Е. К. Психология правомерного поведения. Алма-Ата, 1984.
11. Оксамытний В.В. Правомерное поведение личности. Киев, 1985.
12. Проблемы конституционного развития России на современном этапе / Под ред. С. А. Комарова. Рязань, 1994.
13. Самощенко И.С., Фарукшин М.Х. Ответственность по советскому законодательству. М., 1971.
14. Тархов В.А. Гражданские права и ответственность. Уфа, 1996.

Тема 17. Законность и правопорядок (2 ч.)

1. Понятие и основные принципы законности.
2. Деформации законности в государстве: причины, формы, пути преодоления. Законность и произвол (самоуправство). Терроризм, захват заложников как крайние формы проявления произвола.
3. Понятие и виды правопорядка, его соотношение с общественным порядком.
4. Гарантии укрепления законности и правопорядка.
5. Дисциплина: понятие и виды.

Литература:

Основная:

1. Алексеев С.С. Общая теория государства и права. М.: 2002.
2. Венгеров А.Б. Теория государства и права. – М.: 1998.
3. Комаров С.А. Общая теория государства и права. – С.-Пб.: 2001.
4. Комаров С.А., Малько А.В. Теория государства и права. //Учебно-методическое пособие. Краткий учебник для вузов – М.: 2003.

5. Лазарев В.В., Липень С.В. Теория государства и права. – М.: 1998.
6. Лазарев В.В. Теория государства и права. – М.: 2002.
7. Малько А.В. Теория государства и права в вопросах и ответах. – М.: 1997.
8. Марченко М.Н. Теория государства и права. – М.: 2002.
9. Нерсесянц В.С. Философия права. – М.: 2002.
10. Нерсесянц В.С. Общая теория права и государства – М.: 2001.
11. Нижечек В.И. Очерки политологии. – Иркутск, 1998.
12. Общая теория права/ Под ред. А.С. Пиголкина. – М.: 1996.
13. Общая теория государства и права. Академический курс в 2-х т. / Под ред. М.Н. Марченко. – М.: 1998.
14. Спиридонов Л.И. Теория государства и права. – М.: 2001.
15. Сырых В.М. Теория государства и права. – М.: 2001.
16. Теория государства и права. Курс лекций / Под ред. Н.И. Матузова и А.В. Малько. – М.: 1997.
17. Теория государства и права./ Под ред. В.К. Бабаева. – М.: 2002.
18. Теория государства и права / Под ред. В.М. Корельского и В.Д. Перевалова. – М.: 2002.
19. Теория государства и права / под ред. М.Н. Марченко. – М.: 2002.
20. Черданцев А.Ф. Теория государства и права. – М.: 2001.
21. Черданцев А.Ф. Теория государства и права. Курс лекций. Екатеринбург, 1996.

Дополнительная:

1. Борисов В.В. Правовой порядок развитого социализма. Саратов, 1977.
2. Братусь С.Н. Юридическая ответственность и законность. М., 1984.
3. Верховенство права. М., 1992.
4. Вышинский А. Я. Вопросы теории государства и права. М., 1949.
5. Корельский В.Д. Демократия и дисциплина в развитом социалистическом обществе. М., 1977.
6. Кудрявцев В.Н. О правопонимании и законности //Государство и право. 1994. № 3.
7. Кудрявцев В.Н., Казимирчук В.П. Современная социология права. М., 1995.
8. Ленин В.И. О «двойном» подчинении и законности //Поли, собр. соч. Т. 45.
9. Манашинов В.С. Дисциплина и общество. М. 1984.
10. Пугинский Б.И., Шестакова М.П. Законность и дисциплина в хозяйственной деятельности. М., 1987.
11. Рабинович П.М. Проблемы теории законности развитого социализма. Львов, 1979.
12. Строгович М.С. Избранные труды. Т. 1. Проблемы общей теории права. М., 1990.

Тема 18. Правовые системы современности (2 ч.)

1. Понятие правовой системы.
2. Классификация современных национально-правовых систем.
3. Система российского права и международное право.
4. Связи национальных правовых систем.

Литература:

Основная:

1. Алексеев С.С. Общая теория государства и права. М.: 2002.
2. Венгеров А.Б. Теория государства и права. – М.: 1998.
3. Комаров С.А. Общая теория государства и права. – С.-Пб.: 2001.
4. Комаров С.А., Малько А.В. Теория государства и права. //Учебно-методическое пособие. Краткий учебник для вузов – М.: 2003.
5. Лазарев В.В., Липень С.В. Теория государства и права. – М.: 1998.
6. Лазарев В.В. Теория государства и права. – М.: 2002.
7. Малько А.В. Теория государства и права в вопросах и ответах. – М.: 1997.
8. Марченко М.Н. Теория государства и права. – М.: 2002.
9. Нерсесянц В.С. Философия права. – М.: 2002.
10. Нерсесянц В.С. Общая теория права и государства – М.: 2001.
11. Нижечек В.И. Очерки политологии. – Иркутск, 1998.
12. Общая теория права/ Под ред. А.С. Пиголкина. – М.: 1996.
13. Общая теория государства и права. Академический курс в 2-х т. / Под ред. М.Н. Марченко. – М.: 1998.
14. Спиридонов Л.И. Теория государства и права. – М.: 2001.
15. Сырых В.М. Теория государства и права. – М.: 2001.
16. Теория государства и права. Курс лекций / Под ред. Н.И. Матузова и А.В. Малько. – М.: 1997.
17. Теория государства и права./ Под ред. В.К. Бабаева. – М.: 2002.
18. Теория государства и права / Под ред. В.М. Корельского и В.Д. Первалова. – М.: 2002.
19. Теория государства и права / под ред. М.Н. Марченко. – М.: 2002.
20. Черданцев А.Ф. Теория государства и права. – М.: 2001.
21. Черданцев А.Ф. Теория государства и права. Курс лекций. Екатеринбург, 1996.

Дополнительная:

1. Анкерт Э. История европейского права. М., 1994.
2. Берман Г. Западная традиция права: эпоха формирования. М., 1994.
3. Богдановская И.Ю. Прецедентное право. М., 1993.
4. Васильев А.М. Правовые категории. М., 1976.
5. Давид Рене. Основные правовые системы современности. М., 1988.

6. Инако Цунео. Современное право Японии. М., 1981.
7. Кельзен Г. Общее учение о праве. Вена, 1967.
8. Крашенинникова Н.А. Индусское право. История и современность. М., 1982.
9. Кросс Р. Прецедент в английском праве. М., 1978.
10. Кулагин М.И. Предпринимательство и право: опыт Запада. М., 1992.
11. Остром В. Смысл американского федерализма. М., 1993.
12. Саидов А.Х. Введение в сравнительное правоведение М., 1988.
13. Саидов А.Х. Сравнительное правоведение и юридическая география мира. М., 1993.
14. Сюкияйнен Л.Р. Мусульманское право. М., 1986.
15. Токвиль А. Демократия в Америке. М., 1992.
16. Фридман Л. Введение в американское право. М., 1992.
17. Шлезингер А. Циклы американской истории М., 1992.

ПРИМЕРНАЯ ТЕМАТИКА КОНТРОЛЬНЫХ РАБОТ (Ч. I)

1. Общая характеристика теории государства и права
2. Предмет теории государства и права
3. Методология теории государства и права
4. Первобытное общество: экономическая основа, общественная власть
5. Общие закономерности возникновения государства
6. Сущность государства, его признаки
7. Общая характеристика теорий происхождения и сущности государства
8. Понятие и признаки права, его сущность
9. Соотношение государства и права
10. Понятие правового регулирования
11. Понятие и структура формы государства
12. Социальные нормы в догосударственно-организованном обществе
13. Форма правления и формы государственного устройства: понятие и виды
14. Политико-государственный режим: понятие и виды
15. Понятие механизма государства и его структура
16. Государственные органы: их признаки и характеристика
17. Понятие и содержание функций государства
18. Классификация и эволюция функций российского государства
19. Основные вопросы типологии государств. Формационный и цивилизационный подходы
20. Рабовладельческое государство (экономическая основа, сущность, механизм, функции и формы)
21. Феодалное государство (экономическая основа, сущность, механизм, функции и формы)
22. Буржуазное государство (экономическая основа, сущность, механизм, функции и формы)
23. Социалистическое государство (экономическая основа, сущность, механизм, функции и формы)
24. Понятие политической системы общества
25. Роль государства в политической системе
26. Государство и общественные организации
27. Гражданин – член государственной организации общества
28. Государство и правовой статус личности
29. Понятие и признаки правового государства
30. Основные направления развития политической системы российского общества

ПРИМЕРНАЯ ТЕМАТИКА КОНТРОЛЬНЫХ РАБОТ (Ч. II)

1. Понятие системы нормативного регулирования
2. Соотношение норм права и норм морали
3. Корпоративные нормы, их особенности и значение
4. Соотношение норм права и обычаев
5. Понятие формы (источника) права
6. Виды нормативно-правовых актов
7. Действие нормативных актов во времени, в пространстве и по кругу лиц
8. Понятие правотворчества, его принципы и виды
9. Этапы и стадии правотворческого процесса
10. Систематизация нормативных актов: понятие и виды
11. Понятие и признаки правовой нормы
12. Структура правовой нормы
13. Классификация норм права
14. Способы изложения правовых норм в статьях нормативно-правового акта
15. Понятие системы права, ее структура
16. Краткая характеристика отраслей российского права
17. Система права и система законодательства
18. Непосредственные формы реализации права
19. Применение права – особая форма реализации норм права
20. Стадии применения права
21. Толкование-уяснение (толкование по способам)
22. Толкование-разъяснение (толкование по субъекту)
23. Толкование-интерпретация (толкование по объему)
24. Пробелы в праве и способы их восполнения
25. Понятие и структура правосознания
26. Правовая культура: понятие, функции, виды
27. Понятие и структура правоотношений
28. Субъекты правоотношений, их правоспособность и дееспособность
29. Субъективные права и субъективные юридические обязанности участников правоотношений
30. Юридические факты и их классификация.
31. Правосознание и правовая культура как средство обеспечения правового воздействия
32. Правомерное поведение: понятие, структура, виды
33. Понятие правонарушения, его признаки, состав и виды
34. Социальные корни (причины) правонарушений
35. Юридическая ответственность: понятие и виды
36. Понятие и основные идеи законности

37. Понятие правопорядка, его соотношение с общественным порядком и законностью
38. Гарантии и методы обеспечения законности и правопорядка
39. Правовое воздействие и правовое регулирование: понятие и соотношение
40. Общая характеристика элементов механизма правового регулирования
41. Норма права в механизме правового воздействия
42. Понятие и характеристика функций права

ЗАДАНИЯ ПО ПРОВЕДЕНИЮ ПРОМЕЖУТОЧНОГО КОНТРОЛЯ

В учебном процессе вуза применяются различные виды контроля – входной, текущий, промежуточный (рубежный), выходной и другие. Наряду с некоторыми общими целями каждый из них имеет специфическое предназначение.

Особую роль играет промежуточный (рубежный) контроль. Своеобразие его заключается в том, что он ориентирован на проверку и оценку не всей совокупности знаний по предмету, а отдельного блока проблем. Отсюда еще одно его назначение – корректировать ход освоения студентом теоретического материала, помогать ему «выстраивать» полную и внутренне согласованную систему знаний по той или иной дисциплине.

Ценность промежуточного (рубежного) контроля состоит преимущественно в содействии регулярной и последовательной работе студентов над предметом. Он стимулирует самостоятельность, заставляет постоянно быть в форме, требует повседневного усилия для устранения пробелов и движения вперед. Промежуточный (рубежный) контроль способствует систематическому и ритмичному изучению учебного материала в течение семестра, а также организации постоянной и непрерывной проверки глубины и качества его усвоения.

Что необходимо для проведения данного контроля?

Прежде всего, следует весь учебный материал разделить на блоки, имеющие определенное самостоятельное значение и включающие в себя, как правило, несколько близких по содержанию («родственных») тем курса. Данный блок должен обладать некоторой целостностью, логической завершенностью учебной информации, гибкостью структуры.

Далее к каждому блоку предлагается тестовый материал для опроса студентов. Тестовый материал предназначено для изучения и усвоения основных положений данной дисциплины, расширения и закрепления знаний, приобретаемых в процессе прослушивания лекционного курса и самостоятельной работы с основной и дополнительной литературой.

Важной особенностью тестирования является то, что оно служит эффективным инструментом оперативного и тотального опроса (рубежного контроля) студентов во время аудиторных занятий по широкому кругу вопросов в устной или письменной форме, а также с использованием обучающих компьютерных программ.

Достаточно длительная педагогическая практика показала, что предлагаемая блочная система изучения теоретического материала и тестового опроса наиболее эффективна, так как внутри каждого блока темы логически взаимосвязаны. Кроме того, тестирование в значительной степени способ-

ствует повышению эффективности образовательного процесса и позволяет решить две основные задачи:

1. Объективно оценить успеваемость студентов на любом этапе их обучения.

2. Выявить тот круг вопросов, которые студенты усвоили слабо, и в дальнейшем обратить на них особое внимание.

В содержательном плане тестовые задания сформулированы таким образом, чтобы в процессе их использования можно было проконтролировать, насколько глубоко усвоены студентами понятийно-категориальный аппарат теории государства и права, признаки и особенности государственно-правовых явлений.

Следует обратить внимание на то, что в тестовый материал включены три типа тестов. Первый тип тестов содержит три варианта ответов, один из которых правильный. Второй тип тестов в предложенных вариантах содержит два и более правильных ответа. В третьем типе тестов студентам предлагается определить видовую принадлежность перечисленных в задании явлений и признаков.

Преподаватель может осуществлять контроль знаний студентов как по тестам отдельной темы курса, так и по двум и более темам, относящихся к одному блоку или к разным блокам, в зависимости от того на каком этапе обучения находится студенты.

Исходя из вышеприведенной программы курса «Теория государства и права» и логики преподавания данной дисциплины есть смысл выделить следующие блоки:

I. Темы 1–4

Тема 1. Предмет и метод теории государства и права.

Тема 2. Происхождение государства и права.

Тема 3. Основные понятия о государстве (3.1. Понятие, признаки и сущность государства. 3.2. Формы государства. 3.3. Функции государства. 3.4. Механизм государства, государственная власть, типология государств. 3.5. Государство в политической системе общества).

Тема 4. Правовое государство.

II. Темы 5–8

Тема 5. Правопонимание в юридической науке.

Тема 6. Основные понятия о праве.

Тема 7. Право в системе социального регулирования. Право и правосознание. Правовая культура.

Тема 8. Правовое регулирование.

III. Темы 9–14

Тема 9. Правотворчество и нормативные акты.

Тема 10. Система права.

Тема 11. Нормы права.

Тема 12. Правовые отношения.

Тема 13. Реализация права.

Тема 14. Толкование права.

IV. Темы 15–18

Тема 15. Юридические документы и юридическая техника.

Тема 16. Правомерное поведение, правонарушение, юридическая ответственность.

Тема 17. Законность и правопорядок в современном обществе.

Тема 18. Правовые системы современности.

По каждому блоку на отдельных листах готовятся контрольные задания (несколько вариантов) и раздаются студентам. При ответе на них студент должен показать свои знания по данной совокупности проблем. В пособии в качестве приложения прилагаются 5 вариантов заданий к каждому блоку и обучающе-контролирующие тесты по каждой теме.

Суть заданий заключается в следующем:

1) дать определение и перечислить признаки того или иного понятия;

2) правильно выбрать ответ на поставленный вопрос;

3) произвести классификацию понятий;

4) схематично показать соотношение понятий и т.д.

Подобная методика проведения промежуточного (рубежного) контроля ориентирует студента не на пространные и неконкретные ответы (что обычно обозначается образным словом «вода»), а на краткость, четкость и точность.

Данный контроль – своего рода микрозачет. Если студент не сдает его по I блоку, то не допускается к сдаче II и т.д. Преподаватель может не допустить студента и до зачета, и до экзамена по дисциплине, если не сдал микрозачеты по всем установленным блокам.

Задание к блоку № 1 (1-й вариант)

1. Ответьте на вопрос: что является предметом теории государства и права? Как соотносятся предмет и объект ТГП?
2. Основные предпосылки возникновения государства и права.
3. Понятие и признаки государства. Проблемы понятия государства.
4. Гражданское общество как признак правового государства.
5. Форма правления. Соотношение монархии и республики.

Задание к блоку № 1 (2-й вариант)

1. Покажите схематично систему методов теории государства и права. Что определяет метод изучения, познания объекта исследования?
2. Основные формы возникновения государства. Типология государств.
3. Сущность государства. Проблемы понятия сущности государства.
4. Понятие государственной власти. Теория разделения властей.
5. Понятие и структура механизма государства.

Задание к блоку № 1 (3-й вариант)

1. Кратко охарактеризуйте частноправовые методы теории государства и права.
2. Теории происхождения государства и права. Их достоинства и недостатки.
3. Понятие формы государства. Проблема определения элементного состава формы государства.
4. Идея правового государства – насколько она реальна?
5. Функции государства, проблема определения и понимания.

Задание к блоку № 1 (4-й вариант)

1. Охарактеризуйте функции ТГП. Чем они определяются?
2. Дайте сравнительную характеристику государственно-организованного и первобытного общества.
3. Форма государственного устройства – его значение и роль в форме государства.
4. Политическая система общества – состояние или процесс? Или что-то третье?
5. Проблема политического режима как элемента формы государства.

Задание к блоку № 2 (1-й вариант)

1. Перечислите основные идеи социологической теории права.
2. Дайте определение правосознания и укажите основные элементы его структуры и его значение в МПР.

3. Принципы права и их значение.
4. Нравственная (естественно-правовая) концепция правопонимания и его истоки.
5. Правовое воздействие. Стадии правового регулирования.

Задание к блоку №2 (2-й вариант)

1. Перечислите основные идеи естественно-правовой теории.
2. Перечислите признаки и отличия права от морали.
3. Нормативная концепция правопонимания и его истоки.
4. Сущность права, основные подходы.
5. Виды (формы) правового регулирования.

Задание к блоку № 2 (3-й вариант)

1. Дайте определение права. Соотношение с типами права.
2. Перечислите основные идеи марксистской теории права.
3. Покажите схематично соотношение таких понятий, как «правосознание личности» и «правовая культура личности».
4. Предмет, сфера и пределы правового регулирования.
5. Социологическая концепция правопонимания и его истоки.

Задание к блоку № 2 (4-й вариант)

1. Перечислите основные идеи исторической школы права.
2. Способы, методы и типы правового регулирования.
3. Правовая культура и ее значение в МПР.
4. Функции права и его социальное назначение.
5. Источники (формы) права, признаки и особенности.

Задание к блоку № 3 (1-й вариант)

1. Дайте определение частного права и перечислите отрасли, относящиеся к нему. Критерии выделения частного права в системе права.
2. Дайте определение правовой системы. Покажите схематично соотношение понятий «право» и «правовая система».
3. Покажите схематично соотношение понятий «правовые нормы» и «социальные нормы».
4. Охарактеризуйте законы и подзаконные акты как источники права.
5. Непосредственные формы реализации права.

Задание к блоку № 3 (2-й вариант)

1. Покажите схематично соотношение понятий «институт права», «отрасль права» и «подотрасль права».

2. Дайте определение нормы права и перечислите ее основные признаки.
3. Правотворчество и законотворчество, их соотношение.
4. Правосубъектность и субъективные права и обязанности. Их соотношение.
5. Интерпретационные акты и их отличие от других юридических актов.

Задание к блоку № 3 (3-й вариант)

1. Покажите схематично соотношение понятий «правовая система» и «система права».
2. Действие права.
3. Сложные случаи правоприменения, их причины.
4. Иностранцы как субъекты правоотношений.
5. Толкование по объему, его необходимость.

Задание к блоку № 3 (4-й вариант)

1. Покажите схематично соотношение понятий «правовая система» и «правовая семья».
2. Дайте определение правоприменения и перечислите его основные признаки.
3. Содержание правоотношений: проблемы его определения.
4. Укажите различия таких юридических фактов, как юридический акт и юридический проступок.
5. Акта применения права: структура, содержание и форма.

Задание к блоку № 4 (1-й вариант)

1. Перечислите основные принципы законности.
2. Покажите схематично соотношение таких понятий, как «преступление» и «правонарушение».
3. Покажите схематично соотношение таких понятий, как «правовой порядок» и «общественный порядок».
4. Юридический документ. Требования к содержанию и форме.
5. Особенности англосаксонской правовой системы.

Задание к блоку № 4 (2-й вариант)

1. Дайте определение правонарушения и перечислите его основные признаки.
2. Юридическая техника – что это такое?
3. Объективно-противоправные деяния. Признаки и последствия.
4. Особенности традиционного права.
5. Виды юридических документов.

Задание к блоку № 4 (3-й вариант)

1. Юридическая ответственность и его соотношение с правонарушением.
2. Способы обеспечения законности.
3. Правомерное причинение вреда, злоупотребление правом.
4. Особенности континентальной правовой системы.
5. Законодательная техника.

Задание к блоку № 4 (4-й вариант)

1. Проблемы и гарантии законности.
2. Правомерное поведение и его границы.
3. Признаки и состав правонарушения.
4. Меры юридической ответственности и проблема их соответствия правонарушению.
5. Особенности религиозной правовой системы.

ТЕСТОВЫЕ ЗАДАНИЯ К ПРОМЕЖУТОЧНОМУ КОНТРОЛЮ

ТЕСТОВЫЕ ЗАДАНИЯ К ПЕРВОМУ БЛОКУ

ТЕМА 1. ПРЕДМЕТ И МЕТОД ТЕОРИИ ПРАВА И ГОСУДАРСТВА

Тест 1. Какое из определений правильно отражает предмет общей теории права и государства?

1. Предметом общей теории права и государства является изучение возникновения и развития конкретно-правовых систем во всем их историческом своеобразии, включая случайные процессы и явления.
2. Предметом общей теории права и государства является исследование конкретной отрасли права и законодательства.
3. Предмет общей теории права и государства составляют общие закономерности возникновения, развития и функционирования права и государства как самостоятельных социальных институтов, сущность, типы, формы, функции и механизм действия права и государства, основные понятия, общие для всей правовой науки.

Тест 2. Из каких элементов складывается предмет теории права и государства?

1. Основные закономерности возникновения, развития и функционирования права и государства. Система категорий и понятий, принципы, типы, формы и структура права и государства. Средства и приемы практической работы юридических органов по правотворчеству и применению права.
2. Все вышеперечисленные элементы плюс прогнозы и практические рекомендации по совершенствованию и развитию права и государства.

Тест 3. Чем наука теории права и государства отличается от соответствующей учебной дисциплины?

1. Наука изучает все закономерности возникновения, развития и функционирования государственно-правовых явлений, а учебная дисциплина – только те, которые являются необходимыми для: дальнейшего изучения юриспруденции.
2. Наука изучает не только свой предмет, но и предметы других наук, а учебная дисциплина – только свой предмет.
3. К науке относится и то, что уже познано, и то, что еще познается, а к учебной дисциплине – только то, что уже познано.

Тест 4. В чем состоит отличие теории права и государства от отраслевых юридических наук?

1. Каждая отраслевая наука изучает свой предмет, а теория права и государства – все предметы отраслевых наук.
2. Отраслевые науки изучают соответствующие нормы, а теория права и государства – все законодательство в целом.
3. Теория права и государства изучает общие закономерности возникновения, развития и функционирования государства и права, а отраслевые науки – конкретные закономерности той группы общественных отношений, которые регулируются данной отраслью права.

Тест 5. Определите, к какой группе юридических наук относятся следующие науки: конституционное право (а), хозяйственное право (б), теория права и государства (в), уголовное право (г), криминалистика (д), международное частное право (е), история политических и правовых учений (ж), судебная бухгалтерия (з), история государства и права (и), гражданское право (к), международное публичное право (л), административное право (м), природоохранительное право (н)?

1. Историко-теоретические.
2. Межотраслевые.
3. Отраслевые.
4. Прикладные.
5. Международные.

Тест 6. Какие функции выполняет наука теории права и государства?

1. Регулятивную и охранительную.
2. Воспитательную, компенсационную и политическую.
3. Познавательную, интеграционную и методологическую.

Тест 7. К какому понятию относится данное определение: «Система методов, набор способов и приемов исследовательской деятельности, знания о них»?

1. Методология.
2. Концепция.
3. Парадигма.

Тест 8. Как соотносятся предмет и метод теории права и государства?

1. Предмет определяет методы его исследования.
2. Методы определяет исследователь независимо от предмета исследования.
3. Предмет и метод существуют независимо друг от друга.

Тест 9. Какое из перечисленных определений соответствует понятию «специальные научные методы»?

1. Методы, которые используются во всех конкретных науках.
2. Методы, которые используются в нескольких, но не во всех конкретных науках.
3. Методы, которые разработаны конкретными науками и используются для познания государственно-правовых явлений.

Тест 10. Определите, какие из перечисленных методов (диалектика (а), анкетирование (б), наблюдение (в), синтез (г), правовой эксперимент (д), исторический и логический (е), статистический (ж), системный (з), функциональный (и), прогностический (к), опрос (л), интервьюирование (м), абстрактный и конкретный (н), анализ (о), математический (п), кибернетический (р), контент-анализ (с), сравнительного правоведения (т) относятся:

1. К общенаучным.
2. К частнонаучным.
3. К специальным.

Тест 11. Каковы требования диалектического метода познания?

1. Изучать явления в неразрывной связи с другими общественными явлениями (экономикой, политикой и т.п.)
2. Изучать явления в развитии, конкретно-исторически.
3. Вышеперечисленные плюс то, что критерием истинного научного познания является общественная практика.

Тест 12. Какой из перечисленных методов плодотворно применяется для анализа сходства, различия и классификации правовых систем?

1. Статистический.
2. Метод сравнительного правоведения (правовой компаративистики).
3. Кибернетический.

Тест 13. Для чего необходим правовой эксперимент?

1. Для развития юридической науки.
2. Для того чтобы определить эффективность правовой нормы в ограниченном масштабе и не распространять ее недостатки на всю территорию государства.
3. Для совершенствования правоприменительной деятельности.

ТЕМА 2. ПРОИСХОЖДЕНИЕ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

Тест 1. К какому понятию относится следующее определение: «Способность и возможность оказывать определяющее воздействие на деятельность, поведение людей с помощью воли, авторитета, права, насилия»?

1. Социальные нормы.
2. Власть.
3. Регулирование.

Тест 2. Какие признаки характеризуют род?

1. Основан на кровном родстве.
2. Его члены ведут совместное хозяйство.
3. Все вышеперечисленные, плюс наличие общей собственности.
4. Общность людей, проживающих на определенной территории.

Тест 3. Каковы особенности власти в первобытном обществе?

1. Принадлежала всей родовой общине, осуществлялась на общественных началах, опиралась на авторитет руководителей, традиции и обычаи.
2. Принадлежала определенной социальной группе и опиралась на принуждение со стороны лидеров.
3. Осуществлялась особой группой людей, не принимавших участие в производственной деятельности рода.

Тест 4. Что такое «неолитическая революция»?

1. Переход общества от присваивающей экономики к производящей.
2. Одно из общественных разделений труда.
3. Внутренний рубеж в развитии первобытного общества.

Тест 5. Каким понятием обозначается правило поведения, сложившееся вследствие фактического его применения в течение длительного времени и вошедшее в привычку?

1. Право.
2. Обычай.
3. Нравы.

Тест 6. В каком обществе регулируют общественные отношения «мононормы»?

1. В рабовладельческом.
2. В феодальном.
3. В первобытном.

Тест 7. Почему социальные нормы первобытного общества называют мононормами?

1. Потому что все нормы того периода совпадали по содержанию,
2. Потому что была только одна социальная норма.
3. Потому что в тот период времени не было норм права.

Тест 8. Каковы особенности нормативной регуляции первобытного общества?

1. Преобладание запретов, неразделенность прав и обязанностей.
2. Отсутствие обеспечивающего исполнения норм особого механизма принуждения, отделенного от общества.
3. Все перечисленное плюс основная форма регулирования поведения – обычай.

Тест 9. Какие социальные нормы регулировали отношения в первобытном обществе?

1. Обычаи, простейшие нормы морали, религиозные нормы и табу.
2. Обычаи, нормы права, нормы морали, политические нормы.
3. Вышеперечисленные плюс нормы моды.

Тест 10. Каковы основные способы возникновения права в первобытном обществе?

4. Толкование и правотворчество.
5. Санкционирование и правотворчество.
6. Систематизация и санкционирование.

Тест 11. Чем право отличается от социальных норм первобытного общества?

1. Общеобязательная нормативность, формальная определенность.
2. Институциональность, обеспеченность государственным принуждением.
3. Все перечисленное выше плюс различимость прав и обязанностей.

Тест 12. Назовите автора нижеприведенных строк:

«На известной, весьма ранней ступени развития общества возникает потребность охватить общим правилом повторяющиеся изо дня в день акты производства, распределения и обмена продуктов, и позаботиться о том, чтобы отдельный человек подчинялся общим условиям производства и обмена.

Это правило вначале выражается в обычае, затем становится законом. Вместе с законом необходимо возникают и органы, которым поручается его соблюдение, – публичная власть, государство».

1. К. Маркс.
2. Ф. Энгельс.
3. Г.В. Плеханов.

Тест 13. Назовите представителей «договорной теории» происхождения государства и права.

1. Г. Греции, Т. Гоббс, Ж.Ж. Руссо, А.Н. Радищев.
2. Фома Аквинский, Ж. Маритен.
3. Л. Гумплович, Е. Дюринг.

Тест 14. Кто из перечисленных авторов развивал «психологическую теорию» происхождения государства и права?

1. Л.И. Петражицкий, Дж. Фрэнгер, Г. Тард.
2. Г. Гроций, Т. Гоббс.
3. Аристотель, Р. Фильмер.

Тест 15. Какую теорию происхождения права развивали Л. Гумплович, Е. Дюринг, К. Каутский?

1. Патриархальную.
2. Теорию насилия.
3. Психологическую.

Тест 16. Какую теорию происхождения государства и права разрабатывали Аристотель, Р. Фильмер, Н.К. Михайловский?

1. Классовую.
2. Теологическую.
3. Патриархальную.

Тест 17. Назовите представителей «классовой теории» происхождения государства и права.

1. Н. Макиавелли, А. Гамильтон.
2. К. Маркс, Ф. Энгельс, В.И. Ленин.
3. Н.К. Михайловский, М.А. Бакунин.

Тест 18. Какую теорию происхождения государства и права отстаивали Фома Аквинский и Ж. Маритен?

1. Ирригационную.
2. Естественно-правовую (естественного права).
3. Теологическую.

ТЕМА 3. ОСНОВНЫЕ ПОНЯТИЯ О ГОСУДАРСТВЕ

ТЕМА 3.1. ПОНЯТИЕ, ПРИЗНАКИ, СУЩНОСТЬ И ТИПОЛОГИЯ ГОСУДАРСТВА

Тест 1. К какому понятию относится следующее определение: «Суверенная, универсальная организация политической власти, призванная обеспечить нормальную жизнедеятельность людей, имеющая свою территорию, аппарат принуждения и взимающая налоги, необходимые для осуществления внешних и внутренних функций»?

1. Партия.
2. Государство.
3. Общество.

Тест 2. Какой признак государства является главным, устойчивым, закономерным, определяющим все остальные признаки?

1. Руководство политическими партиями.
2. Аппарат принуждения.
3. Налоги.
4. Организация политической партии.
5. Суверенитет.
6. Способность принимать нормы права.

Тест 3. Чем характеризуется организация политической власти?

1. Эта власть не сливается с обществом, а представляет собой особую систему органов.
2. Внешне и официально она представляет все общество.
3. Указанные выше два положения плюс цель – обеспечить поддержание цивилизованного порядка.

Тест 4. Какие признаки отличают государство от любых других политических организаций общества?

1. Обладает собственностью на орудия и средства производства.
2. Взаимодействует с международными организациями.
3. Имеет прерогативу на издание общеобязательных нормативных правовых актов, суверенитет, территорию, аппарат принуждения, собирает налоги.

Тест 5. Как называется свойство государства, выражающееся в верховенстве государственной власти внутри страны и ее независимости вовне?

1. Правосубъектность.
2. Суверенитет.
3. Компетенция.

Тест 6. Какой из признаков не относится к характеристике суверенитета государства?

1. Распространение государственной власти на все население страны.
2. Общеобязательность решений органов государства.
3. Избрание высших органов государства демократическим путем.

Тест 7. Назовите признак, не относящийся к признакам государства.

1. Организация политической власти.
2. Наличие аппарата принуждения.
3. Суверенитет.
4. Территория.
5. Руководство политическими партиями.
6. Налоги.
7. Легализованное принуждение.
8. Способность принимать акты, содержащие нормы права.

Тест 8. Какие из перечисленных свойств относятся к верховенству государственной власти внутри страны?

1. Правореализация.
2. Нормотворчество.
3. Осуществление властных полномочий по каналам законодательства, государственного управления, правосудия, государственного надзора и контроля.

Тест 9. В чем состоит основное противоречие в сущности государства?

1. В том, что государство выражает классовые и общесоциальные интересы.
2. В соотношении легитимности государственной власти и противоправной деятельности отдельных органов государства и должностных лиц.
3. В несовпадении государственной власти с гражданским обществом.

Тест 10. Назовите характерные черты либеральной модели соотношения государства и экономики.

1. Свобода личности, основанная на неприкосновенности частной собственности. Приоритет экономической саморегуляции перед государственным вмешательством в экономику.
2. Охрана государством свободно складывающихся конкурентных отношений товаропроизводителей.
3. Все вышеперечисленные плюс антимонопольное законодательство.

Тест 11. Каковы различия между понятиями «политическая власть» и «государственная власть»?

1. Понятие «политическая власть» включает в себя и понятие «государственная власть».
2. Субъектами государственной власти являются органы государства, а субъектами политической власти выступают политические партии и другие общественные объединения.
3. Все перечисленное плюс то, что метод государственно-властного воздействия (принуждения) является прерогативой субъектов государственной власти.

Тест 12. Как называется свойство государственной власти, выражающееся в признании (поддержке) социальными массами этой власти и в способности властвующих убедить подвластных в справедливости своих притязаний?

1. Легитимность.
2. Правомерность.
3. Легальность.

Тест 13. К какому понятию относится следующее определение: «Совокупность взаимосвязанных признаков государства, соответствующих определенной социально политической структуре общества, которая, в свою очередь, обусловлена экономическим базисом общества»?

1. Форма государства.
2. Тип государства.
3. Механизм государства.

Тест 14. С позиций какого подхода к типологии государств выделяют рабовладельческие, феодальные, капиталистические (буржуазные) и социалистические государства?

1. Цивилизационного.
2. Формационного.
3. Теологического.

Тест 15. Что выступает критерием типологии государства с позиции формационного подхода?

1. Локальная цивилизация.
2. Производственные отношения.
3. Общественно-экономическая формация.

Тест 16. Какой подход к типологии государства основывается на духовно-нравственных и социально культурных факторах развития общества?

1. Функциональный.
2. Системный.
3. Цивилизационный.

Тест 17. Назовите исследователей, труды которых послужили теоретической базой возникновения цивилизационного подхода к типологии государства.

1. Т. Джефферсон, Дж. Медисон, Т. Пейн.
2. А. Тойнби, М. Вебер, М. Зингер.
3. К. Маркс, Ф. Энгельс, В.И. Ленин.

ТЕМА 3.2. ФОРМЫ ГОСУДАРСТВА

Тест 1. Какие из перечисленных форм характеризуют форму государства?

1. Правовая форма организации общества, внутренняя форма права, внешняя форма права.
2. Форма правления, форма политико-территориального (государственного) устройства, политический режим.
3. Обе вышеназванные разновидности форм.

Тест 2. К какому понятию относится следующее определение: «Организация верховной государственной власти, порядок образования ее органов и их взаимоотношения с населением»?

1. Государственно-правовой режим.
2. Форма государственного устройства.
3. Форма правления.

Тест 3. На какие виды делятся государства по форме правления?

1. Абсолютные и ограниченные.
2. Монархии и республики.
3. Президентские и парламентские.

Тест 4. По какому основному признаку монархии отличаются от республик?

1. Метод осуществления политической власти.
2. Порядок образования высших органов власти.
3. Внутреннее государственное устройство.

Тест 5. Как называется форма правления, при которой глава государства занимает пост по наследству и его власть считается не производной от какой-либо другой власти, органа или избирателей?

1. Олигархия.
2. Монархия.
3. Тирания.
4. Деспотия.

Тест 6. Какая разновидность монархий характеризуется тем, что вся полнота власти сосредоточена в руках монарха, конституция и парламент отсутствуют, разделения властей не существует?

1. Абсолютная.
2. Дуалистическая.
3. Конституционная.

Тест 7. Чем может быть ограничена власть монарха?

1. Конституцией и парламентом.
2. Гражданским обществом.
3. Средствами массовой информации.

Тест 8. Как называется форма правления, при которой глава государства является выборным и сменяемым, его власть считается производной от представительного органа или избирателей?

1. Деспотия.
2. Республика.
3. Демократия.

Тест 9. Назовите страны, формы правления в которых могут служить наиболее типичными примерами президентской республики.

1. США, Бразилия.
2. Великобритания, Германия.
3. Испания, Иордания.

Тест 10. Какая республика характеризуется тем, что правительство формируется партиями, обладающими большинством в парламенте, и несет перед парламентом политическую ответственность?

1. Президентская.
2. Парламентская.
3. Смешанная.

Тест 11. Какой признак не присущ президентской республике?

1. Президент одновременно является главой государства и главой исполнительной власти.
2. Президент избирается населением или выборщиками.
3. Президент избирается представительным органом государства.

Тест 12. Для какой формы правления характерны нижеперечисленные признаки: соединение в руках президента полномочий главы государства и главы правительства (а), внепарламентский метод избрания президента (б), отсутствие института парламентской ответственности правительства (в), ответственность правительства перед президентом (г)?

1. Парламентская республика.
2. Президентская республика.
3. Смешанная республика.

Тест 13. К какой форме правления можно отнести форму правления Российской Федерации?

1. Президентская республика.
2. Парламентская республика.
3. Смешанная республика.

Тест 14. К какому понятию относится следующее определение: «Внутренняя политико-территориальная организация государственной власти, деление территории государства на те или иные составные части, их правовое положение, взаимоотношение между государством в целом и его составными частями»?

1. Форма правления.
2. Форма политико-государственного устройства.
3. Государственно-правовой режим.

Тест 15. На какие виды государства подразделяются по форме политико-государственного устройства?

1. Монархии и республики.
2. Демократические и антидемократические.
3. Простые (унитарные) и сложные.

Тест 16. Какие государства характеризуются тем, что они состоят из различных административно-территориальных единиц и не имеют в своем составе других государств или государственных образований, в то же время имеют единую систему центральных органов власти и управления, единую конституцию, судебную систему и гражданство?

1. Сложные.
2. Простые (унитарные).
3. Империи.

Тест 17. Укажите унитарное государство.

1. Россия.
2. США.
3. Франция.

Тест 18. Какие из перечисленных государств являются федерациями?

1. Германия, США.
2. Австрия, Канада.
3. Великобритания, Франция.

Тест 19. Какая форма государственного устройства определяется как временный юридический союз суверенных государств, созданный для соблюдения их общих интересов?

1. Федерация.
2. Империя.
3. Конфедерация.

Тест 20. Чем конфедерация отличается от федерации?

1. Отсутствием общих законодательных, исполнительных и судебных органов.
2. Отсутствием единой армии, единой системы налогов, единого государственного бюджета.
3. Всем вышеперечисленным плюс сохранением гражданства тех государств, которые находятся во временном союзе.

Тест 21. Какая форма государственного устройства определяется как насильственно создаваемое сложное монархическое государство?

1. Империя.
2. Федерация.
3. Конфедерация.

Тест 22. На каких принципах могут образовываться федерации?

1. Национальных, территориальных, смешанных.
2. Гуманизма, справедливости, равенства.
3. Взаимной ответственности, независимости, демократизма.

Тест 23. Какая форма государства определяется как совокупность приемов, методов и способов, с помощью которых осуществляется государственная власть?

1. Форма правления.
2. Государственно-правовой режим.
3. Форма государственного устройства.

Тест 24. Какое понятие соответствует данному определению: «Совокупность методов и приемов осуществления государственной власти, а также уровень политической свободы в обществе и характер правового положения личности»?

1. Политическая система.
2. Политико-правовой режим.
3. Механизм государства.

Тест 25. На какие виды подразделяются политические режимы?

1. Демократический и антидемократический.
2. Императивный и диспозитивный.
3. Поощрительный и рекомендательный.

Тест 26. Какие из перечисленных признаков характерны для авторитарного политического режима?

1. Ликвидация или значительное ограничение прав и свобод граждан. Запрещение деятельности оппозиционных партий. Ограничение выборных органов власти и усиление роли исполнительно-распорядительных органов.
2. Сосредоточение всей полноты властных полномочий в руках главы государства и правительства.
3. Все перечисленные, плюс сведение роли парламента до положения сугубо формального института.

Тест 27. Какой политический режим характеризуется полным контролем государства над всеми сферами общественной жизни, огосударствлением всех общественных организаций, значительным ограничением прав и свобод граждан, запрещением политических партий, приматом государства над правом, произволом со стороны государственной власти?

1. Демократический.
2. Антидемократический.
3. Тоталитарный.

Тест 28. Какой политический режим характеризуется конституционным закреплением и реальным осуществлением прав и свобод человека, равноправием всех граждан, существованием ряда политических (в том числе оппозиционных) партий, выборностью и сменяемостью центральных и местных органов государственной власти, их подотчетность избирателям, приматом права над государством?

1. Либеральный.
2. Демократический.
3. Деспотический.

Тест 29. Какие из перечисленных черт были присущи тоталитаризму в советском государстве?

1. Безраздельное господство в политической жизни единой партии. Лидер с формально неограниченными полномочиями. Практически не подконтрольный народу партийно-государственный аппарат.
2. Правовой нигилизм во всех слоях общества. Коррупция во всех эшелонах власти.
3. Все вышеперечисленное.

ТЕМА 3.3. ФУНКЦИИ ГОСУДАРСТВА

Тест 1. К какому понятию относится определение: «Основные направления деятельности государства по решению стоящих перед ним задач»?

1. Формы государства.
2. Функции государства.
3. Механизм государства.

Тест 2. По какому основанию функции государства подразделяются на внутренние и внешние?

1. Виды ветвей государственной власти.
2. Время действия.
3. Сфера деятельности.

Тест 3. На какие разновидности подразделяются функции государства в зависимости от видов государственной власти?

1. Внутренние и внешние.
2. Постоянные и временные.
3. Законодательные, исполнительные и судебные.
4. Основные и неосновные.

Тест 4. Определите, к какой разновидности функций государства относятся: экономическая (а), обороны (б), интеграции в мировую экономику (в), социальная (г), налогообложение и взимание налогов (д), обеспечение мира и поддержки мирового порядка (е), экологическая (ж), сотрудничества с другими государствами в решении глобальных проблем (з), защита конституционного строя, правопорядка, прав и свобод граждан (и).

1. Внутренние.
2. Внешние.

Тест 5. Какая функция государства состоит в поддержании достаточного уровня обороноспособности страны с целью предупреждения и отражения вооруженной агрессии и организации борьбы против подрывной деятельности иностранных государств?

1. Обеспечения мира и поддержки мирового правопорядка.
2. Сотрудничества с другими государствами в решении глобальных проблем.
3. Обороны.

Тест 6. Какой признак непосредственно не относится к характеристике экономической функции государства?

1. Выработка экономической политики.
2. Управление предприятиями, доля государственной собственности которых составляет более 50%.
3. Пресечение монополизма и недобросовестной конкуренции.
4. Создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека.

Тест 7. К каким формам осуществления функций государства относятся: правотворческая (а), правоисполнительная (б), организационно-регламентирующая (в), организационно-хозяйственная (г), правоохранительная (д), организационно-идеологическая (е)?

1. Правовым.
2. Организационным.

Тест 8. Какие факторы являются решающими в определении направленности деятельности государства?

1. Сущность государства и его социальное назначение.
2. Форма правления и политико-территориальное устройство.
3. Политико-правовой режим и административно-территориальное устройство.

Тест 9. Какая функция присуща государству любого типа?

1. Экологическая.
2. Оборона.
3. Подавление сопротивления свергнутых классов.

Тест 10. Какая функция государства должна стать главной в цивилизованном обществе?

1. Экономическая.
2. Экологическая.
3. Защита прав и свобод человека.

Тест 11. Какая функция является новой для российского государства в современный период?

1. Регулирование меры труда и меры потребления.
2. Интеграции в мировую экономику и государственной поддержки иностранных инвестиций.
3. Оборона.

ТЕМА 3.4. МЕХАНИЗМ ГОСУДАРСТВА

Тест 1. Подберите понятие к данному определению: «Система государственных органов, при помощи которых обеспечивается выполнение внутренних и внешних функций государства».

1. Правительство.
2. Механизм государства.
3. Формы государства.

Тест 2. Как соотносятся понятия «механизм государства» и «государственный аппарат»?

1. Государственный аппарат входит составной частью в механизм государства. Помимо органов государства механизм государства включает в себя вооруженные силы, силы безопасности, учреждения исполнения наказания.

2. Механизм государства является составной частью государственного аппарата.
3. Механизм государства и государственный аппарат – тождественные понятия.

Тест 3. Какие из перечисленных образований входят в государственный аппарат?

1. Политические партии и профсоюзы.
2. Представительные органы власти. Исполнительно-распорядительные органы. Судебные органы.
3. Органы государственного надзора и контроля.

Тест 4. К какому понятию относится следующее определение: «Относительно самостоятельная, структурно обособленная часть государственного аппарата, наделенная соответствующей компетенцией и опирающаяся в процессе реализации своих функций на организационную, материальную и принудительную силу государства»?

1. Правящая партия.
2. Государственный орган.
3. Орган местного самоуправления.

Тест 5. Назовите признак, не относящийся к признакам государственного органа?

1. Формируется по воле государства и от его имени осуществляет свои функции.
2. Выполняет строго определенные, установленные в законодательном порядке виды деятельности.
3. Имеет юридически закрепленную структуру, компетенцию (совокупность прав и обязанностей).
4. Деятельность государственного органа основана на принципе координативности.
5. Наделается определенными материальными средствами.
6. Наделается полномочиями государственно-властного характера.

Тест 6. На какие разновидности подразделяются органы государства в зависимости от видов ветвей государственной власти?

1. Федеральные и субъектов федерации.
2. Законодательные, исполнительные и судебные.
3. Коллегиальные и единоначальные.

Тест 7. Определите, к какой разновидности государственных органов относятся те, члены которых избираются населением?

1. Первичные.
2. Производные (вторичные).
3. Судебные.

Тест 8. Определите, какое направление деятельности не относится к функциям парламента?

1. Принятие закона.
2. Утверждение государственного бюджета.
3. Исполнение законов.
4. Контроль над правительством в виде запросов, обсуждений его деятельности.

Тест 9. Какой орган государства в Российской Федерации имеет право принятия нормативных правовых актов, обладающих высшей юридической силой на всей территории страны?

1. Президент РФ.
2. Правительство РФ.
3. Федеральное Собрание РФ.

Тест 10. Какой принцип организации и деятельности аппарата государства выражается в построении основных ветвей государственной власти (законодательной, исполнительной и судебной) на основе четкого разграничения компетенции в целях предотвращения монополизации властных полномочий в руках одного органа?

1. Разделение властей.
2. Демократический централизм.
3. Бюрократический централизм.

Тест 11. Кто определяет основные направления деятельности Правительства РФ в соответствии с Конституцией РФ?

1. Президент РФ.
2. Федеральное Собрание РФ.
3. Председатель Правительства РФ.

Тест 12. Назовите судебный орган конституционного контроля, который разрешает дела о соответствии Конституции РФ федеральных законов, актов Президента РФ, Совета Федерации, Государственной Думы, Правительства РФ.

1. Верховный Суд РФ.
2. Высший Арбитражный Суд РФ.
3. Конституционный Суд РФ.

Тест 13. Какой орган вправе вводить на территории РФ или в отдельных ее местностях чрезвычайное положение с незамедлительным сообщением об этом Совету Федерации и Государственной Думе?

1. Совет Безопасности.
2. Правительство РФ.
3. Президент РФ.

Тест 14. Какой орган осуществляет надзор за деятельностью судов общей юрисдикции в формах, предусмотренных федеральным процессуальным законом?

1. Верховный Суд РФ.
2. Конституционный Суд РФ.
3. Высший Арбитражный Суд РФ.

ТЕМА 3.5. ГОСУДАРСТВО В ПОЛИТИЧЕСКОЙ СИСТЕМЕ ОБЩЕСТВА

Тест 1. Подберите понятие к данному определению: «Система всех государственных органов, политических организаций (общественных объединений) и отдельных граждан, принимающих участие в политической жизни общества».

1. Правовая система.
2. Политическая система.
3. Государственный аппарат.

Тест 2. Какому понятию соответствует данное определение: «Социальные связи, возникающие между государствами, государством и партиями, нациями, другими социальными институтами по поводу завоевания, удержания и использования власти в обществе и иных, органично связанных с властью, ценностей»?

1. Политика.
2. Политические функции.
3. Политическая система.
4. Правильного ответа нет.

Тест 3. Какие элементы включает в себя политическая система в широком смысле?

1. Институциональный (государство, политические партии, социально-экономические и другие организации).
2. Регулятивный (право, политические нормы и традиции, некоторые нормы морали и т.д.).

3. Функциональный (методы политической деятельности).
4. Все перечисленные плюс политическое сознание и политическая культура.

Тест 4. Какие элементы включает в себя политическая система в каком смысле?

1. Объект, субъект, средства и формы.
2. Органы государства, гражданские объединения, отдельные граждане.
3. Органы государства, государственные учреждения и предприятия.

Тест 5. Как соотносятся понятия «политическая система общества» и «политическая организация общества»?

1. Политическая организация общества – более емкое по содержанию понятие, чем политическая система общества.
2. Политическая система общества и политическая организация общества – тождественные понятия.
3. Политическая система общества по своему содержанию более емкое и широкое понятие, чем политическая организация общества.

Тест 6. Назовите систематизирующие факторы, под влиянием которых формируется политическая система общества.

1. Форма правления, форма политико-государственного устройства и политический режим.
2. Власть и общественные отношения, возникающие по ее поводу.
3. Органы государства, юридические нормы.

Тест 7. Назовите термин, означающий разветвленную систему групп давления на различные органы власти в целях обеспечения интересов финансово-промышленных групп, военно-промышленного комплекса и прочих влиятельных сил (например, путем «проталкивания» выгодных законопроектов).

1. Коррупционизм.
2. «Телефонное право».
3. Лоббизм.

Тест 8. Подберите понятие к следующему определению: «Добровольное объединение людей, которое выражает волю данной социальной группы и стремится «завоевать» или удержать государственную власть, осуществлять влияние на политику в соответствии со своей программой».

1. Политическая партия.
2. Профсоюз.
3. Государственный орган.

Тест 9. Какому понятию соответствует данное определение: «Добровольное объединение людей, выражающее и защищающее профессиональные интересы определенной категории работников»?

1. Коммерческая организация.
2. Профсоюз.
3. Потребительский кооператив.

Тест 10. Что является центральным элементом политической системы?

1. Система политических партий.
2. Государство.
3. Профсоюзы.

Тест 11. На какие виды подразделяются политические партии в зависимости от представительства в высших органах власти?

1. Революционные и реформаторские.
2. Правящие и оппозиционные.
3. Либеральные, консервативные, коммунистические, социал-демократические и др.

Тест 12. Чем обусловлено, что государство занимает центральное место в политической системе общества?

1. Выступает официальным представителем всего общества.
2. Имеет специальный аппарат, без которого выполнять соответствующие функции невозможно.
3. Выполняет общесоциальные функции.
4. Способно обеспечить и защитить права человека и гражданина на своей территории.
5. Все перечисленное плюс устанавливает общеобязательные правила поведения – юридические нормы.

Тест 13. Какие функции выполняют политические партии в государственно-организованном обществе?

1. Познавательную, регулятивную, оценочную.
2. Методологическую, эвристическую, интерпретационную.
3. Программную, идеологическую, властно-практическую.

Тест 14. К какой функции политической партии относится участие в соревновании (борьбе) за государственную власть, за ее удержание?

1. К программной.
2. К идеологической.

3. К властно-практической.
4. К властно-конкурентной.
5. К властно-кадровой.

ТЕМА 4. ПРАВОВОЕ ГОСУДАРСТВО

Тест 1. Подберите надлежащее понятие к данному определению: «Особая форма организации политической власти в обществе, при которой признаются и гарантируются естественные права человека, реально проводится разделение государственной власти на законодательную, исполнительную и судебную, обеспечивается верховенство правового закона и взаимная ответственность граждан перед государством и государства перед гражданами».

1. Гражданское общество.
2. Правовое государство.
3. Юридические формы осуществления функций государства.

Тест 2. Является ли правовым любое государство, в котором торжествует законность (государство законности)?

1. Является, так как «правовое государство» и «государство законности» – это одно и то же.
2. Не является, так как не любое государство, где торжествует законность, является правовым.
3. Является, если основные общественные отношения регулируются законами.

Тест 3. Назовите характерные признаки «правового» закона.

1. Уравнительный принцип регуляции.
2. Принцип формального правового равенства, нормативное закрепление всеобщего масштаба и равной меры свободы.
3. Властно-приказной принцип регулирования.

Тест 4. Что понимается под системой «сдержек и противовесов»?

1. Это особая форма реализации принципа разделения властей, механизм конституционно-правовых средств обеспечения баланса различных ветвей государственной власти в целях предотвращения монополизации власти в руках одного лица или социального слоя.
2. Форма юридической ответственности органов государства.
3. Совокупность юридических норм, определяющих компетенцию органов государственного управления.

Тест 5. В каких из приведенных положений Конституции РФ закреплены элементы системы «сдержек и противовесов»?

1. Носителем суверенитета и единственным источником власти в Российской Федерации является ее многонациональный народ (ст. 3).
2. Право отлагательного вето Президента РФ в отношении федеральных законов. Преодоление президентского вето большинством не менее двух третей голосов от общего числа членов Совета Федерации и депутатов Государственной Думы (ст. 107).
3. Не допускается экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию (ч. 2 ст. 34).

Тест 6. Определите ключевой момент и цель правового государства.

1. Осуществление правосудия только судом, сформированным на основе демократических принципов.
2. Признание принципов и норм международного права во взаимоотношениях с другими государствами.
3. Утверждение правовой формы и правового характера взаимоотношений между публичной властью и подвластными субъектами права, признание и надлежащее гарантирование формального правового равенства и свободы всех индивидов, прав и свобод человека и гражданина.

Тест 7. Назовите автора теории разделения властей, которая была сформулирована в его знаменитой книге «О духе законов».

1. М. Вебер.
2. П. Сорокин.
3. Ш.Л. Монтескье.

Тест 8. Подберите надлежащее понятие к следующему определению: «Совокупность внесударственных и внеполитических отношений (экономических, социальных, культурных, нравственных, духовных, семейных, религиозных), имеющих относительную самостоятельность, автономность, «застрахованность» от произвольного вмешательства государства».

1. Политическая организация общества.
2. Гражданское общество.
3. Народный фронт.

Тест 9. Из каких образований складывается гражданское общество с точки зрения современных представлений как негосударственной ассоциации граждан?

1. Совокупность негосударственных экономических, социальных, нравственных и духовных отношений.
2. Добровольно сформировавшиеся первичные самоуправляющиеся общности людей (семья, хозяйственные корпорации, общественные объединения и др.).
3. Производственная и частная жизнь людей, их обычаи, традиции и нравы, сфера самоуправления свободных индивидов, огражденная от прямого вмешательства в нее со стороны государственной власти.

Тест 10. Назовите основной принцип гражданского общества.

1. Уравнилельное распределение потребительских благ.
2. Властно-приказной принцип регулирования социально-экономических отношений.
3. Свобода реализация каждым индивидом своих социально-экономических интересов (в пределах соблюдения свободы других членов общества).

Тест 11. Назовите блок элементов, не относящихся к гражданскому обществу.

1. Производственная и частная жизнь людей, их обычаи, традиции, нравы.
2. Совокупность негосударственных экономических, социальных, духовных, нравственных и других общественных отношений.
3. Совокупность высших органов государственной власти субъектов Российской Федерации.
4. Семья, кооперации, ассоциации, хозяйственные корпорации, профессиональные, творческие, спортивные, этнические, конфессиональные и другие объединения.
5. Сфера самоуправления свободных индивидов и их организаций, огражденная от прямого вмешательства в нее со стороны государства.

Тест 12. Каковы обязанности государства в гражданском обществе?

1. Охрана правопорядка, борьба с преступностью, создание нормальных условий для беспрепятственной деятельности индивидуальных и коллективных собственников, реализации ими своих прав и свобод, активности и предприимчивости.

2. Повсеместный контроль за деятельностью всех элементов гражданского общества.
3. Обеспечение экологической безопасности населения.

Тест 13. Каковы обязанности граждан перед государством в гражданском обществе?

1. Осуществление предпринимательской деятельности.
2. Законопослушание и уплата налогов.
3. Повышение правовой, нравственной и политической культуры.

Тест 14. Назовите наиболее демократическую форму защиты прав личности.

1. Административный порядок защиты прав.
2. Прокурорский надзор.
3. Правосудие.

Тест 15. В каких из перечисленных положений Конституции РФ закреплены правовые границы гражданской свободы?

1. Перечисление в Конституции Российской Федерации основных прав и свобод не должно толковаться как отрицание или умаление других общепризнанных прав и свобод человека и гражданина (ч. 1 ст. 55).
2. Осуществление прав и свобод человека и гражданина не должно нарушать права и свободы других лиц (ч. 3 ст. 17).
3. Указы и распоряжения Президента Российской Федерации не должны противоречить Конституции Российской Федерации и федеральным законам (ч. 3 ст. 90).

ТЕСТОВЫЕ ЗАДАНИЯ К ВТОРОМУ БЛОКУ

ТЕМА 5. ПРАВОПОНИМАНИЕ.

ТЕМА 6. ОСНОВНЫЕ ПОНЯТИЯ О ПРАВЕ

К вопросам: ПРАВОПОНИМАНИЕ, ПОНЯТИЕ, ПРИЗНАКИ, ПРИНЦИПЫ И ФУНКЦИИ ПРАВА

Тест 1. К какому подходу правопонимания относится следующее определение: «Право – это система общеобязательных, формально определенных, исходящих от государства и им охраняемых норм, регулирующих общественные отношения»?

1. К философскому.
2. К нормативному.
3. К социологическому.

Тест 2. К какому подходу правопонимания относится следующее определение: «Право – это система естественных, неотъемлемых прав, существующих независимо от воли государства»?

1. К нормативному.
2. К социологическому.
3. К философскому.

Тест 3. К какому подходу правопонимания относится следующее определение: «Право – это те нормы, которые складываются и развиваются в самом обществе, государство их не создает, а лишь открывает»?

1. К социологическому.
2. К философскому.
3. К нормативному.

Тест 4. Определите, какие из ниже перечисленных признаков права характеризуют его с позиций нормативного подхода, а какие – с позиций широкого правопонимания: система норм (а), исходит от государства (б), охраняется государством (в), общеобязательность (г), формальная определенность (д), возведенная в закон воля господствующего класса (е), регулирует общественные отношения (ж), является средством достижения социального компромисса (з), опирается на идеи политической свободы и справедливости (и), социальная свобода, связанная с идеей социальной ответственности (к)?

1. Нормативный подход.
2. «Широкое» правопонимание.

Тест 5. К какому понятию относится данное определение: «Совокупность всех действующих в данном государстве юридических норм»?

1. Субъективное право.
2. Система права.
3. Объективное право.

Тест 6. К какому понятию относится следующее определение: «Главная внутренняя, относительно устойчивая качественная основа права, которая отражает его истинную природу и назначение в обществе»?

1. Функция права.
2. Ценность права.
3. Сущность права.

Тест 7. Какие из перечисленных направлений воздействия права на общественные отношения характеризуют общесоциальный аспект в сущности права?

1. Обеспечение привилегий и эксплуатация.
2. Организация экономики. Нормирование индивидуальных затрат на социальные нужды. Охрана окружающей среды.
3. Обеспечение господства в обществе определенных классов и социальных групп.

Тест 8. К какому понятию относится следующее определение: «Способность удовлетворять определенные потребности субъектов»?

1. Принципы права.
2. Ценность права.
3. Сущность права.

Тест 9. К какому понятию относится следующее определение: «Основополагающие идеи, руководящие начала, лежащие в основе права и выражающие его сущность»?

1. Ценность права.
2. Принципы права.
3. Функция права.

Тест 10. Определите, какие из перечисленных принципов права (состязательности (а), законности (б), равенства супругов (в), справедливости (г), гуманизма (д), разрешено все, что не запрещено законом (е), свободы договора (ж), недопустимости вмешательства кого-либо в частные дела (з), взаимной ответственности граждан перед государством и государства перед гражданами (и), равенство граждан перед законом (к), нет преступления без указания на то в законе (л), равенство всех форм собственности (м), неотвратимость ответственности (н)) относятся:

1. К общеправовым.
2. К межотраслевым.
3. К отраслевым.
4. К правовым институтам.

Тест 11. Определите, с помощью какого способа нижеследующие принципы права закреплены в законодательстве: гуманизм (а), демократизм (б), законность (в), равенство граждан перед законом (г), разрешено все, что не запрещено законом (д), нет преступления без указания на то в законе (е), равенство всех форм собственности (ж), состязательность (з)?

1. Текстуального.
2. Смыслового.

Тест 12. Какой из общеправовых принципов права определяется как требование соответствия между трудом и вознаграждением, деянием и воздаянием, преступлением и наказанием?

1. Законность.
2. Гуманизм.
3. Справедливость.

Тест 13. К какому понятию относится следующее определение: «Обусловленные социальным назначением направления правового воздействия на общественные отношения»?

1. Принципы права.
2. Функции права.
3. Ценность права.

Тест 14. Назовите социальные функции права.

1. Экономическая.
2. Охранительная.
3. Политическая.
4. Экологическая.
5. Регулятивная.
6. Воспитательная.

Тест 15. Назовите специально-юридические функции права.

1. Политическая.
2. Регулятивная динамическая.
3. Воспитательная.
4. Регулятивная статическая.
5. Экономическая.
6. Охранительная.

Тест 16. Назовите характерные черты охранительной функции права.

1. Установление позитивных правил поведения, предоставление субъективных прав и возложение юридических обязанностей.
2. Влияние на волю угрозой санкции, установление запретов, реализация юридической ответственности.
3. Формирование глубокого внутреннего уважения к праву, законам, законности и правопорядку.

Тест 17. Определите, какая из трех форм реализации функций права относится к непосредственно юридическому воздействию.

1. Информационное воздействие.
2. Ориентационное воздействие.
3. Правовое регулирование.

К вопросу: ФОРМЫ ПРАВА

Тест 1. К какому понятию относится следующее определение: «Государственно-официальные способы внешнего выражения норм права, придания общим правилам общеобязательного юридического значения»?

1. Политические декларации.
2. Моральные принципы.
3. Формы (источники) права.

Тест 2. Чем источник права в специально-юридическом смысле (собственно форма права) отличается от источника права в материальном смысле?

1. Источник права в специально-юридическом смысле – это акты компетентных органов, устанавливающие или санкционирующие нормы права, а источник права в материальном смысле – это те факторы, которые определяют, детерминируют содержание норм права.
2. Источник права в специально-юридическом смысле – это сами правила поведения, а источник права в материальном смысле – это те факторы, которые эти правила определяют.
3. Правильного ответа нет.

Тест 3. Подберите понятие к данному определению: «Принятое судом решение, служащее ориентиром (эталон) для решения аналогичных дел в дальнейшем».

1. Акт толкования права.
2. Нормативный акт.
3. Юридический прецедент.

Тест 4. Какая из форм права определяется как «двустороннее или многостороннее соглашение между субъектами правотворчества, содержащее нормы права»?

1. Правовой прецедент.
2. Договор нормативного содержания.
3. Правовой обычай.

Тест 5. Подберите общий термин для обозначения понятий «правовой прецедент» и «нормативный договор».

1. Акт толкования норм права.
2. Форма (источник) права.
3. Акт применения права.

Тест 6. Какая из форм права не имеет текстуального воспроизведения в правовом документе?

1. Нормативный правовой акт.
2. Правовой обычай.
3. Правовой прецедент.

Тест 7. В какой правовой системе характерным источником права является доктрина (правовая школа)?

1. В мусульманском праве.
2. В романо-германской.
3. В англосаксонской.

Тест 8. Какая из названных форм права не является источником права в Российской Федерации?

1. Правовой прецедент.
2. Договор нормативного содержания.
3. Правовой обычай.

Тест 9. Почему нормативный правовой акт является основной формой (источником) российского права?

1. Обеспечивает нормативную саморегуляцию.
2. Обеспечивается государством. Может быть оперативно издан, в любой своей части изменен, что позволяет относительно быстро реагировать на изменение социальных процессов,
3. Обеспечивается силой привычки.

Тест 10. Какие из перечисленных правовых актов являются нормативными?

1. Закон РФ «О милиции» от 18 апреля 1991 г.
2. Указ Президента РФ о награждении.
3. Конституция РФ.
4. Постановление Пленума Верховного Суда РФ.
5. Уголовный кодекс РФ.
6. Постановление следователя о возбуждении уголовного дела.
7. Приказ директора предприятия о внутреннем распорядке.
8. Решение комиссии о назначении пенсии.

Тест 11. Какой из трех ниже перечисленных актов является нормативным правовым?

1. Постановление Конституционного Суда РФ от 20 июля 1999 г. по делу о проверке конституционности Федерального закона от 15 апреля 1998 г. «О культурных ценностях, перемещенных в Союз ССР в результате Второй мировой войны и находящихся на территории Российской Федерации».
2. Указ Президента РФ от 13 августа 1998 г. № 963 «О внесении изменения в Указ Президента Российской Федерации от 23 мая 1996 г. № 763 «О порядке опубликования и вступления в силу актов Президента Российской Федерации, Правительства Российской Федерации и нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти».
3. Указ Президента РФ от 8 августа 1994 г. № 1660 «О присвоении почетных званий Российской Федерации работникам государственной компании «Мосгортранс».

ТЕМА 7. ПРАВО В СИСТЕМЕ СОЦИАЛЬНОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ. ПРАВО И ПРАВОСОЗНАНИЕ. ПРАВОВАЯ КУЛЬТУРА

Тест 1. Подберите надлежащее понятие к следующему определению: «Вся совокупность взаимосвязанных и взаимообусловленных правил и норм, которые выработало человечество в процессе своей практической деятельности и которыми люди руководствуются, вступая во взаимоотношения друг с другом и с природой».

1. Система права.
2. Система нормативного регулирования.
3. Система законодательства.

Тест 2. Подберите надлежащее понятие к следующему определению: «Правило поведения, регулирующее отношения между людьми».

1. Приказ.
2. Социальная норма.
3. Индивидуальные предписания.

Тест 3. По какому основному признаку социальные нормы отличаются от технических?

1. По времени возникновения.
2. По предмету регулирования.
3. По формам закрепления.

Тест 4. Выберите из перечисленных ниже социальных норм самые консервативные.

1. Нормы права.
2. Экономические.
3. Моральные.
4. Обычаи.
5. Корпоративные.
6. Нормы моды.
7. Эстетические.
8. Традиции.

Тест 5. Назовите общую для любых разновидностей социальных норм функцию.

1. Регулирование общественных отношений (путем воздействия на волевое поведение людей).
2. Регулирование моральных отношений.
3. Регламентация отношений в сфере правового регулирования.

Тест 6. Назовите институциональную систему нормативного регулирования общественных отношений.

1. Мораль.
2. Право.
3. Традиции.

Тест 7. Для каких нормативных регуляторов характерны: общеобязательная нормативность и формальная определенность?

1. Для правовых норм.
2. Для моральных норм.
3. Для корпоративных норм.

Тест 8. Какой из регуляторов поведения является нормативным?

1. Обычный.
2. Ценностный.
3. Информационный.

Тест 9. К какому понятию относится следующее определение: «Совокупность исторически складывающихся и развивающихся жизненных принципов, взглядов, оценок, убеждений и основанных на них норм поведения, определяющих и регулирующих отношения людей друг к другу, обществу, государству, семье, коллективу, классу, окружающей действительности»?

1. Мораль.
2. Обычай.

3. Традиция.
4. Право.

Тест 10. Какие компоненты включают в себя соотношение между правом и моралью?

1. Единство, различие, взаимодействие, противоречия.
2. Различие, конфликты, коллизии, противоречия.
3. Единство, взаимодействие, противоречия, конфликты.

Тест 11. Какие из социальных норм неразрывно связаны с государством?

1. Корпоративные.
2. Экономические.
3. Правовые.

Тест 12. Каким образом право и мораль соотносятся по кругу регулируемых общественных отношений?

1. Они регулируют одни и те же отношения.
2. Мораль регулирует более широкий круг отношений.
3. Право регулирует более широкий круг отношений.
4. Они регулируют одни и те же отношения, но при этом существуют отношения, которые регулируются только моралью, и есть отношения, которые регулируются только правом.

Тест 13. Какое из приведенных ниже определений содержит понятие «корпоративные нормы»?

1. Совокупность норм и правил поведения, регулирующих отношения между людьми и их объединениями.
2. Правила, установленные различными вероисповеданиями и обязательные для верующих.
3. Установленные правила поведения, выраженные в уставах, положениях общественных объединений, основанных на членстве, для реализации и достижения целей их функционирования.

К вопросам: ПРАВОСОЗНАНИЕ, ПРАВОВАЯ КУЛЬТУРА И ПРАВОВОЕ ВОСПИТАНИЕ

Тест 1. К какому понятию относится следующее определение: «Совокупность идей, теорий, концепций, чувств, эмоций, настроений, в которых выражаются отношения людей к праву действовавшему, действующему и желаемому»?

1. Правовая культура.
2. Правовое сознание.
3. Правовое воспитание.

Тест 2. Какие элементы выделяют в структуре правосознания?

1. Правовая идеология и правовая психология.
2. Правовая идеология и правовая активность.
3. Правомерное поведение и правонарушения.

Тест 3. К какому структурному элементу правосознания относятся чувства, правовые переживания, эмоции, настроения?

1. К поведенческим элементам.
2. К правовой идеологии.
3. К правовой психологии.

Тест 4. Какое явление характеризуется целенаправленным, как правило, научным либо философским осмыслением права как целостного социального института не в отдельных его проявлениях, а в качестве самостоятельного элемента общества?

1. Правовая психология.
2. Моральное сознание.
3. Правовая идеология.

Тест 5. Носителями какого вида правосознания являются ученые-юристы?

1. Обыденного.
2. Профессионального.
3. Доктринального.

Тест 6. К какому понятию относится негативно-отрицательное, неуважительное отношение к праву, законности и правопорядку?

1. Правовой нигилизм.
2. Политический инфантилизм.
3. Аморальность.

Тест 7. Назовите виды деформаций правосознания,

1. Правовой инфантилизм.
2. Правовой нигилизм.
3. Перерождение правосознания.
4. Правильного ответа нет.

Тест 8. Чем правовой нигилизм отличается от перерождения правосознания?

1. Исключает преступный умысел.
2. Включает преступный умысел.
3. Пробельностью правовых знаний в главном.

Тест 9. Назовите причины правового нигилизма в российском обществе.

1. Политическая апатия.
2. Политический радикализм.
3. Низкий уровень правосознания граждан.

Тест 10. Назовите одно из средств преодоления правового нигилизма в российском обществе.

1. Ужесточение наказаний за правонарушения.
2. Культивирование в обществе пуританской морали.
3. Формирование у граждан уважительного отношения к закону. Повышение престижа юридических учреждений.

Тест 11. Какая категория обозначается понятием: «Совокупность всех ценностей, созданных человеком в правовой сфере»?

1. Правотворчество.
2. Юридическая практика.
3. Правовая культура.

Тест 12. Какие показатели характеризуют правовую культуру общества?

1. Уровень совершенства законодательства, правосознания, законности и правопорядка, развития юридической техники.
2. Знание и понимание права, уважение права, привычка соблюдать закон.
3. Нормы права, правовые отношения, реализация норм права.

Тест 13. Какова роль правосознания в правотворческой деятельности?

1. Выступает детерминантой современного правотворчества.
2. Выступает в качестве одного из средств юридической техники.
3. Определяет процедуру принятия нормативных правовых актов.

Тест 14. Какова роль правосознания в правореализационной деятельности?

1. Способствует добровольному соблюдению и исполнению субъектами норм права, имеет важное значение на всех стадиях процесса применения норм права.
2. Способствует распространению положительного опыта, составлению прогнозов развития действующего законодательства.
3. Направлено на реализацию охранительной функции права и возникновение охранительных правоотношений.

Тест 15. Какая функция правосознания состоит в том, что с его помощью дается квалификация конкретным жизненным обстоятельствам как юридически значимым?

1. Познавательная.
2. Оценочная.
3. Регулятивная.

Тест 16. Какая функция правовой культуры связана с теоретической и организаторской деятельностью по формированию правового государства?

1. Праворегулятивная.
2. Ценностно-нормативная.
3. Познавательно-преобразовательная.

Тест 17. Какая категория обозначается понятием: «Планомерный, управляемый, организованный, систематичный и централизованный процесс воздействия на сознание людей с целью формирования высокого уровня правосознания и правовой культуры»?

1. Правовое регулирование.
2. Правовое воспитание.
3. Толкование норм права.

Тест 18. Существуют ли различия между понятиями «правовое формирование личности» и «правовое воспитание личности»?

1. Это тождественные понятия.
2. Понятие «правовое формирование личности» по своему содержанию более широкое и объемное понятие, чем «правовое воспитание личности».
3. «Правовое формирование личности» по своему содержанию более узкое понятие, чем «правовое воспитание личности».

Тест 19. В чем состоит основная цель правового воспитания личности?

1. Ликвидация правонарушений в обществе.
2. Повышение уровня правопорядка и законности в государстве.
3. Дать человеку необходимые юридические знания и научить его уважать и соблюдать законы.

Тест 20. Из каких элементов состоит система правового воспитания?

1. Субъекты (воспитатели), объекты (воспитуемые), правовоспитательные мероприятия (формы, средства, методы).
2. Субъекты правоотношений, объекты правоотношений, юридические факты.
3. Лекции, беседы и семинары по правовым вопросам.

Тест 21. Каковы виды правовоспитательных форм?

1. Общая и частная превенция.
2. Профессиональное юридическое образование, правовое воспитание населения, правовое воспитание правонарушителей.
3. Нормативные правовые акты, правовые прецеденты и договоры нормативного содержания.

Тест 22. Назовите виды средств правового воспитания.

1. Материальные и устные.
2. Императивные и диспозитивные.
3. Словесные и конклюдентные.

Тест 23. В чем заключается основное отличие форм правового воспитания от средств правового воспитания?

1. Формы показывают, какова организационная структура правового воздействия на воспитуемых.
2. Средства показывают, какова методика идеологического воздействия на воспитуемых.
3. Понятие «формы правового воспитания» — более широкое, чем понятие «средства правового воспитания».

ТЕМА 8. ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ

Тест 1. К какому понятию относится нижеприведенное определение: «Осуществляемое при помощи системы правовых средств воздействие на общественные отношения»?

1. Директивное управление.
2. Правоприменение.
3. Правовое регулирование.

Тест 2. Подберите соответствующее понятие к данному определению: «Единая система правовых средств, при помощи которых обеспечивается регулятивное правовое воздействие на общественные отношения».

1. Акты применения права.
2. Юридические факты.
3. Механизм правового регулирования.

Тест 3. Назовите основные элементы механизма правового регулирования.

1. Правопорядок и законность.
2. Норма права, правоотношение, акт применения нормы права.
3. Формы права, функции права и принципы права.

Тест 4. Каковы основные стадии процесса правового регулирования?

1. Правовая регламентация общественных отношений, возникновение юридических прав и обязанностей, реализация норм права.
2. Анализ фактических обстоятельств юридического дела, принятие решения по делу.
3. Законодательная инициатива, обсуждение закона, принятие закона, опубликование закона.

Тест 5. Каково соотношение понятий «правовое воздействие» и «правовое регулирование»?

4. Понятие «правовое регулирование» – более широкое, чем понятие «правовое воздействие». Правовое воздействие охватывает лишь официальное установление юридических норм.
5. Эти понятия равнозначны по своему содержанию: регламентация юридически значимого поведения путем определения прав и обязанностей.
6. Понятие «правовое воздействие» шире понятия «правовое регулирование». Правовое воздействие включает все формы влияния права на общественные отношения, в том числе информационное, ориентационное и правовое регулирование.

Тест 6. Назовите способы (приемы) правового регулирования.

1. Декларация, программа, рекомендация.
2. Запрет, дозволение, позитивное обязывание.
3. Убеждение и принуждение.

Тест 7. Какой способ правового регулирования состоит в предоставлении субъектам прав на совершение определенных положительных действий?

1. Запрет.
2. Обязывание.
3. Дозволение.

Тест 8. Какой тип правового регулирования выражается в принципе: «Разрешено все, что не запрещено законом»?

1. Разрешительный.
2. Общедозволительный.

ТЕСТОВЫЕ ЗАДАНИЯ К ТРЕТЬЕМУ БЛОКУ

ТЕМА 9. ПРАВОТВОРЧЕСТВО И НОРМАТИВНЫЕ АКТЫ

Тест 1. К какому понятию относится данное определение: «Деятельность компетентных субъектов правотворчества по подготовке, обсуждению, принятию нормативных правовых актов»?

1. Правореализация.
2. Правоприменение.
3. Правотворчество.

Тест 2. Назовите принципы, которые лежат в основе правотворческой деятельности.

1. Демократизм.
2. Неотвратимость действия правовых норм.
3. Научность.
4. Законность.
5. Индивидуализация.
6. Профессионализм.
7. Целесообразность.

Тест 3. Какое из указанных действий является стадией правотворческого процесса?

1. Законодательная инициатива.
2. Выбор правовой нормы.
3. Установление фактических обстоятельств дела.

Тест 4. Каким из перечисленных субъектов по Конституции РФ предоставлено право законодательной инициативы?

1. Президенту РФ, Совету Федерации, членам Совета Федерации, депутатам Государственной Думы, Правительству РФ, законодательным (представительным) органам субъектов Федерации.
2. Председателю Правительства РФ.
3. Генеральному прокурору РФ.

Тест 5. Какой из перечисленных правовых актов является актом правотворчества?

1. Федеральный закон от 5 мая 1997 г. «О внесении изменений и дополнений в Закон Российской Федерации «О государственных пенсиях в Российской Федерации».

2. Указ Президента РФ от 26 июля 1994 г. № 1553 «О награждении орденом Дружбы Алексея С.С.».
3. Распоряжение Правительства РФ от 1 июля 1991 г. № 1023-р «О члене коллегии Росгидромета».

Тест 6. Какой из ниже перечисленных источников права является результатом санкционированного нормотворчества?

1. Нормативный правовой акт.
2. Правовой обычай.
3. Нормативный договор.

Тест 7. Какие из перечисленных нормативных правовых актов являются актами конституционного законодательства?

1. Федеральный конституционный закон от 21 июля 1994 г. «О Конституционном Суде Российской Федерации».
2. Гражданский кодекс РФ.
3. Уголовный кодекс РФ.

Тест 8. Как называется вводная часть нормативного правового акта?

1. Гипотеза.
2. Преюдиция.
3. Преамбула.

Тест 9. Какой нормативный акт обладает наивысшей юридической силой?

1. Постановление Правительства РФ.
2. Федеральный закон.
3. Конституция РФ.

Тест 10. Какой орган обладает правом издания нормативных правовых актов, обладающих высшей юридической силой на территории Российской Федерации?

1. Правительство РФ.
2. Федеральное Собрание РФ.
3. Президент РФ.

Тест 11. Назовите характерные признаки правового закона.

1. Властно-приказной принцип регулирования.
2. Уравнительный принцип регуляции.
3. Принцип формального правового равенства, нормативное закрепление всеобщего масштаба и равной меры свободы.

Тест 12. От чего зависит юридическая сила нормативного правового акта?

1. От времени его издания.
2. От территориальной юрисдикции правотворческого органа.
3. От компетенции правотворческого органа, ранга регулируемых отношений и вида нормативного правового акта.

Тест 13. Назовите правовой акт, в котором разграничивается компетенция федеральных органов власти и органов власти субъектов Российской Федерации.

1. Договор о дружественных отношениях и сотрудничестве РФ и иностранных государств.
2. Федеративный договор.
3. Коллективный договор.

Тест 14. Какой из перечисленных актов является локальным нормативным правовым актом?

1. Указ Президента РФ.
2. Приказ о приеме на работу.
3. Положение о премировании работников конкретного предприятия.

Тест 15. В чем состоит высшая юридическая сила закона?

1. Закон имеет общеобязательный характер.
2. Все иные нормативные правовые акты должны строго соответствовать закону.
3. Закон издается компетентным государственным органом.
4. Закон издается в особом процедурном порядке.
5. Соблюдение закона гарантировано государственным принуждением.

Тест 16. В чем выражается обратная сила закона?

1. Закон смягчает ранее наложенное уголовное наказание.
2. Распространяет свое действие на юридические факты, возникшие до его принятия.
3. Распространяет свое действие на юридические факты, возникшие после его принятия.

Тест 17. Что представляет собой экстерриториальное действие закона?

1. Закон действует на ограниченной территории государства.
2. Закон действует на всей территории государства.
3. Закон одного государства действует на территории другого государства.

Тест 18. Будет ли посол Российской Федерации привлечен к уголовной ответственности в государстве Сенегал, если он совершил дорожно-транспортное происшествие, в результате которого погиб гражданин Сенегала?

1. Будет привлечен к уголовной ответственности в Сенегале.
2. Не будет привлечен к юридической ответственности, так как он обладает дипломатическим иммунитетом.
3. Будет привлечен к уголовной ответственности в Российской Федерации.

Тест 19. Кто вправе привлечь к ответственности матроса иностранного грузового судна за причинение тяжких телесных повреждений другому матросу этого судна в момент нахождения судна на рейде морского порта Новороссийска?

1. Органы милиции г. Новороссийска,
2. Правоохранительные органы порта приписки судна.
3. Капитан судна.

Тест 20. С какого момента вступит в законную силу Приказ Министра внутренних дел РФ от 18 декабря 1993 г. № 300 на территории, подведомственной Приокскому РУВД г. Нижнего Новгорода?

1. С 18 декабря 1993 г.
2. С момента получения приказа в Приокском РУВД г. Нижнего Новгорода.
3. По истечении 10 дней с момента получения приказа в Приокском РУВД г. Нижнего Новгорода.

ТЕМА 10. СИСТЕМА ПРАВА

Тест 1. К какому понятию относится данное определение: «Внутренняя структура права, деление его на отрасли, подотрасли и правовые институты в соответствии с предметом и методом правового регулирования»?

1. Объективное право.
2. Субъективное право.
3. Система права.

Тест 2. Из каких элементов образуется система права?

1. Из юридических норм, институтов права и отраслей права,
2. Из статей нормативных актов, кодексов, иных источников и отраслей законодательства.
3. Из всех перечисленных выше.

Тест 3. Что является первичным элементом системы права?

1. Отрасль права.
2. Норма права.
3. Институт права.

Тест 4. Какой из перечисленных элементов является частью системы права?

1. Закон.
2. Отрасль законодательства.
3. Субинститут права.

Тест 5. Как соотносятся система права и система законодательства?

1. Как часть и целое.
2. Как содержание и форма.
3. Как причина и следствие.

Тест 6. Назовите системообразующие факторы, лежащие в основе деления системы права на отрасли.

1. Содержание общественных отношений.
2. Способ правового воздействия на общественные отношения.
3. Предмет и метод правового регулирования.

Тест 7. Все ли общественные отношения могут быть предметом правового регулирования?

1. Все без исключения.
2. Только те, которые отвечают требованиям нормативности, внешнего контроля, имеют значение для общества и государства.
3. Только те, в регулировании которых заинтересовано государство.

Тест 8. Какой метод правового регулирования лежит в основе отрасли уголовного права?

1. Рекомендательный.
2. Императивный.
3. Диспозитивный.

Тест 9. Назовите критерии деления системы права на отрасли.

1. Усмотрение законодателя (правотворческого органа).
2. Предмет и метод правового регулирования.
3. Характер источников права.

Тест 10. К какому понятию относится следующее определение: «Обособившаяся внутри системы права (относительно самостоятельная) система юридических норм, регулирующая качественно однородные общественные отношения присущим ей методом правового регулирования»?

1. Комплексная отрасль законодательства.
2. Отрасль законодательства.
3. Отрасль права.

Тест 11. Подберите понятие данному определению: «Обособившаяся внутри отрасли права совокупность юридических норм, регулирующая сходные общественные отношения».

1. Институт права.
2. Комплексный институт права.
3. Субинститут права.

Тест 12. Назовите одну из основных отраслей права, которая закрепляет: структуру и компетенцию высших органов государственной власти (а), регулирует основные права и свободы граждан (б).

1. Административное право.
2. Конституционное (государственное) право.
3. Гражданское право.

Тест 13. Нормы какой отрасли права регулируют имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения?

1. Земельное право.
2. Финансовое право.
3. Гражданское право.

Тест 14. Какой из ниже перечисленных институтов права относится к комплексным?

1. Институт юридической ответственности.
2. Институт Президента РФ.
3. Институт Федерального Собрания РФ.

ТЕМА 11. НОРМЫ ПРАВА

Тест 1. Подберите надлежащее понятие к данному определению: «Общеобязательное, формально-определенное, структурно-организованное, государственно властное веление, регулирующее общественное отношение».

1. Традиция.
2. Юридическая норма.
3. Корпоративная норма.

Тест 2. Назовите характерные свойства (признаки) юридической норм.,

1. Общеобязательная нормативность.
2. Формальная определенность.
3. Неперсонифицированность адресата.
4. Все перечисленные, плюс структурная организация.

Тест 3. Для какой социальной нормы характерна возможность государственно-принудительного осуществления?

1. Для обычая.
2. Для нормы права.
3. Для религиозной нормы.

Тест 4. Назовите элемент правовой нормы, закрепляющий правило поведения путем предоставления права и возложения юридической обязанности.

1. Санкция.
2. Гипотеза.
3. Диспозиция.

Тест 5. Как называется элемент юридической нормы, фиксирующий меры неблагоприятного воздействия на нарушителя правовой нормы?

1. Гипотеза.
2. Диспозиция.
3. Санкция.

Тест 6. Какой элемент правовой нормы предусматривает условие применения юридической нормы?

1. Санкция.
2. Диспозиция.
3. Гипотеза.

Тест 7. Назовите две разновидности юридических норм, которые выделены на основе двух основных функций права.

1. Императивные и диспозитивные.
2. Запрещающие и управомочивающие.
3. Регулятивные и охранительные.

Тест 8. Какие способы воздействия на поведение людей закрепляются в нормах права?

1. Декларации, призывы.
2. Запреты, дозволения, позитивные обязывания.
3. Моральные сентенции, политические программы.

Тест 9. Каково назначение правоохранительных норм?

1. Предоставляют права участникам отношений и возлагают на них обязанности.
2. Определяют меры юридической ответственности.
3. Разрешают противоречия между нормами.
4. Отменяют действующие нормы либо изменяют сферу их действия.
5. Провозглашают цели и задачи права, закрепляют правовые принципы.

Тест 10. Какова данная норма по характеру предписания: «Родители имеют право приоритетна в выборе вида образования для своих малолетних детей» (п. 3 ст. 26 Всеобщей декларации прав человека)?

1. Управомочивающая.
2. Обязывающая.
3. Запрещающая.

Тест 11. Какова данная норма по степени обязательности: «Если срок в доверенности не указан, она сохраняет, силу в течение года со дня ее совершения» (ст. 186 ГК РФ)?

1. Императивная.
2. Диспозитивная.
3. Рекомендательная.

Тест 12. Как соотносятся норма права и статья нормативного акта?

1. Как содержание и форма.
2. Как причина и следствие.
3. Как часть и целое.

ТЕМА 12. ПРАВОВЫЕ ОТНОШЕНИЯ

Тест 1. Какое понятие определяется следующим образом: «Возникающее в соответствии с нормами права и юридическими фактами волевое общественное отношение, участники которого наделены субъективными правами и несут юридические обязанности»?

1. Правонарушение.
2. Правоотношение.
3. Правосубъектность.

Тест 2. Каковы юридические предпосылки возникновения правоотношений?

1. Нормы права, правосубъектность и юридический факт.
2. Субъекты права, объекты права и юридические факты.
3. Субъективные права и юридические обязанности.

Тест 3. К какой разновидности правоотношений относятся те, в которых поименно определены все участники (носители субъективного права и носители юридической обязанности)?

1. Абсолютные.
2. Относительные.
3. Конкретные.

Тест 4. По какому основанию правоотношения подразделяются на регулятивные и охранительные?

1. По отраслям права.
2. По функциям права.
3. По способу индивидуализации.

Тест 5. Подберите надлежащее понятие к данному определению: «Предписанная лицу и обеспеченная возможностью государственного принуждения мера должного поведения, которой лицу необходимо следовать в интересах управомоченного».

1. Правомерное поведение.
2. Правовая ответственность.
3. Юридическая обязанность.

Тест 6. Какой элемент правоотношения включает следующие три правомочия: возможность определенного поведения управомоченного лица (а), возможность требовать определенных действий от обязанного лица (б), возможность принудительного осуществления обязанностей путем обращения в компетентные органы государства (в)?

1. Объективное право.
2. Субъективное право.
3. Юридический факт.

Тест 7. У каких субъектных прав одновременно возникает правоспособность и дееспособность?

1. У юридических лиц.
2. У физических лиц.
3. У тех и у других.

Тест 8. Какое понятие подразумевается в данном определении: «Предусмотренная нормами права способность лично, своими действиями приобретать права и обязанности, а также осуществлять права и обязанности»?

4. Правоспособность.
5. Дееспособность.
6. Правосубъектность.

Тест 9. Что такое деликтоспособность?

1. Способность лично, своими действиями совершать гражданско-правовые сделки.
2. Предусмотренная нормами права возможность иметь субъективные права и юридические обязанности.
3. Предусмотренная правовыми нормами способность нести юридическую ответственность за совершение правонарушения.

Тест 10. Как называется право, принадлежащее конкретному лицу?

1. Позитивное право.
2. Естественное право.
3. Субъективное право.

Тест 11. Какое понятие определяется следующим образом: «Участники правовых отношений, имеющие субъективные права и юридические обязанности»?

1. Субъект права.
2. Субъект правоотношения.
3. Субъект правонарушения.

Тест 12. К какому виду субъектов права относятся церковь и ее региональные общины, конфессии?

1. К физическим лицам.
2. К юридическим лицам.
3. Церковь не является субъектом права.

Тест 13. Как называется совокупность прав, свобод и обязанностей, определяющих положение личности в государственно-организованном обществе?

1. Правосубъектность.
2. Правовой статус личности.
3. Правоспособность.

Тест 14. Назовите виды правового статуса личности.

1. Правоспособность, дееспособность, деликтоспособность.
2. Соблюдение, исполнение, использование.
3. Общий, специальный, индивидуальный.

Тест 15. Как называется политико-правовая связь личности с монархической формой правления?

1. Гражданство.
2. Подданство.
3. Правовой статус.

Тест 16. На какие две группы подразделяются юридические факты по «волевому» критерию (признаку)?

1. События и действия.
2. Правомерные и неправомерные.
3. Юридические акты и юридические поступки.

Тест 17. Назовите юридический факт, возникший независимо от воли и сознания субъекта права.

1. Состояние в браке.
2. Поджог, повлекший гибель чужого имущества.
3. Наводнение, повлекшее гибель застрахованного имущества.

Тест 18. К какой разновидности юридических фактов относится смерть человека по правовым последствиям?

1. К правопрекращающим.
2. К правоизменяющим.
3. Относится одновременно к правопрекращающим, правообразующим и правоизменяющим.

Тест 19. По какому критерию выделяются правообразующие, правоизменяющие и правопрекращающие юридические факты?

1. Длительность существования фактических обстоятельств.
2. Правовые последствия.
3. Волевой признак.

Тест 20. Что такое объект правоотношения?

1. Реальное (материальное или духовное) благо, на использование и охрану которого направлено субъективное право и юридическая обязанность.
2. Лицо, к которому вследствие совершения правонарушения применяются меры государственного принуждения.
3. Жизненное обстоятельство, с которым норма права связывает возникновение, изменение и прекращение правоотношения.

Тест 21. Каково отличие правоотношения от отношения, возникающего на основе норм морали?

1. Классовая направленность.
2. Гарантированность принудительной силы государства.
3. Индивидуальный характер.
4. Волевой характер.

Тест 22. К какому виду правоотношений относятся отношения собственности?

1. К общерегулятивным.
2. К относительным.
3. К абсолютным.
4. Правильного ответа нет.

Тест 23. Что является объектом отношений собственности?

1. Действия управомоченного лица.
2. Действия обязанного лица.
3. Материальные блага (вещь).
4. Права и обязанности собственника.

Тест 24. Может ли быть ограничена дееспособность гражданина?

1. Не может никогда.
2. Может быть ограничена в судебном порядке.
3. Может быть ограничена при наличии согласия гражданина.
4. Может быть ограничена по соглашению между гражданами.

ТЕМА 13. РЕАЛИЗАЦИЯ ПРАВА

Тест 1. Подберите понятие данному определению: «Претворение правовых норм в деятельности субъектов права в результате соблюдения правовых запретов, исполнения юридических обязанностей и исполнении субъективных прав».

1. Правовое поведение.
2. Реализация права.
3. Применение права.

Тест 2. Какие виды форм реализации норм права выделяют по характеру правореализующих действий?

1. Санционирование, делегирование,
2. Соблюдение, исполнение, использование.
3. Индивидуальная, коллективная.

Тест 3. В какой форме реализуются обязывающие нормы?

1. Использование.
2. Исполнение.
3. Соблюдение.

Тест 4. Какое понятие определяется таким образом: «Регламентируемая государством властная организующая деятельность компетентных органов и организаций по индивидуализации норм права для единичного случая, конкретного субъекта»?

1. Правоприменение.
2. Правотворчество.
3. Правотолкование.

Тест 5. Назовите индивидуальный правовой акт официально-властного правоконкретизирующего характера, являющийся элементом сложного юридического факта.

1. Автономное правовое решение отдельного лица.
2. Акт толкования права.
3. Акт применения права.

Тест 6. К какому виду правовых актов относится Указ Президента РФ от 26 июля 1994 г. № 1554 «О награждении орденом Дружбы» Кешакова А.П. (СЗ РФ. 1994. № 14. Ст.1555)?

1. Нормативный правовой акт.
2. Акт применения права.
3. Акт толкования права.

Тест 7. Как называется осуществляемая в процессе правоприменения юридическая оценка совокупности фактических обстоятельств дела путем отнесения данного случая к определенной юридической норме?

1. Правовая квалификация.
2. Установление фактических обстоятельств дела.
3. Интерпретация смысла юридической нормы относительно конкретного случая.

Тест 8. Какие из стадий правоприменительного процесса названы в данном задании?

1. Опубликование нормативного правового акта.
2. Установление юридической основы дела - выбор правовых норм.
3. Решение дела и оформление акта применения права.

Тест 9. К какому понятию относится следующее определение: «Полное или частичное отсутствие норм права, необходимость которых обусловлена развитием общественных отношений и потребностями практического решения дел»?

1. Ошибка.
2. Недостаток.
3. Пробел.

Тест 10. На какие разновидности подразделяются пробелы в праве в зависимости от времени появления?

1. Объективные и субъективные.
2. Умышленные и неосторожные.
3. Первоначальные и последующие.

Тест 11. Назовите способы преодоления пробелов в праве в процессе правоприменительной деятельности.

1. Аналогия правовых систем.
2. Аналогия закона.
3. Аналогия права.

Тест 12. В чем состоит отличие аналогии закона от аналогии права?

1. Решение по делу принимается на основе принципов права, духа законодательства, а не на основе нормы из другой отрасли права.
2. Решение по делу принимается на основе нормы из другой отрасли права, а не на основе принципов права.
3. Решение по делу принимается на основе конкретной нормы конкретного закона, регулирующие сходные с рассматриваемыми отношения, а не на основе принципов права

Тест 13. Подберите определение к понятию «субсидиарное применение норм права».

1. Способ преодоления пробелов, при котором правоприменительное решение принимается на основе нормы конкретного закона, регулирующего сходные с рассматриваемыми отношения.
2. Способ преодоления пробела, при котором правоприменительное решение принимается на основе нормы из другой отрасли права.
3. Способ преодоления пробела, при котором правоприменительное решение принимается на основе принципов права, духа законодательства.

ТЕМА 14. ТОЛКОВАНИЕ ПРАВА

Тест 1. К какому понятию относится следующее определение: «Выражающаяся в особом юридическом акте интеллектуально волевая деятельность субъектов права по уяснению смысла норм права в целях их наиболее правильной, быстрой и экономной реализации»?

1. Правотворчество.
2. Толкование.
3. Правоприменение.

Тест 2. Что выступает предметом толкования в праве?

1. Законы и подзаконные нормативные акты.
2. Историческая воля законодателя, выраженная в норме права.
3. Акт официального толкования.

Тест 3. Из каких элементов складывается процесс толкования норм права?

1. Правовой психологии и правовой идеологии.
2. Подготовки и обсуждения.
3. Уяснения и разъяснения.

Тест 4. Чем обусловлена необходимость толкования норм права?

1. Нормы права носят общий характер, а применять их необходимо к конкретным жизненным ситуациям.
2. Нормы права содержат множество специальных терминов и оценочных понятий.
3. Всем вышеперечисленным, плюс тем, что законодатель нередко при формулировании нормативных предписаний употребляет выражения «и т.д.», «и т.п.», «иные», «другие».

Тест 5. В чем состоит значение толкования норм права?

1. Способствует правильной юридической квалификации и применению норм действующего законодательства.
2. Способствует установлению пробелов и других изъянов законодательства.
3. Необходимая предпосылка укрепления законности.
4. Правильного ответа нет.

Тест 6. Все ли юридические нормы подлежат толкованию?

1. Все юридические нормы требуют толкования.
2. Толкованию подлежат лишь непонятные, «темные» нормы права.
3. Неофициальному толкованию подлежат все нормы права, а в официальном толковании нуждаются непонятные нормы права.

Тест 7. Какой способ толкования права состоит в уяснении смысла и содержания правовой нормы посредством сопоставления ее с другими нормами и установления ее связей с ними, определения места этой нормы среди норм данной отрасли права и даже ее места во всей системе права?

1. Исторический.
2. Грамматический.
3. Систематический.

Тест 8. Кто выступает субъектом доктринального толкования норм российского права?

1. Юристы-практики.
2. Журналисты и писатели, пишущие на юридические темы.
3. Научные работники в сфере правоведения.
4. Депутаты Государственной Думы и члены Совета Федерации.
5. Пленум Верховного Суда РФ.

Тест 9. Какой из перечисленных актов является актом официального легального правоприменительного толкования?

1. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 28 апреля 1994 г. № 2 «О судебной практике по делам об изготовлении и сбыте поддельных денег или ценных бумаг».
2. Постановление Правительства РФ от 27 июля 1994 г. № 871 «О федеральной инвестиционной программе на 1994 год».
3. Правила подготовки ведомственных нормативных актов. Утверждены постановлением Правительства РФ от 23 июля 1993 г. № 722.

Тест 10. Назовите виды толкования по объему, т.е. в зависимости от соотношения буквального смысла текста и действительного, истинного содержания юридических норм.

1. Буквальное, распространительное, ограничительное.
2. Легальное и аутентичное.
3. Доктринальное и обыденное,

Тест 11. Определите вид толкования по объему ст. 224 Уголовного кодекса РФ «Небрежное хранение огнестрельного оружия, создавшее условия для его использования другим лицом, если это повлекло тяжкие последствия...».

1. Ограничительное.
2. Буквальное.
3. Распространительное.

Тест 12. Определите вид толкования по объему ч. 1 ст. 87 Семейного кодекса РФ «Трудоспособные совершеннолетние дети обязаны содержать своих нетрудоспособных нуждающихся в помощи родителей и заботиться о них».

1. Буквальное.
2. Ограничительное.
3. Распространительное.

Тест 13. В ч.1 ст. 34 Семейного кодекса РФ» говорится, что «имущество, нажитое супругами во время брака, является их совместной собственностью». Определите вид толкования нормы права по объему.

1. Распространительное.
2. Ограничительное.
3. Буквальное.

Тест 14. Какой из перечисленных актов является актом официального аутентичного толкования права?

1. Постановление Конституционного Суда РФ от 9 января 1998 г. по делу о проверке конституционности Лесного кодекса Российской Федерации.
2. Постановление Государственной Думы Федерального Собрания РФ от 24 декабря 1997 г. № 2039 «О порядке применения постановления Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации «Об объявлении амнистии».
3. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 10 февраля 2000 г. № 6 «О судебной практике по делам о взяточничестве и коммерческом подкупе».

Тест 15. Назовите органы, которые вправе давать правоприменительное нормативное толкование юридических норм.

1. Конституционный Суд РФ.
2. Верховный Суд РФ.
3. Высший Арбитражный Суд РФ.

Тест 16. К какому понятию относится следующее определение: «Правовые акты, принятые компетентными государственными органами и должностными лицами и содержащие разъяснения норм права»?

1. Правоприменительные акты.
2. Интерпретационные акты.
3. Нормативные правовые акты.

Тест 17. Какой признак не относится к характеристике актов официального толкования норм права?

1. Обладают государственной обязательностью.
2. Не устанавливают новых норм права, не отменяют и не изменяют действующих юридических норм, а содержат разъяснения, как следует понимать и применять действующие юридические нормы.
3. Содержат индивидуально-конкретные предписания.

Тест 18. На какие разновидности подразделяются интерпретационные акты в зависимости от юридической значимости?

1. Аутентичные и легальные.
2. Конституционно-правовые, гражданско-правовые, уголовно-правовые и т.п.
3. Нормативные и казуальные.

ТЕСТОВЫЕ ЗАДАНИЯ К ЧЕТВЕРТОМУ БЛОКУ

ТЕМА 15. ЮРИДИЧЕСКИЕ ДОКУМЕНТЫ И ЮРИДИЧЕСКАЯ ТЕХНИКА (К вопросу: СИСТЕМАТИЗАЦИЯ НОРМАТИВНО-ПРАВОВЫХ АКТОВ)

Тест 1. К какому понятию относится следующее определение: «Деятельность, направленная на совершенствование и упорядочение законодательства»?

1. Систематизация законодательства.
2. Система законодательства.
3. Правовая система.

Тест 2. Какие из перечисленных реалий имеют отношение к систематизации нормативных правовых актов?

1. Учет правовых норм.
2. Соблюдение юридических норм.
3. Санкционирование юридических действий.
4. Правовая доктрина.

Тест 3. Укажите разновидность систематизации нормативных правовых актов, при которой они объединяются по хронологическому и(или) предметному критериям в разного рода сборники и собрания?

1. Легитимация.
2. Кодификация.
3. Инкорпорация.

Тест 4. Подберите надлежащее понятие к данному определению: «Упорядочение юридических норм в процессе правотворчества компетентными органами, когда отменяются ранее действовавшие законы, иные нормативные и юридические акты, юридические нормы перерабатываются, вводятся в единую систему и издается единый юридически и логически цельный, согласованный нормативный акт».

1. Легализация.
2. Кодификация.
3. Консолидация.

Тест 5. Какие из перечисленных нормативных правовых актов относятся к кодифицированным?

1. Конституция РФ.
2. Устав патрульно-постовой службы.
3. Правила дорожного движения.
4. Правильного ответа нет.

Тест 6. К какому понятию относится следующее определение: «Форма систематизации, при которой осуществляется объединение мелких актов, изданных по единому или нескольким взаимосвязанным вопросам, в один укрупненный акт»?

1. Инкорпорация.
2. Консолидация.
3. Кодификация.

Тест 7. Какой вид инкорпорации определяется как «утверждение сборников специально уполномоченными на то государственными органами»?

1. Официальная.
2. Полуофициальная.
3. Неофициальная.

Тест 8. К какой разновидности инкорпорированных актов относятся инкорпорированные издания нормативных актов высших представительных и исполнительных органов государства?

1. Сборник.
2. Собрание.
3. Свод законов.

Тест 9. Какая разновидность кодифицированных актов содержит нормы, определяющие порядок образования, структуру, задачи, функции и компетенцию определенной системы (или подсистемы) государственных органов?

1. Кодексы.
2. Уставы.
3. Положения.
4. Регламенты.

ТЕМА 16. ПРАВОМЕРНОЕ ПОВЕДЕНИЕ И ПРАВОНАРУШЕНИЕ

Тест 1. Какие две разновидности юридически значимого поведения охватываются понятием «правовое поведение»?

1. Гражданские деликты и административные правонарушения.
2. Юридические акты и юридические поступки.
3. Правомерное поведение и правонарушение.

Тест 2. Какая разновидность юридически значимого поведения определяется следующим образом: «Общественно необходимое, желательное или допустимое с точки зрения интересов личности и государства, поведение субъектов права, соответствующее нормам права, гарантируемое и охраняемое государством»?

1. Противоправное поведение.
2. Правомерное поведение.
3. Юридически нейтральное поведение.

Тест 3. Какое правомерное поведение является общественно необходимым?

1. Поведение, состоящее в использовании субъективных прав, реализация которых нежелательна, но допустима для общества.
2. Поведение, состоящее в использовании субъективных прав, реализация которых желательна для общества.
3. Поведение, состоящее в соблюдении запретов и исполнении юридических обязанностей.

Тест 4. На какие разновидности правомерное поведение подразделяется в зависимости от мотивов поведения?

1. Действие и бездействие.
2. Пассивное, обычное и активное.
3. Поведение, основанное на уважительном отношении к праву, на конформистских началах, на страхе перед применением мер государственного принуждения.

Тест 5. На какие разновидности подразделяется правомерное поведение в зависимости от степени активности субъектов права?

1. Активное, пассивное, обычное.
2. Действие, бездействие.
3. Соблюдение, исполнение, использование.

Тест 6. Подберите понятие к данному определению: «Общественно вредное, противоправное и виновное деяние деликтоспособного лица, которое в качестве юридического факта является основанием правовой ответственности».

1. Преступление.
2. Правонарушение.
3. Правореализующее поведение.

Тест 7. В чем состоит общественная опасность правонарушения?

1. В нарушении норм права.
2. В том, что правонарушения совершаются умышленно или по неосторожности.
3. В причинении вреда интересам личности, общества или государства.

Тест 8. Какие виды правонарушений общественно опасны?

1. Только преступления.
2. Только проступки.
3. Абсолютно все правонарушения.

Тест 9. На какие разновидности подразделяются правонарушения в зависимости от степени общественной опасности?

1. Умышленные и неосторожные.
2. Преступления и проступки.
3. Экономические, экологические, политические.

Тест 10. Чем отличаются административные проступки от дисциплинарных?

1. Субъектом правонарушения.
2. Степенью общественной опасности.
3. Противоправным характером.

Тест 11. Подберите надлежащее понятие к следующему определению: «Юридическая конструкция, включающая в себя совокупность необходимых и достаточных элементов объективного и субъективного характера, наличие которых позволяет признать деяние правонарушением, а лицо, его совершившее, привлечь к юридической ответственности».

1. Юридический состав,
2. Состав правонарушения.
3. Состав правоотношения.

Тест 12. Назовите элементы состава правонарушения.

1. Объект и субъект.
2. Объективная сторона к субъективная сторона.
3. Причина и следствие.

Тест 13. Кто может быть субъектом правонарушения по российскому законодательству?

1. Физическое лицо.
2. Юридическое лицо.
3. Физическое и юридическое лицо.
4. Животное, вещь.

Тест 14. Чем характеризуется деяние, совершенное с прямым умыслом?

1. Лицо сознает общественную опасность своего деяния, предвидит наступление общественно вредных последствий и желает их наступления.
2. Лицо сознает общественную опасность своего деяния, предвидит наступление общественно вредных последствий, не желает, но сознательно допускает их наступление.
3. Лицо предвидит возможность наступления общественно опасных последствий, но легкомысленно рассчитывает на их предотвращение.

Тест 15. Чем характеризуется деяние, совершенное по неосторожности в форме противоправной небрежности?

1. Лицо сознает общественную опасность своего деяния, предвидит наступление общественно вредных последствий, не желает, но сознательно допускает их наступление.
2. Лицо предвидит возможность наступления общественно опасных последствий, но легкомысленно рассчитывает на их предотвращение.
3. Лицо не предвидит возможность наступления общественно опасных последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

Тест 16. Что представляет собой объективно противоправное деяние?

1. Социально вредное поведение, совершенное без вины.
2. Поведение, не наносящее вреда, но осуществляемое с нарушением правовых велений.
3. Социально вредное поведение, нарушающее требование юридических норм.

Тест 17. Какой компонент состава правонарушения состоит из следующих элементов: деяние как акт волевого поведения (а), вредоносный результат деяния (б), причинная связь между деянием и результатом (в)?

1. Объективная сторона правонарушения.
2. Субъективная сторона правонарушения.
3. Объект правонарушения.

Тест 18. Являются ли правонарушениями следующие поступки студентов?

1. Невыполнение учебных заданий преподавателя.
2. Пропуск семинарских занятий без уважительных причин.
3. Неудовлетворительный ответ на экзамене.

К вопросу: ЮРИДИЧЕСКАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ

Тест 1. Какое понятие характеризуется как требование (долг) к будущей активной, инициативной, сознательной правомерной деятельности субъектов права?

1. Позитивная юридическая ответственность.
2. Ретроспективная юридическая ответственность.
3. Социальная ответственность.

Тест 2. Подберите понятие к данному определению: «Возникающее в связи с правонарушением особое правоотношение между государством в лице его специальных органов и правонарушителем, на которого возлагается обязанность претерпевать предусмотренные законом дополнительные лишения и неблагоприятные последствия за совершенное правонарушение».

1. Моральная ответственность.
2. Политическая ответственность.
3. Юридическая ответственность.

Тест 3. Какой из перечисленных признаков не относится к характеристике юридической ответственности?

1. Вид и мера государственного принуждения, связанная со штрафными и иными дополнительными лишениями.
2. Восстановление нарушенного субъективного права.
3. Характер и объем дополнительных неблагоприятных последствий возникает и реализуется только на основе, в пределах юридической нормы и определяется санкциями правовых норм.
4. Ответственность осуществляется в специальных процессуальных формах.

Тест 4. Как соотносятся правонарушение и юридическая ответственность?

1. Как причина и следствие.
2. Как юридический факт и регулятивное правоотношение.
3. Все вышеперечисленное.

Тест 5. Подберите надлежащее определение к понятию «государственное принуждение».

1. Способность и возможность оказывать определяющее воздействие на деятельность, поведение людей с помощью воли, авторитета, права, насилия.
2. Осуществляемое на основе закона государственными органами, должностными лицами и уполномоченными общественными организациями физическое, психическое, имущественное или организационное воздействие в целях защиты личных, общественных или государственных интересов.
3. Установленный государством порядок, согласно которому все государственные органы, предприятия, организации, должностные лица и граждане должны своевременно и точно выполнять возложенные на них задачи и обязанности.

Тест 6. В чем состоит отличие юридической ответственности от иных видов государственного принуждения – мер принуждения, мер пресечения и мер защиты?

1. Ответственность обращена, прежде всего, к лицу управомоченному, обеспечению его интересов.
2. Ответственность обращена, прежде всего, к правонарушителю и наступает лишь при наличии правонарушения.
3. Ответственность направлена на обеспечение правопорядка и законности.
4. Правильного ответа нет.

Тест 7. Назовите фактические основания юридической ответственности.

1. Норма права, предусматривающая возможность ответственности.
2. Состав правонарушения.
3. Акт применения права.

Тест 8. Назовите юридическое основание правовой ответственности.

1. Акт применения права.
2. Норма закона, предусматривающая возможность ответственности.
3. Состав правонарушения.

Тест 9. Как соотносятся цели и функции юридической ответственности?

1. Как конечный результат и направление его достижения.
2. Как следствие и причина.
3. Это тождественные понятия.
4. Цель более широкое понятие, чем функция юридической ответственности.

Тест 10. Назовите основные функции юридической ответственности.

1. Регулятивная и охранительная.
2. Карательная (штрафная) и воспитательная.
3. Правоохранительная и социальная.

Тест 11. Какой принцип юридической ответственности предполагает соответствие избираемой в отношении правонарушителя меры воздействия целям юридической ответственности?

1. Справедливость.
2. Гуманизм.
3. Неотвратимость.
4. Целесообразность.

Тест 12. Назовите наиболее суровый вид юридической ответственности.

1. Дисциплинарная.
2. Административно-правовая.
3. Уголовно-правовая.

Тест 13. Чем понятие «освобождение от юридической ответственности» отличается от понятия «исключение юридической ответственности»?

1. Оно предполагает снятие обязанности претерпевать меры государственно-принудительного воздействия за совершенное правонарушение.
2. Оно предполагает недопустимость правовой ответственности, так как отсутствует состав правонарушения.
3. Все вышеперечисленное.

Тест 14. В каком случае имеет место исключение юридической ответственности по российскому законодательству?

1. Необходимая оборона.
2. Амнистия.
3. Помилование.

Тест 15. В каком случае лицо не может быть привлечено к юридической ответственности за совершенное противоправное деяние?

1. Лицо совершило противоправное деяние под психическим или физическим принуждением.
2. Лицо совершило противоправное деяние осознанно.
3. Противоправное деяние совершено лицом в состоянии сильного душевного волнения.

Тест 16. Может ли наступить «юридическая ответственность без вины»?

1. Не может, так как отсутствует состав правонарушения.
2. Может, в случае причинения вреда источником повышенной опасности, а также в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства при осуществлении предпринимательской деятельности.
3. Правильного ответа нет.

Тест 17. Назовите форму конституционной ответственности Президента Российской Федерации.

1. Преодоление президентского вето большинством не менее двух третей голосов от общего числа членов Совета Федерации и депутатов Государственной Думы.
2. Отрешение Президента РФ от должности по основаниям, предусмотренным Конституцией РФ.
3. Отказ Совета Федерации в утверждении Указа Президента РФ «О введении чрезвычайного положения».

ТЕМА 17. ЗАКОННОСТЬ И ПРАВОПОРЯДОК

Тест 1. Какое понятие определяют так: «Принцип поведения всех участников правоотношений, означающий требование соблюдения и исполнения законов и иных нормативных правовых актов всеми государственными органами, должностными лицами, общественными организациями и гражданами»?

1. Политико-правовой режим.
2. Законность.
3. Правопорядок.

Тест 2. Какая сторона (элемент) содержания законности характеризуется как совокупность всех нормативных правовых актов, требования которых должны соблюдаться и исполняться всеми субъектами права?

1. Предметная сторона.
2. Субъектная сторона.
3. Нормативная сторона.

Тест 3. Укажите, какие из приведенных ниже правовых идей (основополагающих начал) относятся к принципам законности.

1. Верховенство закона.
2. Единство закона.
3. Презумпция невиновности.
4. Баланс субъективных прав и юридических обязанностей.
5. Научный подход.
6. Торжество закона во всех сферах жизни общества.
7. Реальность законности.
8. Системность правовых норм.
9. Равная ответственность личности перед государством и государства перед личностью.
10. Социальная справедливость.
11. Неотвратимость наказания.
12. Равенство всех субъектов перед законом.

Тест 4. Как соотносятся законность и демократия?

1. Чем больше демократии, тем меньше законности.
2. Чем больше законности, тем меньше демократии.
3. Законность – это основа демократии, а демократия – необходимое условие законности.

Тест 5. Как соотносятся законность и государственная дисциплина?

1. Государственная дисциплина является составной частью законности.
2. Законность является составной частью государственной дисциплины.
3. Законность выступает содержанием государственной дисциплины, а государственная дисциплина – форма реализации законности.

Тест 6. Как соотносятся законность и целесообразность в сфере правоприменительной деятельности?

1. При принятии решения по делу можно руководствоваться принципом целесообразности, однако выходить за рамки требований закона запрещается.
2. Если требования закона не соответствуют реальной правовой действительности, то можно руководствоваться принципом целесообразности.
3. Целесообразность и законность совпадают по своим требованиям.

Тест 7. Что определяется как состояние общественных отношений, являющихся результатом фактического осуществления законодательства в условиях режима законности, который обеспечивает беспрепятственное пользование юридическими правами и выполнение юридических обязанностей всеми субъектами общественных отношений?

1. Система правоотношений.
2. Общественный порядок,
3. Правопорядок.

Тест 8. В чем состоит различие понятий «правопорядок» и «общественный порядок»?

1. Общественный порядок является составной частью правового порядка.
2. Правопорядок и общественный порядок – тождественные понятия.
3. Правопорядок является составной частью общественного порядка.

Тест 9. Как соотносятся законность и правопорядок?

1. Правопорядок лежит в основе законности.
2. Правопорядок есть результат реализации требований законности в повседневном поведении участников правоотношений.
3. Законность – составная часть правопорядка.

Тест 10. Подберите эквивалент понятию «противоправное законодательство»

1. Гражданское правонарушение.
2. Санкционированный властью произвол.
3. Казус.

Тест 11. Какому понятию соответствует следующее определение: «Объективные и субъективные условия, а также специальные юридические средства и способы, посредством которых обеспечивается законность»?

1. Юридическая ответственность.
2. Меры защиты.
3. Гарантии законности.

Тест 12. Назовите одну из юридических гарантий законности.

1. Полное соответствие текущего законодательства нормам и принципам конституции, верховенство закона по отношению ко всем остальным государственным актам.
2. Правомерное поведение.
3. Реализация права.

Тест 13. Назовите одну из юридических гарантий законности.

1. Юридическая техника.
2. Совершенствование законодательства.
3. Равенство всех граждан перед законом и судом.

ТЕМА 18. ПРАВОВЫЕ СИСТЕМЫ СОВРЕМЕННОСТИ

Тест 1. К какому понятию относится следующее определение: «Совокупность взаимосвязанных, согласованных и взаимодействующих правовых средств, регулирующих общественные отношения, а также элементов, характеризующих уровень правового развития той или иной страны»?

1. Система права.
2. Правовая система.
3. Система законодательства.

Тест 2. Подберите надлежащее понятие к следующему определению: «Совокупность взаимосвязанных черт правовых систем, соответствующих определенной общественно-экономической формации, характеризующихся единством экономической основы и классовой сущности».

1. Форма права.
2. Правовая семья.
3. Тип права.

Тест 3. Какая категория служит для обозначения относительного единства правовых систем, имеющих сходные юридические признаки, и отражает те особенности названных систем, которые обусловлены сходством их конкретно-исторического развития: структуры, источников, ведущих институтов и отраслей, правовой культуры?

1. Национальная правовая система.
2. Группа правовых систем.
3. Правовая семья.

Тест 4. Назовите тип права, характерными чертами которого являются: закрепление личной зависимости крестьян; сословный характер, партикуляризм; открытое внеэкономическое принуждение масс; наличие значительного числа норм канонического права.

1. Современное право.
2. Буржуазное право.
3. Феодалное право.

Тест 5. Назовите тип права, при котором представители определенного класса не признавались субъектами права.

1. Феодальное право.
2. Рабовладельческое право.
3. Буржуазное право.

Тест 6. В праве какого типа впервые (исторически) был закреплён принцип формального правового равенства?

1. В современном праве.
2. В буржуазном праве.
3. В феодальном праве.

Тест 7. Каковы характерные черты романо-германской (континентальной) правовой системы?

1. Основной источник права – доктрина.
2. Рецепция (восприятие, заимствование) римского права. Основные источники права – нормативные акты. Деление права на частное и публичное.
3. За судебными органами, согласно законам, признаётся право на нормотворчество.

Тест 8. Назовите страну, право которой относится к континентальной (романо-германской) правовой системе?

1. Великобритания.
2. Франция.
3. США.

Тест 9. Назовите характерные черты англосаксонской правовой системы.

1. Деление права на частное и публичное.
2. Основные источники права – нормативные акты.
3. Преобладание права, созданного судами (право судебной практики). Основные источники права – прецеденты (судебные и административные).

Тест 10. К какой правовой системе ближе российское право по характеру доминирующих источников?

1. К религиозно-традиционной.
2. К романо-германской (континентальной).
3. К англосаксонской.

Тест 11. В чём состоит специфика российской правовой системы?

1. Основным источником права является правовой прецедент.
2. Опирается не столько на технико-юридические, сколько на государственные и духовные начала. Самобытность государственности и условий экономического развития. Включает несколько национальных правовых систем.
3. По основным признакам тяготеет к романо-германской правовой семье.

МЕТОДИЧЕСКИЕ СОВЕТЫ ПО ПОДГОТОВКЕ И СДАЧЕ ЭКЗАМЕНА

Цель экзамена – завершить курс обучения конкретной дисциплине, проверить сложившуюся у студента систему понятий и отметить уровень полученных знаний, на базе которого он приобретает умения и навыки анализировать и синтезировать государственно-правовые явления. Тем самым экзамены содействуют решению главной задачи высшего образования – подготовке квалифицированных специалистов. Основными функциями экзаменов являются обучающая, оценивающая и воспитательная.

Обучающая функция экзаменов состоит в том, что студент в период экзаменационной сессии вновь обращается к пройденному учебному материалу, перечитывает конспект лекций, учебник, иные источники информации. Он не только повторяет и закрепляет полученные знания, но и получает новые. Во-первых, именно во время экзаменов «старые» знания обобщаются и переводятся тем самым на качественно новый уровень – на уровень системы как упорядоченной совокупности данных, что позволяет студенту понять логику предмета в целом. Во-вторых, новые знания студент получает в процессе изучения того, чего не было на лекциях и семинарских занятиях: отдельных тем, предложенных для самостоятельного изучения, новейшей научной литературы (монографий, статей и т.п.) и нормативной базы (законов и т.п.).

Оценивающая функция экзаменов заключается в том, что они не только обучают, но и подводят итоги, как знаниям студентов, так и в определенной степени всей учебной работе по данному предмету.

Если экзамены принимаются объективно и доброжелательно, то они, конечно, играют и большую воспитательную роль: стимулируют у студентов трудолюбие, принципиальность, ответственное отношение к делу, развивают чувство справедливости, уважения к науке и преподавателям.

Кроме того, в процессе подготовки к экзамену студент формирует свою правовую культуру, профессиональное правосознание, связанное со специфической юридической терминологией и соответствующей юридической деятельностью. Как всякая наука, теория государства и права, имеет свою систему понятий, и студент, запоминая конкретную учебную информацию, учится выражать свои мысли на ее языке, а не на уровне обывденного понимания. Это может привести к искажению содержания рассматриваемых проблем, что недопустимо.

Однако преподаватель на экзамене проверяет не столько уровень запоминания учебного материала, сколько то, как студент понимает те или иные правовые категории и реальные юридические проблемы, как умеет мыслить,

аргументировать, отстаивать определенную позицию, объяснять, передавать информацию своими словами, сочетая запоминание и понимание, простое воспроизведение учебной информации и работу мысли.

Обычно автор советует студентам подготовить заранее «шпаргалки» на наиболее трудные с точки зрения студента вопросы, чтобы быть уверенным на экзамене. Такое тезисное записывание вынуждает студента тщательно проработать учебный материал и включает дополнительные (моторные) ресурсы памяти.

В идеале, к экзаменам необходимо начинать готовиться с началом учебного процесса по данному курсу (с первой лекции, семинара и т.п.). По большому счету возможности для этого преподавателями создаются. Однако далеко не все студенты сразу хотят «включаться» в такую долгосрочную подготовку. Зачастую студенты выбирают «штормовой метод», когда факты закрепляются в памяти в продолжение немногих часов или дней и лишь для того, чтобы «свалить» экзамен. Однако они не могут образовать в уме прочных ассоциаций с другими понятиями. Поэтому знания, приобретенные с помощью подобного метода, как правило, менее прочные и надежные, бессистемные и формальные. Материал же, набираемый памятью постепенно, день за днем, в связи с различными контекстами, освещенный с разных точек зрения, связанный ассоциациями с другими событиями и неоднократно подвергавшийся обсуждению, образует качественные знания.

При подготовке к экзамену следует, прежде всего, уделить особое внимание конспектам «живых» лекций, а уж затем учебникам, курсам лекций и другой подобной печатной продукции. Лекции обладают рядом преимуществ: они более детальные, иллюстрированные и оперативные, позволяют оценивать современную ситуацию, отразить новую научную и нормативную информацию, ответить непосредственно на интересующие аудиторию в данный момент вопросы.

Каким учебником пользоваться при подготовке к экзамену? Однозначно ответить на данный вопрос нельзя. Не бывает идеальных учебников: они пишутся представителями различных научных школ, направлений, по-разному, в частности, интерпретирующих философские проблемы государства и права и т.п., и поэтому в каждом из них есть свои плюсы и минусы, сильные и слабые стороны, достоинства и недостатки, чему-то отдается предпочтение, что-то недооценивается либо вообще не раскрывается. Для сравнения учебной информации и полноты картины желательно использовать два и более учебных пособия.

Отвечая на конкретный вопрос, необходимо исходить из принципа плюрализма, согласно которому допускается многообразие мнений. Это означает, что студент вправе выбирать по дискуссионной проблеме любую

точку зрения (не обязательно совпадающую с точкой зрения преподавателя), но с условием ее достаточной аргументации.

На экзамене преподаватель может задать студенту дополнительные и уточняющие вопросы. Если первые задаются помимо вопросов экзаменационного билета и связаны, как правило, с плохим ответом, то вторые – в рамках билета и направлены на уточнение мысли студента. Иногда студент сознательно в своем ответе опускает какую-либо деталь с той целью, чтобы преподаватель задал по соответствующему пропуску вопрос. Блестящий ответ на поставленный уточняющий вопрос лишь усиливает эффект общего ответа студента. Но здесь есть и негативные стороны – студент может сам попасть в свою ловушку. Речь, например, идет о какой-либо неоднозначной проблеме, дискуссионном аспекте, многозначном понятии и т.п.

Можно выделить следующие критерии, которыми обычно руководствуются преподаватели на экзамене, оценивая ответ студента:

- 1) правильность ответов на вопросы (верное, четкое и достаточно глубокое изложение идей, понятий, фактов и т.д.);
- 2) полнота и одновременно лаконичность ответа;
- 3) новизна учебной информации, степень использования научных и нормативных источников;
- 4) умение связывать теорию с практикой, творчески применять знания к неординарным ситуациям;
- 5) логика и аргументированность изложения;
- 6) грамотное комментирование, использование примеров, аналогий;
- 7) культура речи.

Это значит, что преподаватель оценивает как знания данного предмета (содержания), так и форму изложения их студентом.

ИТОГОВЫЕ ЭКЗАМЕНАЦИОННЫЕ ВОПРОСЫ

1. Понятие, предмет и структура науки теории государства и права.
2. Методология и функции науки теории государства и права.
3. Теория государства и права в системе общественных и юридических наук.
4. Возникновение государства, его предпосылки. Основные формы возникновения государства.
5. Особенности государственной и родовой организации общества
6. Теории происхождения государства.
7. Происхождение права. Теории
8. Понятие и признаки государства. Проблемы понятия государства.
9. Сущность государства.
10. Типология государств. Критерии типологии государств.
11. Понятие и элементы формы государства.
12. Формы правления.
13. Формы государственного устройства.
14. Политический режим.
15. Понятие и классификация функций государства.
16. Власть. Государственная власть понятие, признаки, структура и методы осуществления.
17. Понятие и стадии государственного управления
18. Теория разделения властей.
19. Понятие и структура механизма государства.
20. Понятие и структура государственного аппарата. Понятие, признаки и классификация органов государства.
21. Государство и политическая система общества.
22. Правовое государство: понятие и признаки. Становление и развитие идеи правового государства.
23. Понятие и структура гражданского общества.
24. Государство, право и экономика.
25. Государство, право и политика.
26. Право и закон.
27. Государство, право и личность.
28. Теории происхождения права.
29. Происхождения права. Пути возникновения правовых норм.
30. Правопонимание в юридической науке.
31. Теории права.
32. Понятие и признаки права.
33. Сущность содержание, ценность права.
34. Принципы права и их значение.
35. Типология права. Критерии типологии права.

36. Понятие и классификация функций права, его социальное назначение.
37. Право в системе социальных норм.
38. Понятие социального регулирования. Виды нормативных регуляторов
39. Понятие правовой системы. Основные правовые системы (семьи) современности.
40. Понятие и структурные элементы системы права.
41. Понятие и признаки правовых норм.
42. Структура правовых норм.
43. Классификация правовых норм
44. Предмет и метод правового регулирования как основания деления права на отрасли и институты.
45. Общая характеристика отраслей права.
46. Материальные и процессуальные отрасли права. Комплексные отрасли права.
47. Международное и национальное право.
48. Публичное и частное право.
49. Формы (источники) права: понятие и виды.
50. Правовой обычай и правовой прецедент как источники права.
51. Нормативно-правовой акт как источник права. Понятие и классификация нормативно-правовых актов.
52. Законы и подзаконные акты как источники права.
53. Признаки закона и его структура.
54. Понятие и система законодательства. Система законодательства и система права.
55. Понятие и виды систематизации законодательства.
56. Понятие и субъекты правотворчества.
57. Виды (формы) и стадии правотворчества.
58. Правотворчество и законотворчество. Их соотношение.
59. Норма права и статья нормативно-правового акта. Способы изложения норм права в статьях нормативно-правовых актов.
60. Понятие, стадии и виды правового регулирования. Правовое регулирование и правовое воздействие.
61. Нормативное и казуальное регулирование. Саморегулирование.
62. Предмет, сфера и пределы правового регулирования.
63. Действие нормативных актов во времени. Обратная сила закона, переживание закона.
64. Действие нормативных актов в пространстве.
65. Действие нормативных актов по кругу лиц.
66. Отличие нормативных актов от актов применения, толкования права и ненормативных актов государственных органов.
67. Понятие, причины и виды пробелов в праве. Аналогия закона и аналогия права.

68. Методы, способы и типы правового регулирования.
69. Понятие и элементы механизма правового регулирования.
70. Понятие, признаки и состав правоотношений.
71. Классификация правоотношений.
72. Содержание правоотношений.
73. Объекты правоотношений.
74. Субъекты правоотношений.
75. Понятие и признаки юридических фактов. Виды. Правовые презумпции и правовые аксиомы.
76. Фактические (юридические) составы.
77. Реализация права: понятие и формы.
78. Понятие, признаки, формы и виды применения права.
79. Стадии применения права.
80. Акты применения права: понятие, признаки, структура, виды.
81. Сложные формы применения права.
82. Юридические коллизии. Способы их разрешения.
83. Толкование права: понятие, общая характеристика, виды.
84. Способы толкования. Виды толкования по способам.
85. Толкования по объему. Виды.
86. Субъекты толкования. Виды толкования по субъектам.
87. Понятие и классификация юридических документов.
88. Понятие и виды юридической техники.
89. Понятие, структура, общая характеристика и виды правосознания.
90. Правовое воспитание: понятие, формы и методы осуществления.
91. Правовая культура.
92. Правовой нигилизм и правовой идеализм.
93. Понятие, принципы законности.
94. Способы обеспечения законности
95. Правопорядок и общественный порядок. Дисциплина
96. Гарантии законности и правопорядка.
97. Понятие и классификация правомерного поведения.
98. Понятие признаки и состав правонарушения.
99. Классификация (виды) правонарушений.
100. Понятие, признаки и классификация (виды) юридической ответственности.
101. Социальные корни (причины) правонарушений. Пути их устранения
102. Объективно-противоправные деяния: понятие, состав и правовые последствия.
103. Правомерное причинение вреда, злоупотребление правом.

Учебно-методическое пособие

Доржиев Жан Будаевич

ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

Редактор Т.А. Стороженко
Верстка У. Жалсанов

Подписано в печать 25.04.2005. Формат 60х84 ¹/₁₆
Бумага писчая. Усл.печ.л. . Уч.изд.л. .
Тираж 120 экз. Заказ № .

Издательство ВСГТУ, г. Улан-Удэ, ул. Ключевская, 40 в.
ВСГТУ, 2005